



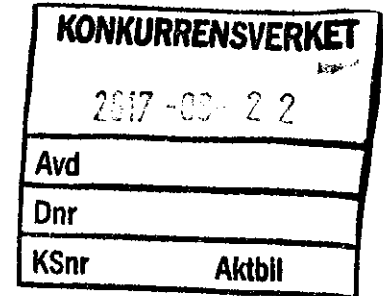
SÖKANDE

Samhall AB, 556448-1397

Ombud: advokaten Susanne Wiklund
Advokatfirman Kjällgren AB
Box 1
451 15 Uddevalla

MOTPART

Höganäs kommun
Stadshuset
263 82 Höganäs



SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Samhall AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Höganäs kommun genomför upphandling av Städservice 2017, dnr 16/19. Upphandlingen avser städning med tillkommande kringtjänster i lokaler inom kommunens verksamheter. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande.

Av tilldelningsbeslut och upphandlingsprotokoll den 7 april 2017 framgår att Allianceplus AB antas som leverantör i upphandlingen samt att bl.a. Samhall AB:s anbud inte kvalificerats. Som skäl för att Samhall AB:s anbud inte kvalificerats angavs att anbudet inte omfattade hela den efterfrågade volymen, inget pris lämnas på offentliga toaletter.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Samhall AB (Samhall) ansöker om överprövning och yrkar att rättelse ska ske genom att en ny utvärdering ska genomföras varvid Samhalls anbud ska beaktas.

Till stöd för sin talan anför Samhall bl.a. följande. Samhall har avsiktligt lämnat ett pris på 0 kronor för städning av offentliga toaletter. Det ska inte tolkas som att Samhall inte lämnat något pris avseende denna städning. Det finns vid utvärderingen inget syfte med uppdelningen av priskategorierna eftersom det endast är det totala anbudspriset som ska ligga till grund för tilldelning av kontrakt. Samhall har i anbudsformuläret angett att bolaget accepterar de obligatoriska kraven på städning av offentliga toaletter som en del av uppdraget, varför det måste ha stått klart för kommunen att Samhalls anbud omfattar alla delar av upphandlingen. Om kommunen hade haft anledning att betvivla Samhalls uppgifter, misstänkt andra missförhållanden i anbudet eller ifrågasatt anbudspriset som onormalt lågt så hade denna oklar-

het kunnat undanröjas genom en begäran om förtydligande eller förklaring. Kommunen har inte tolkat informationen i anbudet på ett korrekt sätt.

Om kommunen anser att Samhall lämnat ett anbud som inte innebär ett lägsta anbudspris om 249 kronor per timme anser Samhall att det är fråga om bolagets anbud innefattar ett s.k. onormalt lågt anbudspris. Om så är fallet ska kommunen följa den i LOU anvisade ordningen i 12 kap. 3 § LOU. Kommunen har inte iakttagit dessa regler innan Samhalls anbud utslöts från utvärdering, och detta har inte heller angetts som skäl för utslutning i tilldelningsbeslutet. Det finns inget upphandlingsrättsligt hinder för att sätta nollpriser för vissa delpositioner i ett anbud. Samhall har fyllt i kolumnen för pris per timme med 249 kr för att visa att Samhall anser att man som del av totalpriset för hela uppdraget upprätthåller ett timpris om lägst 249 kr. Samhall har gjort så för att undvika frågan om onormalt lågt anbudspris. Om Samhall hade angett exakt uppskattat antal timmar i kolumnen hade prisbilagan automatiskt kalkylerat om och överfört beloppet till anbudsformuläret trots att Samhall önskat lägga noll-anbud i denna utbrutna del. Att en position noll-prissatts med följderna att priset understiger det lägsta godtagbara priset som kommunen bestämt är inte ett förhållande som kan leda till utslutning utan att förfarandereglererna i 12 kap. 3 § LOU först har tillämpats.

Samhall skulle rätteligen ha tilldelats kontraktet om kommunen hade utvärderat anbudet. Samhall lider skada eller riskerar att lida skada om upphandlingen får avslutas utan att rättelse sker.

Höganäs kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att anbud ska lämnas på hela den efterfrågade volymen. Samhall har inte redovisat några städtimmar per år för de begränsade veckorna, någon tillkommande kostnad avseende golvunderhåll och bolaget har angett noll timmar per år för städning av offentliga toaletter.

Detta innebär att anbudet baseras på en lägre timpeng än 249 kr/tim. Anbudet överskrider den rimlighetsbedömda avverkningsgraden och finansieras med verksamhetsstöd. Annars måste resurser tas från den dagliga städningen för att finansiera städning under begränsade veckor, golvunderhåll och städning av de offentliga toaletterna. Alternativt innebär angivandet av noll stätid på vissa poster att Samhall inte offererar någon städinsats på dessa delar av upphandlingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

I målet är lagen (2007:1091) om offentlig upphandling är tillämplig, se punkten 4 i övergångsbestämmelserna till lagen (2016:1145) om offentlig upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Av 12 kap. 3 § LOU framgår bl.a. att en upphandlande myndighet får förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Anbudet får dock förkastas först sedan myndigheten skriftligen begärt en förklaring till det låga anbudet och inte fått ett tillfredsställande svar.

Högsta förvaltningsdomstolen har uttalat bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget i en upphandling utgör en central del av förfarandet. En förutsättning för att förfrågningsunderlaget ska kunna fylla sin konkurrens-

uppsökande funktion är att leverantörer kan vara säkra på att de obligatoriska krav som ställs i underlaget upprätthålls under hela förfarandet (se HFD 2016 ref. 37 I och II).

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlagets avsnitt 2.7 framgår att anbud ska lämnas på hela den efterfrågade volymen, och att delade anbud inte kommer att utvärderas utan förkastas i sin helhet.

Av avsnitt 5.2 i förfrågningsunderlaget framgår att vid anbud med timpris som underskrider 249 kr/tim. exkl. moms ska leverantören bilägga en godtagbar förklaring avseende det låga priset.

Vidare framgår av entreprenadföreskrifterna, avsnitt 5.17, bl.a. följande. Inom entreprenaden ingår städning av offentliga toaletter. Städning av dessa **skall** genomföras som tillsynsstädning med grundlig rengöring vid varje enskilt tillfälle enligt punkt 5.6 Städfrekvenser och programkoder. Offentliga toaletter **skall** prissättas separat per städobjekt i bilaga Anbudsprisbilaga flik Offentliga toaletter.

I anbudsprisbilagan avseende offentliga toaletter finns plats att fylla i anbudets "antal städtimmar per år" för varje enskilt städobjekt, samt plats att fylla i anbudets "pris SEK städ per timme". Dessa sammanräknas därefter till det totala anbudspriset för offentliga toaletter per år.

Förvaltningsrättens bedömning

Höganäs kommun har i sitt tilldelningsbeslut funnit att Samhalls anbud inte är kvalificerat för utvärdering p.g.a. att anbudet inte omfattade hela den efterfrågade volymen, inget pris lämnas på offentliga toaletter. Den primära

frågan i målet är därför om kommunen haft fog för att förkasta Samhalls anbud på angiven grund.

Av utredningen i målet framgår att Samhall i anbudspriskolumnen har fyllt i timpris 249 kr per timme avseende städning för offentliga toaletter. I kolumnen för antal städtimmar per år för offentliga toaletter har Samhall fyllt i noll timmar. Samhall uppger att bolaget gjort så för att kunna lämna ett nollbud utan att behöva bilägga en förklaring till ett lägre timpris, och att Samhalls anbud – oavsett vad de angett i kolumnen för antal städtimmar – omfattar hela upphandlingen. Vidare anför Samhall att timpriset för upphandlingen totalt sett ändå kommer att uppgå till 249 kr per timme.

Enligt förvaltningsrätten framgår det klart och tydligt av förfrågningsunderlaget att det är ett obligatoriskt krav att prissätta de offentliga toaletterna. Att uppge ett timpris utan att uppge antal städtimmar – och därigenom uppge ett anbudspris om noll kronor avseende offentliga toaletter – kan inte ses som att Samhall har prissatt de offentliga toaletterna. Samhall har därigenom förfarit i strid med det obligatoriska kravet att prissätta de offentliga toaletterna och i förlängningen strider Samhalls anbud även mot kravet att lämna anbud på hela den efterfrågade volymen eftersom bolaget inte kan anses ha offererat städning av toaletter.


Att i upphandlingen tillåta ett anbud där priset på offentliga toaletter totalt sett angetts som noll och där antal städtimmar för posten offentliga toaletter angetts till noll timmar skulle, med hänsyn till de i förfrågningsunderlaget angivna kraven, strida mot likabehandlingsprincipen eftersom det skulle innebära att de obligatoriska kraven inte upprätthölls under hela förfarandet (jfr HFD 2016 ref. 37 I och II). Eftersom Samhall inte uppfyllt de krav som ställs i förfrågningsunderlaget har Höganäs kommun haft fog för att förkasta Samhalls anbud.

Att syftet med Samhalls agerande varit att inte behöva bilägga en förklaring till ett lägre timpris än det i förfrågningsunderlaget angivna förändrar inte förvaltningsrättens bedömning att Samhall genom sitt agerande inte uppfyllt de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget. Eftersom Samhall inte uppfyller de obligatoriska kraven och redan på denna grund ska förkastas har det inte heller funnits skäl för Höganäs kommun att tillämpa förfarandet i 12 kap. 3 § LOU.

Några omständigheter utöver de ovan angivna som visar att upphandlingen strider mot LOU eller de upphandlingsrättsliga principerna har inte anförts. Eftersom det som framkommit i målet inte visar att Höganäs kommun brutit mot LOU eller de upphandlingsrättsliga principerna ska Samhalls ansökan om ingripande mot upphandlingen avslås.

Vid denna bedömning finner rätten inte skäl att pröva de ytterligare grunder för uteslutning av Samhalls anbud som Höganäs kommun anført först under överprövningsprocessen.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)



Anders Mattsson

Susanne Axelsson har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då Ni fick del av domen/beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.