



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2017-03-03
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 951-17

SÖKANDE

XLNT Allservice AB, 556434-5204
 Nybrogatan 56
 114 40 Stockholm.

MOTPART

Malmö stad
 205 80 Malmö

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår XLNT Allservice AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

KONKURRENSVERKET	
2017-03-06	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 363465

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Malmö stad genomför upphandling benämnd "Lokalvård – Grundskoleförvaltningen, område 1, GRF-2016-19604". Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 25 januari 2017 ska uppdraget tilldelas Förenade Service i Sverige AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

XLNT Allservice AB ansöker om överprövning av upphandlingen. Till grund för ansökan anförs bl.a. följande.

Bolaget har diskvalificerats på grund av bristande uppfyllnad av krav avseende arbetsledande personal. Detta är mycket svaga grunder för att diskvalificera anbudet. XLNT All-service AB hade vunnit upphandlingen eftersom bolaget hade lägst utvärderingspris.

Det står inte i upphandlingsdokumentet när ett certifikat för INSTA 800 nivå 3 ska gälla ifrån. XLNT Allservice AB kommer att inneha det aktuella certifikatet i samband med uppstart/tillträde av kontrakt. Bolagets arbetsledare har flerårig erfarenhet av INSTA 800, vilket kan styrkas av referens.

Till stöd för talan åberopas filer från XLNT Allservice AB:s anbud.

Malmö stad bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Enligt punkten 3.4 i förfrågningsunderlaget ska arbetsledande personal:

- ha erfarenhet av arbetsledning, - vara SRY alternativt PRYL utbildade och inneha Yrkesbevis eller motsvarande certifikat, - ha certifiering eller likvärdigt intyg inom svensk standard SS 627801 (INSTA800), minst nivå 3 och kunna genomföra och administrera kontrollerna.

Uppfyllnad av krav ska verifieras genom att leverantören ska bifoga arbetsledande personals certifikat avseende SRY eller PRYL samt INSTA 800, nivå 3 eller likvärdiga intyg (inkl. uppgifter som styrker likvärdighet). XLNT Allservice AB har inte till anbudet bifogat något certifikat avseende INSTA 800, nivå 3 eller likvärdigt intyg tillhörande arbetsledande personal.

Kravet på att arbetsledande personal ska ha certifiering eller likvärdigt intyg inom svensk standard SS 62708 (INSTA 800), minst nivå 3 är således inte uppfyllt. Att kravet, som är ett kvalificeringskrav, inte är uppfyllt medför att anbudet diskvalificeras.

Kravet skulle vara uppfyllt vid anbudstillfället. I förfrågningsunderlaget framgick att uppfyllnad av kravet skulle verifieras genom att leverantören, vid anbudslämnandet, skulle bifoga arbetsledande personalens certifikat avseende SRY eller PRYL samt INSTA 800, nivå 3 eller likvärdigt intyg. Det framgick således tydligt att intyg skulle lämnas, vilket intyg som skulle lämnas och att det skulle lämnas vid tidpunkten för anbudslämnande.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på

talans av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

XLNT Allservice AB gör, som talan får förstås, gällande att Malmö stad brutit mot LOU genom att felaktigt förkasta bolagets anbud. Enligt rättens mening visar dock inte vad XLNT Allservice AB anfört och åberopat i målet att Malmö stad vid sin prövning av bolagets anbud och förkastandet av detsamma, avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LOU.

Anbud som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i en upphandling får inte antas. XLNT Allservice AB har inte förmått visa att det aktuella obligatoriska kvalificeringskravet avseende arbetsledande personal har uppfyllts av bolaget. Kravet har enligt förvaltningsrättens mening varit tillräckligt tydligt utformat för att inte strida mot transparensprincipen.

Vid nu angivna förhållanden och då XLNT Allservice AB inte heller anfört någon annan omständighet som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan om överprövning avslås.

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


Anders Mattsson

Lena Palmér har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av 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. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

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.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

