



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen
Enhet 16

DOM
2015-04-01
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
3351-15

Sida 1 (7)

SÖKANDE

Relita Industri & Skadeservice AB, 556530-9233
Libro ringväg 18
752 28 Uppsala

Ombud: Advokat Liselott Fröstad och jur.kand. Alicia Ahlberg
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
Box 3124
103 62 Stockholm

MOTPART

Fastighets AB Förvaltaren, 556050-2683
Box 7510
174 07 Sundbyberg

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015-04-01	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att Fastighets AB Förvaltaren gör en förnyad prövning av anbuden som innefattar en prövning av anbudens förenlighet med de obligatoriska kraven i AFB. 52 punkten 4.

Dok.Id 589860

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Fastighets AB Förvaltaren (Förvaltaren) genomför en öppen upphandling av ramavtal för avloppsrensning samt stamspolning av avloppsstammar i Sundbybergs stad, dnr. FV 2014-000064. Förvaltaren har i tilldelningsbeslut den 10 februari 2015 meddelat att Förvaltaren har för avsikt att teckna ramavtal med följande leverantörer i följande rangordning:

1. Solna Högtrycksspolning Aktiebolag
2. Relita Industri & Skadeservice AB
3. Ragn-Sells Aktiebolag

Relita Industri & Skadeservice AB (Relita) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan anbudsutvärderingen har rättats på så sätt att Solna Högtrycksspolning Aktiebolags (Solna Högtrycksspolning) anbud förkastas. Relita anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Relita har tagit del av Solna Högtrycksspolnings anbud och kan konstatera att anbudet inte uppfyller samtliga obligatoriska krav som Förvaltaren har ställt upp. I förfrågningsunderlaget under AFB. 52 punkten 4 samt i skallkravsformuläret punkten 10.1 ställs ett uttryckligt krav på att certifikat för Rörinspektion enligt STFV ska bifogas anbudet. Solna Högtrycksspolning har istället bifogat två behörighetsbevis. Bifogade behörighetsbevis kan varken tolkas som eller likställas med det certifikat för Rörinspektion som enligt förfrågningsunderlaget ska bifogas anbudet. Vidare anges också i skallkravsformuläret i punkten 10.1 att anbudsgivaren ska bekräfta att ansvarig personal har kompetens och erfarenhet av att utföra likvärdiga uppdrag. Relita ifrågasätter om Solna Högtrycksspolnings åberopade rörinspektörer Tomas Jangemo och Anders Danielsson är anställda i företaget.

Av förfrågningsunderlaget, punkten AFD. 43, framgår att avrop ska ske enligt avropsprincipen, dvs. en förfrågan om uppdrag ställs först till den som rangordnats på första plats. Andraplaceringen innebär således att Relita lider eller i vart fall riskerar att lida skada så Relita inte kommer att erbjudas lika många uppdrag.

Förvaltaren anser att förvaltningsrätten ska avslå ansökan om överprövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövningen

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § lagen om offentlig upphandling – 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. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU. Rätten kan då endast besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Relita har gjort gällande att Solna Högtrycksspolning som är rankad på första plats i det aktuella ramavtalet inte uppfyller de obligatoriska krav som uppställts i förfrågningsunderlaget gällande certifikat och personal.

Personal

I upphandlingens förfrågningsunderlag, AFB.52 punkten 4, samt i upphandlingens skallkravsformulär, krav 10.1, anges att anbudsgivaren bekräftar att ansvarig personal innehar kompetens och erfarenhet av att utföra likvärdiga uppdrag. Arbetsledaren/Uppdragsansvarig har minst femårs erfarenhet i ledande ställning och personen har certifikat för rörinspektion enligt STVF (auktoriserad rörinspektör).

Relita har avseende detta anfört bl.a. följande. Av utdrag från uppdateringstentamen hos STVF framgår att två av de återopade rörinspektörerna, i vart fall vid tidpunkten, var anställda i ett annat företag. Solna Högtrycksspolning har inte i sitt anbud anfört att de återopar något annat företags kapacitet utan gjort sken av att Tomas Jangemo och Anders Danielsson utgör egen personal. För det fall rörinspektörerna inte är anställda av Solna Högtrycksspolning innehar Solna Högtrycksspolning inte obligatorisk kompetens enligt kravet i AFB.52 punkten 4 och ska förkastas även på den grunden.

Förvaltaren anför bl.a. följande. Förvaltaren har i förfrågningsunderlaget avsnitt AFB. 52 punkten 3 ställt krav på att anbudsgivaren ska inneha dokumenterade resurser, kompetens och erfarenhet att organisera och utföra uppdrag enligt de förutsättningar som anges i förfrågningsunderlaget. Vidare anges att beskrivning av företaget ska bifogas anbudet. Beskrivningen ska styrka dess förmåga och kapacitet, dvs. resurser med egna anställda samt hos eventuella underentreprenörer. Anbudsgivaren har i detta fall bekräftat att kompetens och erfarenhet innehas. Anbudsgivaren har vidare angett vilken personal som står till Förvaltarens förfogande under avtalsperioden genom att namnge fem personer, varav Anders Danielsson och Tomas Jangemo finns med. Det framgår inte uttryckligen om dessa två personer arbetar på annat bolag som underentreprenör.

Förvaltaren anser dock att kravet är uppfyllt då anbudsgivaren har angett vilka resurser som finns att tillgå.

Förvaltningsrätten bedömer att på så sätt som förfrågningsunderlaget i denna del är formulerat är det inte visat att Solna Högtrycksspolning inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget på så sätt som anges.

Certifikat

I upphandlingens förfrågningsunderlag anges under AFB.52 punkten 4 att anbudsgivaren ska tillhandahålla person med certifikat för rörinspektion enligt STVF (auktoriserad rörinspektör). Som bevis på uppfyllande av ovanstående krav ska kopia på sådant certifikat bifogas anbudet.

Relita har i detta avseende anfört bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget anges ett uttryckligt krav på att certifikat ska bifogas anbudet. Det är ostridigt att Solna Högtrycksspolning inte har bifogat något sådant certifikat. Att inte ge in vad som uttryckligen har efterfrågats i förfrågningsunderlaget och som angetts som ett obligatoriskt krav utgör grund för uteslutning.

Förvaltaren anför bl.a. följande. Anbudsgivaren har i detta fall intygat att kravet uppfylls samt bifogat kopia på id-handling utfärdad av STVF. För att verifiera id-handling har Förvaltaren kontrollerat via branschorganisationen STVF och fått bekräftat att angivna personer innehar giltigt certifikat enligt STVF. Förvaltaren anser att det inte finns någon anledning att förkasta anbudet på dessa grunder.

Förvaltningsrätten finner att så som kravet i förfrågningsunderlaget avsnitt AFB.52 punkten 4 är formulerat framgår det klart och tydligt att anbudsgivaren ska till anbudet bifoga kopia på certifikat för rörinspektion

enligt STVF som bevis på att det ställda kravet är uppfyllt. Det är i målet klarlagt att Solna Högtrycksspolning inte har bifogat något sådant certifikat. Det har alltså vid anbudstidens utgång inte gått att utläsa om Solna Högtrycksspolnings anbud uppfyllde det obligatoriska kravet på certifikat för rörinspektion enligt STVF. Förvaltaren har på egen hand kompletterat Solna Högtrycksspolnings anbud genom att vända sig till STVF för att kontrollera om dessa rörinspektörer har efterfrågat certifikat. Först därefter har Förvaltaren kunnat konstatera att Solna Högtrycksspolnings anbud uppfyller de ställda obligatoriska kraven i AFB.52 punkten 4. Förvaltningsrätten anser att det sätt som Förvaltaren har agerat genom att läka bristen i Solna Högtrycksspolnings anbud strider mot principen om likabehandling i 1 kap. 9 § LOU. Förvaltarens agerande har medfört att Relita har lidit eller riskerat att lida skada.

LOU är en procedurlagstiftning. I en ansökan om överprövning kan domstolen därför endast bedöma om upphandlande myndighet har följt lagstiftningen vid genomförandet av upphandlingen och i de fall brott mot LOU förekommit ingripa genom att besluta om rättelse eller att upphandlingen ska göras om. Den konstaterade bristen i upphandlingsförfarandet kan avhjälpas genom att en ny kvalificeringsprövning görs, vid vilken det obligatoriska kravet i AFB.52 punkten 4 tillämpas på så sätt som har angetts. Det ankommer på Förvaltaren att rätta upphandlingen i enlighet med detta. Ansökan ska därför bifallas på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns
i bilaga (DV3109/1A LOU).

Kaija Hultquist

Kaija Hultquist

Rådman

Helena Boson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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.