

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2008-12-15
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
24320-08
Rotel 221

SÖKANDE

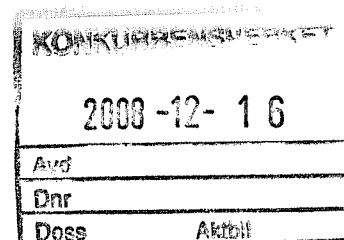
Delér Måleri AB, 556282-6817
Positionen 12
115 74 Stockholm

MOTPART

Järfällabygdens Hus AB, 556059-1835
Box 197
177 24 Järfälla

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten avslår Delér Måleri AB:s ansökan om åtgärder enligt LOU.

Länsrättens interimistiska beslut den 8 december 2008 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 388599

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag
		E-post: lansrattenistockholm@dom.se		09:00-15:00

BAKGRUND

Järfällabygdens Hus AB har genomfört en upphandling avseende ramavtal för måleriarbeten inom Järfällabygdens Hus AB. Av tilldelningsbeslut daterat den 27 november 2008 framgår att Järfällabygdens Hus AB har beslutat att anta anbud från andra anbudsgivare än Delér Måleri AB.

Länsrätten har i beslut den 8 december 2008 förordnat att Järfällabygdens Hus AB tills vidare inte får avsluta upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Delér Måleri AB (bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att länsrätten skall förordna att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse vidtagits. Rättelse skall ske på så sätt att Delér Måleri AB skall, tillsammans med Målerimetoder AB och Arlanda Måleri AB, tilldelas upphandlingskontraktet.

Som grund för sin ansökan anför bolaget i huvudsak följande. En rörelse som inte har bedrivit någon verksamhet de senaste tre åren kan omöjligtvis ha varken referenser, erfarenhet eller ekonomi för att kunna lämna anbud enligt förfrågan. Redan där borde Måleribolaget Lavo AB ha uteslutits. Måleribolaget Lavo AB saknar hängavtal enligt Målarettan och bolagets SNI-kod anger reklam, pr, mediebyrå och annonsförsäljning. Måleribolaget Lavo AB saknar erfarenhet av tidigare utfört arbete och består av personer från ett nyligen konkursdrabbat bolag.

Järfällabygdens Hus AB bestrider bifall till ansökan och yrkar att länsrätten förordnar att upphandlingen får avslutas.

Järfällabygdens Hus AB anför bl.a. följande. De referenser som Måleribolaget Lavo AB har lämnat har utförts av samma målare som kommer att utföra arbetet i anbudet. Referenserna är därmed aktuella och Måleribolaget Lavo AB:s erfarenhet kan bedömas. Järfällabygdens Hus AB har även egen erfarenhet av tjänster utförda av dessa målare och kan därför styrka att de besitter den erfarenhet, kunskap och samarbetsförmåga som krävs. Måleribolaget Lavo AB har vidare i sitt anbud styrkt sin ekonomiska och finansiella ställning genom sin tillhörighet till koncernen Magnivik AB. Måleribolaget Lavo AB har därmed intygat att de besitter den finansiella kapacitet som behövs för att kunna utföra efterfrågad tjänst. Måleribolaget Lavo AB är anslutet till Målarettan. Måleribolaget Lavo AB har kvalificerat sig för utvärdering i enlighet med förfrågningsunderlaget och har vid anbudsutvärderingen bedömts ha det mest fördelaktiga anbudet tillsammans med Målerimetoder AB och Arlanda Måleri AB. - Järfällabygdens Hus AB ger in och åberopar dokument av vilket framgår att Måleribolaget Lavo AB är anslutet till Målarettan samt lista med aktuella målare som har övergått från Storstockholm Måleri AB till Måleribolaget Lavo AB.

Bolaget genmäler i huvudsak följande. Att värdera ett bolags ställning utan verksamhet de senaste åren och "gömma" sig bakom ett moderbolag är tveksamt. Det framgår inte av förfrågningsunderlaget att det står fritt för beställaren att bedöma "målarna" som referenser.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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

Av 16 kap. 1 § LOU framgår bl.a. att en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår bl.a. att om den upphandlande myndigheten har brutit mot 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och

detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Utredningen i målet

I punkt AFB.51 under rubriken ”Prövning av anbudsgivare” i de administrativa föreskrifterna anges bl.a. följande:

”Finansiell och ekonomisk ställning kreditvärdighet skall ej vara i lägsta klass. Kreditprövning sker av beställaren genom UC. Anbudsgivaren skall uppfylla krav enligt LOU 1 kap. 17 §.”

”Anbudsgivare skall till sitt anbud bifoga minst tre skriftliga referenser avseende likvärdiga entreprenader som skall vara ifyllda enligt ”Referensformulär”. I det fall beställaren har egna erfarenheter av anbudsgivaren kommer även beställaren att bedöma anbudsgivaren genom att fylla i Referensformuläret och väga in detta i utvärderingen av entreprenörens Erfarenhet/Kunskap/Samarbetsförmåga enligt AFB.52.”

”Redovisning av företagets ekonomiska och finansiella ställning, den senaste årsredovisningen innefattande resultat och balansräkning, bolagets förvaltningsberättelse, verksamhetsberättelse och revisionsberättelse.”

Av Måleribolaget Lavo AB:s anbud framgår bl.a. att bolaget är en avknoppning från tidigare Storstockholms Måleribolag AB. Givna referenser grundar sig främst på Storstockholms Måleribolag AB.

Länsrättens bedömning

De grundläggande principer som skall efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande.

Av principen om likabehandling av leverantörer följer att samtliga anbud skall vara i överensstämmelse med bestämmelserna i förfrågningsunderlaget för att säkra möjligheten till en objektiv jämförelse av anbuden. Likabehandling och icke-diskriminering förutsätter att anbudsgivare behandlas lika i alla skeden av anbudsförfarandet. Prövningen i länsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 2 § LOU. Det är således inte länsrättens uppgift att göra en ny utvärdering. För att ett ingripande skall bli aktuellt krävs vidare att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Bolaget gör gällande att Måleribolaget Lavo AB inte uppfyller ställda skalkrav avseende ekonomi samt referenser och erfarenhet varför anbudet aldrig borde ha utvärderats.

Finansiell och ekonomisk ställning

EG-domstolen har i dom av den 2 december 1999 i mål C-176/98, Holst Italia SpA, uttalat att det är tillåtet för en tjänsteleverantör som inte själv uppfyller de minimivillkor som krävs för att delta i ett förfarande för offentlig upphandling av tjänster att hos den upphandlande myndigheten åberopa kapacitet hos tredje man som han avser att utnyttja om kontraktet tilldelas honom (punkten 27). Bolaget måste kunna visa att det faktiskt förfogar över resurser hos ett sådant företag som det är knutet till, som det inte själv äger men som är nödvändiga för att uppfylla kontrakten (punkten 29).

Måleribolaget Lavo AB har i sitt anbud åberopat sin tillhörighet till koncernen Magnevik AB. Av Magnevik AB:s årsredovisning avseende räkenskapsåret 1 januari – 31 december 2007 framgår att bolaget äger 100 procent av aktierna i Lavo Carwash Solna AB. Lavo Carwash Solna AB omregistrerades till Måleribolaget Lavo AB den 5 november 2008. Även om det i målet inte föreligger något avtal eller liknande mellan Magnevik AB och Måleribolaget Lavo AB anser länsrätten vid sådant förhållande att det finns fog för bedömningen att Måleribolaget Lavo AB har en faktisk möjlighet att utnyttja den kapacitet som åberopas för att kunna uppfylla ställt skallkrav. Järfällabygdens Hus AB har därmed enligt länsrättens mening inte åsidosatt de krav som uppställs i LOU.

Referenser och erfarenhet

Av punkt AFB.51 i de administrativa föreskrifterna framgår bl.a. att anbudsgivaren skall till sitt anbud bifoga minst tre skriftliga referenser samt att i de fall beställaren har egen erfarenhet av anbudsgivaren kommer detta att invägas vid utvärderingen av entreprenörens erfarenhet, kunskap och samarbetsförmåga. Måleribolaget Lavo AB har i sitt anbud angett fyra stycken skriftliga referenser, inklusive en referens från Järfällabygdens Hus AB. De lämnade referenserna har uttalat sig om referensuppdrag från Storstockholms Måleribolag AB och/eller Måleribolaget Lavo AB.

Blanketten för referenstagning av måleribolag tar framförallt sikte på hur själva måleriarbetet har utförts. Trots att referenserna även har uttalat sig om Storstockholms Måleribolag AB finner länsrätten, mot bakgrund av att Måleribolaget Lavo AB är en avknoppning från Storstockholms Måleribolag AB och att Järfällabygdens Hus AB har haft egen erfarenhet av målarna som sådana, inte annat visat än att Järfällabygdens Hus AB har haft fog för sin bedömning att Måleribolaget Lavo AB uppfyllt aktuellt skallkrav.

Järfällabygdens Hus AB har därmed enligt länsrättens mening inte åsidosatt de krav som följer av LOU. Grund för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU föreligger således inte. Ansökan skall därför avslås.

Då länsrätten har prövat målet i sak föreligger inte anledning att särskilt pröva Järfällabygdens Hus AB:s yrkande om att länsrättens tidigare meddelade interimistiska beslut skall upphävas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1a).



Ulrika Kullman

länsrättsfiskal

Föredragande har varit Magnus Johansson.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.