



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-04-26
Meddelad i Stockholm

Mål nr
7004-11
Enhet 17

SÖKANDE

ISS Facility Services AB, 556410-3280
Box 47635
117 94 Stockholm

Ombud: Patrik Frank
c/o ISS Facility Services AB
Box 47635
117 94 Stockholm

KONKURRENSVERKET	
2011-04-27	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

MOTPART

Riksbanken
103 37 Stockholm

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 123974

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

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Riksbanken genomför en upphandling av lokalvårdstjänster och tvätt av heltäckningsmattor vid Sveriges riksbanks huvudkontor i Stockholm, dnr 2010-803-ADM. Upphandlingen genomförs genom urvalsförfarande enligt 15 kap. LOU. I tilldelningsbeslut den 21 mars 2011 har Riksbanken meddelat att upphandlingen resulterat i ett beslut att träffa avtal med annan leverantör än ISS Facility Services AB (bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande. Bolaget uppfyller samtliga skall-krav och har på felaktiga grunder uteslutits från att gå vidare till utvärdering. Riksbanken har därmed brutit mot kraven på afärsmässighet, likabehandling och transparens och bolaget har till följd av detta lidit skada.

Bolaget har under flera år haft ett samarbete med Ångtvättbilen i Solna gällande flertalet av sina entreprenader i södra Sverige. Inför denna upphandling hade bolaget för avsikt att upprätta ett samarbete med Ångtvättbilen vid en eventuell entreprenad. Därför presenterades i anbudsmaterialet referenser för entreprenader/uppdrag som Ångtvättbilen genomfört.

Riksbanken har dock nekat bolaget att åberopa annan leverantörs kapacitet, vilket strider mot 11 kap. 12 § LOU. Riksbanken anger i förfrågningsunderlaget sida 7 krav 3 att anbudssökande vid tidpunkten för eventuellt avtalstecknande ska ha ett samarbetsavtal med varje underentreprenör som avses i Riksbankens uppdrag. Detta är jämfört med vad som anges i tilldelningsbeslutet motsägelsefullt och talar för att underentreprenör i enlighet med lagen får användas för att fullgöra uppdraget.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU stadgas följande. Upphandlande myndigheter ska 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 15 kap. 15 a § samma lag framgår följande. En leverantör får vid behov när det gäller ett visst kontrakt åberopa andra företags kapacitet. Leverantören ska genom att tillhandahålla ett åtagande från de andra företagen eller på annat sätt visa att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras.

Enligt 16 kap. 1 § samma lag får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Av 16 kap. 5 § samma lag framgår följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

Utredningen i målet

Underlag för anbudsansökan

I underlag för anbudsansökan punkt 3.8 (Leverantörens erfarenhet) krav 2 samt bevis 2 anges bland annat följande.

Riksbanken vill förvissa sig om att anbudssökanden som företag har tillräcklig erfarenhet för att utföra de nu aktuella uppdragen.

Anbudssökanden ska visa att denne, sedan ingången av 2008, har haft uppdrag att tvätta heltäckningsmattor hos minst två olika uppdragsgivare. Uppdragen ska vardera ha omfattat tvätt av totalt minst 1 000 kvadratmeter heltäckningsmatta per år och ska ha pågått minst två år vardera, det vill säga att kontrakten ska vara undertecknade minst två år före dagen för anbudsansökans utgång.

Anbudssökanden ska visa att han utfört/utför uppdrag att tvätta heltäckningsmattor genom att lämna beskrivningar av två uppdrag. Beskrivning-

arna ska omfatta uppgifter om antal kvadratmetrar som tvättats per år i vardera uppdrag.

Beslut under upphandlingen

I omprövning den 13 januari 2011 av beslut av den 4 januari 2011 angående anbudsansökningar beträffande lokalvård och mattvätt har Riksbanken angett bland annat följande. Riksbanken har vid granskning av ISS Facility Services AB:s ansökan funnit att krav nr 2 i punkt 3.8 inte är uppfyllt. Bolaget åberopar två uppdrag förtvätt av heltäckningsmattor. Det ena avser Axfood AB. Den kontaktperson som bolaget angivit på Axfood AB uppger vid kontakt med Riksbanken att man inte har något avtal med ISS Facility Services AB avseende mattvätt. Riksbanken har vidare kontaktat den leverantör som utför tvätt av heltäckningsmattor hos Axfood AB. Detta företag uppger att man inte utför mattväten på uppdrag av ISS Facility Services AB. Med hänvisning till ovanstående beslutade Riksbanken den 4 januari 2011 att ISS Facility Services AB inte kvalificerat sig och alltså inte kommer att inbjudas att lämna anbud.

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att bolaget i ansökan till Riksbanken har åberopat två uppdrag till styrkande av att bolaget uppfyllt krav 2 under punkt 3.8 i underlag för anbudsansökan. Beträffande ett av dessa uppdrag anges Axfood AB som uppdragsgivare. Det har framkommit att bolaget vare sig självt eller genom underleverantör utfört tvätt av heltäckningsmattor för Axfood AB.


Bolaget har anfört att man haft avtal med det företag som utfört tvätt av heltäckningsmattor hos Axfood AB, Ångtvättbilen i Solna, ifråga om andra entreprenader samt att bolaget haft för avsikt att upprätta ett samarbete med nämnda företag vid ett eventuellt kontrakt med Riksbanken. Bolaget anser att Riksbanken genom att neka bolaget att åberopa annan leverantörs kapacitet agerat i strid med LOU.

Av 15 kap. 15 a § LOU framgår att en leverantör när det gäller visst kontrakt får åberopa andra företags kapacitet, under förutsättning att leverantören tillhandahåller ett åtagande från de andra företagen eller på annat sätt visar att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras.

Förvaltningsrätten konstaterar att det av handlingarna i målet inte framgår att bolaget vid ansökan till Riksbanken har tillhandahållit något åtagande från Ångtvättbilen i Solna eller att bolaget på annat sätt skulle ha visat att denne kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras. Av utredningen framgår inte att bolaget vid anbudsansökan över huvud taget har åberopat Ångtvättbilen i Solnas kapacitet. Inte heller har bolaget i förvaltningsrätten angett att så skulle vara fallet.

Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att Riksbanken haft fog för att utesluta bolaget från att lämna anbud på den grunden att bolaget inte uppfyllt krav 2 under punkt 3.8 i underlaget till anbudsansökan. Med hänsyn härtill har bolaget inte visat att Riksbanken vid den aktuella upphandlingen brutit mot bestämmelserna i LOU. Ansökan ska därför avslås.

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


Magnus Åhammar

Rådman

Föredragande har varit Sara Thelin.



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. 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 ska 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 förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

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

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.