



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2020-04-02
Meddelad i Malmö

Mål nr
1966-20

Sida 1 (7)

SÖKANDE

Schindler Hiss AB, 556202-2821

Ombud: Hans Lundgren

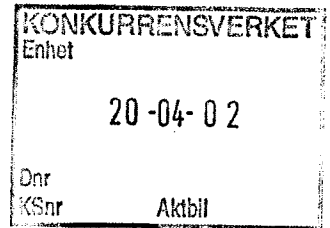
MOTPART

Lunds kommun, Lundafastigheter

Ombud: advokaterna Per-Ola Bergqvist och Linnea Lindberg
Foyen Advokatfirma KB

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Schindler Hiss AB:s ansökan om ingripande enligt
LOU.

Dok.Id 560727

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

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

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Lunds kommun genom Lundafastigheter genomför en offentlig upphandling av ramavtal för löpande service av hissar och rulltrappor, dnr 2019/0406. Upphandlingen genomförs med ett öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslutet har anbudet från Kone AB tilldelats kontrakt. Anbudet från Schindler Hiss AB (Schindler) har förkastats med hänvisning till att anbudet inte uppfyller samtliga obligatoriska krav.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Schindler

Schindler ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen rättas på så sätt att Schindler tas med i anbudsutvärderingen och i andra hand att upphandlingen görs om. Till stöd för talan anförs bl.a. följande.

Upphandlingen strider mot de grundläggande principerna i LOU. Schindler, som rätteligen borde ha utvärderats och antagits som leverantör, har till följd härav lidit eller riskerat att lida skada.

Av kravet i UF3.5.1.2 framgår vilken kompetens som ställs på hisstekniker. Det framgår dock inte att det behöver anges i anbudet att hissteknikerna har denna kompetens. I kravet anges bara att anbudsgivarna ska bifoga en förteckning över anställda hisstekniker. Ska man följa kravet ordagrant ska anbudsgivarna ”bifoga förteckning över anställda hisstekniker”. Ingen av anbudsgivarna har bifogat en förteckning över anställda hisstekniker då samtliga anbudsgivare, inklusive Schindler, har betydligt fler hisstekniker anställda än vad som uppges i de olika anbuden.

Schindler har inte förbisett vad som framgår av "Frågor och svar". Av svaret i Frågor och svar framgår följande. "För hisstekniker ska anbudsgivare lämna in förteckning (exempelvis CV) som styrker kompetens gentemot de krav som framgår av UF3.5.1.2 under rubrik Hisstekniker. Referensuppgifter avser enbart kravuppfyllnad för tilltänkt arbetsledare, detta behöver således inte redovisas för respektive hisstekniker".

Schindler har lämnat in en förteckning över hisstekniker och har redovisat att hissteknikerna har korrekt kompetens. Det finns inte någon text varken i förfrågningsunderlaget eller i Frågor och Svar som anger att det i anbudet ordagrant måste anges att varje hisstekniker har den kompetens som ställs i UF3.5.1.2.

Kravet är otydligt eftersom två av tre anbudsgivare har förkastats och Lundafastigheter inte utvärderar kravet så som det faktiskt lyder. Mot bakgrund härav ska upphandlingen göras om.

Lundafastigheter

Lundafastigheter bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Schindlers anbud har förkastats eftersom bolaget inte styrkt efterfrågad erfarenhet i enlighet med upphandlingens krav under koden UF3.5.1.2 i upphandlingsföreskrifterna. Under aktuellt krav har det kravställts att hisstekniker ska ha arbetat med samtliga förekommande arbetsuppgifter inom drift och skötsel av hissar och andra motordrivna anordningar i minst två år. Därutöver har det i punktform föreskrivits att hisstekniker ska ha minst grundutbildning i el-lära, god kännedom om olika tillverkares styrsystem samt god teoretisk kunskap i mekaniska och hydrauliska hissystem, antingen anskaffad vid gymnasieutbildning, yrkesutbildning eller via interna/externa kurser. Anbudsgivarna ska genom bifogande av efterfrågad förteckning

styrka att hisstekniker innehar den kompetens och erfarenhet som föreskrivits i kravet ifråga.

Schindler har till sitt anbud för kravuppfyllande av teknisk förmåga beträffande hisstekniker bifogat bilagan ”Personal Malmö distriktet SCHINDLER.pdf”. I bilagan anges ett antal personer som ingår i Schindlers team och som anges inneha roller som distriktschef, fältingenjör, felsökare/reparationstekniker och servicetekniker. Schindler anger vidare att personerna har ”en bred och gedigen hisskunskap”. Därutöver anges i bilaga att det finns ett nationellt samarbete i Schindler mellan distrikten för att bl.a. utveckla teknikernas kunskap, att det finns en egen utbildningssektion och ett globalt nätverk av supportfunktioner för tekniker på fält.

Schindlers bifogade bilaga innehåller inte de i upphandlingen efterfrågade uppgifterna om hissteknikernas kompetens och erfarenhet. I nämnda bilaga anges överhuvudtaget inte hur många års erfarenhet som personerna ifråga har, jfr tvåårskravet i UF3.5.2.1 i upphandlingsföreskrifterna. Härtill noteras att Schindler inte har angivit vilka av de namngivna personerna som offereras som nyckelrollen hisstekniker i enlighet med vad som efterfrågas i upphandlingen. Vidare anges inte heller om hissteknikerna erhållit grundutbildning i el-lära, har god kännedom om olika tillverkares styrsystem eller har god teoretisk kunskap i mekaniska och hydrauliska hisssystem och hur den anskaffats. Schindlers skrivning i bilagan att personerna har ”bred och gedigen hisskunskap” är inte ens i närheten av att jämföras med att specifikt ange de efterfrågade uppgifterna. Schindler uppfyller därmed inte kravet om teknisk förmåga då Schindlers förteckning över anställda hisstekniker inte styrker de i upphandlingen efterfrågade uppgifterna beträffande kompetens och erfarenhet. Frågor och Svar utgör en del av förfrågningsunderlaget. Kravet är inte otydligt. Mot bakgrund härav har Lundafastigheter agerat korrekt och diskvalificerat Schindler.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § 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 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen, och på talan av leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

I 1 kap. 23 § LOU anges att med upphandlingsdokument avses varje dokument som en upphandlande myndighet använder för att beskriva eller fastställa innehållet i upphandlingen.

Upphandlingsdokumentet i nu aktuella delar

Av punkten 3.5.1.2 i upphandlingsföreskrifterna med rubriken ”Prövning av andra uppgifter om anbudsgivare (skall-krav)”, framgår såvitt nu aktuellt, vilka obligatoriska krav som anbudsgivaren ska uppfylla beträffande hisstekniker enligt följande.

Leverantören ska förfoga över minst två (2) heltidsanställda hisstekniker tillgängliga för uppdraget. Hisstekniker ska ha arbetat med samtliga förekommande arbetsuppgifter inom drift och skötsel av hissar och andra motor-drivna anordningar i minst 2 år. Hisstekniker ska ha:

- erhållit minst grundutbildning i el-lära
- god kännedom om olika tillverkares styrsystem

- god teoretisk kunskap i mekaniska och hydrauliska hisssystem, antingen anskaffad vid gymnasieutbildning, yrkesutbildning, eller via interna/externa kurser.

De hisstekniker som kommer att utgöra felavhjälpande åtgärder och planerat underhåll hos Beställaren får endast ersättas av annan hisstekniker, som minst uppfyller ovan krav på utbildning och erfarenhet.

Till anbudet bifogas: Anbudsgivande företag ska i del "Uppgifter om anbudsgivande företag" bifoga förteckning över anställda hisstekniker.

Av "Frågor och svar" fråga 4, som är en del upphandlingsdokumenten, framgår följande beträffande nu aktuellt krav. "För hisstekniker ska anbudsgivare lämna in en förteckning (exempelvis CV) som styrker kompetens gentemot de krav som framgår av UF 3.5.1.2 under rubrik Hisstekniker. Referensuppgifter avser enbart kravuppfyllnad för tilltänkt arbetsledare, detta behöver således inte redovisas för respektive hisstekniker."

Förvaltningsrättens bedömning

Schindler har yrkat att förvaltningsrätten i första hand ska förordna om rättelse och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Förvaltningsrätten prövar först Schindlers invändning att upphandlingsdokumenten brister i transparens eftersom den tar sikte på utformningen av upphandlingsdokumenten och därmed det konkurrensuppsökande skedet.

Som angetts ovan, under relevanta delar av upphandlingsdokumenten, framgår av punkten UF3.5.1.2 i upphandlingsföreskrifterna bl.a. vilka krav som ställs på offererade hisstekniker. Av den publika frågan 4 i "Frågor och svar" framgår att anbudsgivare ska lämna in förteckning (exempelvis CV)

som styrker kompetens gentemot de krav som framgår av UF3.5.1.2. Förvaltningsrätten finner härav att det får anses framgå tillräckligt tydligt av upphandlingsdokumenten hur kravet på kompetens av offererade hisstekniker ska styrkas, nämligen att det av bifogad förteckning måste framgå att samtliga de krav som ställs i UF3.5.1.2 uppfylls. Kravet brister således inte i transparens. Skäl för ingripande enligt LOU på denna grund föreligger därmed inte.

Schindler har lämnat in en förteckning till sitt anbud "Personal Malmö distriktet SCHINDLER.pdf". Detta dokument styrker dock inte att offererade hisstekniker har den tekniska förmåga som anges i UF3.5.1.2. Förvaltningsrätten anser därmed inte att det är visat i målet att Schindlers anbud uppfyller det aktuella obligatoriska kravet. Vad som framkommit i målet visar inte att Lundafastigheter genom att förkasta Schindlers anbud har agerat i strid med LOU. Skäl för ingripande i upphandlingen föreligger således inte. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Bertil Idarsson

Ulrika Skogler har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

