



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 32

DOM

2019-09-11

Meddelad i Stockholm

Sida 1 (6)

Mål nr

11850-19

SÖKANDE

Fervent Cleaning Company AB, 556511-9012

Box 1490

171 28 Solna

MOTPART

Riksrevisionen

Nybrogatan 55

114 90 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-09-11	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 1119370

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

E-post: avd32.fst@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

Expeditionstid

måndag–fredag

08:00–16:00

BAKGRUND

Riksrevisionen genomför en upphandling avseende lokalvårdstjänster (dnr 2.3.2-2019-0393). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Fervent Cleaning Company AB (Fervent) har lämnat ett anbud i upphandlingen. I tilldelningsbeslut den 13 maj 2019 beslutade Riksrevisionen att anta anbud från ett annat bolag, Städ & Maskin Centralen i Stockholm AB (SMC).

YRKANDEN M.M.

Fervent ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän den rättas till, varvid SMC:s anbud inte utvärderas. Till stöd för sin talan anför Fervent bl.a. följande. SMC uppfyller inte samtliga obligatoriska kvalificeringskrav. SMC:s referensuppdrag hos Micasa Fastigheter i Stockholm AB (Micasa) omfattar inte städning av 5 000 kvm kontorsyta eller miljö som kan likställas med kontorsmiljö. Lokalerna består av olika senior- och trygghetsboenden. De lokaler som ingår i städuppdraget består i stort sett uteslutande av entréer, trapphus, förbindelsekorridorer och tvättstugor. Undantaget är Micasas huvudkontor som har en städyta på dryga 1 600 kvm. De ytor som går att likställa med kontorslokaler uppgår inte till 5 000 kvm. Av dokumentet ”Frågor och svar” framgår att referensuppdragen ska omfatta kvalitetsuppföljning enligt INSTA800 som är en nordisk standard för kvalitetsuppföljning av städtjänster. Av förfrågningsunderlag för de av SMC åberopade städuppdragen på Micasa och Åklagarmyndigheten i Stockholm (Åklagarmyndigheten) framgår att dessa uppdrag inte är upphandlade enligt kvalitetsuppföljning INSTA800. Fervents anbud ligger som nummer två i utvärderingen och bolaget riskerar att lida ekonomisk skada om rättelse inte sker.

Riksrevisionen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Riksrevisionen har inte brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap LOU eller någon annan bestämmelse i LOU vid genomförandet av den aktuella upphandlingen. Riksrevisionen har, avseende det vinnande anbudet, fått in begärda uppgifter om referensuppdrag vad gäller kvalificeringskravet erfarenhet om minst 5 000 kvm kontorsyta eller miljö som kan likställas med kontorsmiljö. Enligt Riksrevisionens bedömning finns det inte anledning att misstro dessa uppgifter. SMC har i sitt anbud angett att de två referensuppdragen, hos Micasa och Åklagarmyndigheten, utförts i enlighet med INSTA800. Någon anledning för Riksrevisionen att misstro dessa uppgifter fanns inte vid utvärderingen av anbuden och finns enligt Riksrevisionens bedömning inte heller nu.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering m.m.

Av 4 kap. 1 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingen på ett öppet sätt. En upphandling ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten, efter ansökan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, pröva om den upphandlande myndigheten brutit mot någon av bestämmelserna i lagen och besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandlande myndighet brutit mot bestämmelserna i

LOU på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter talan grundas och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

I förfrågningsunderlaget under rubriken 1.21.3 ”Anbudsgivarens erfarenhet av lokalvårdstjänster” anges bl.a. följande. Anbudsgivaren ska redogöra för två likvärdiga referensuppdrag. För att vara likvärdiga ska uppdragen avse lokalvård om minst 5 000 kvm kontorsyta eller miljö som kan likställas med kontorsmiljö dagtid som en integrerad del av den ordinarie verksamheten.

Fervent har anfört att det referensuppdrag som SMC utfört hos Micasa inte avser minst 5 000 kvm kontorsyta eller miljö som kan likställas med kontorsmiljö och att det därför inte är likvärdigt. Fervent har till stöd för sin talan kommit in med ett antal dokument och ritningar. Enligt förvaltningsrättens mening är det emellertid inte helt tydligt vad dessa handlingar avser. Ett av dokumenten, förvaltningsrättens aktbilaga 25, saknar exempelvis helt uppgift om vilken/vilka fastigheter det rör och det finns ingenting i dokumentet som visar att det avser SMC:s uppdrag hos Micasa under den aktuella perioden. Med anledning av detta gör förvaltningsrätten bedömningen att det inte går att utläsa från dessa handlingar att SMC:s referensuppdrag under 2016–2018 inte avsåg lokalvård om minst 5000 kvm kontorsyta eller miljö som kan likställas med kontorsmiljö. Vid en sammantagen bedömning anser förvaltningsrätten att Fervent inte har förmått göra sannolikt att det aktuella referensuppdraget inte var likvärdigt. Något skäl att ingripa mot upphandlingen på denna grund finns därmed inte.

I förfrågningsunderlaget under rubriken 1.22.3 ”Krav på personal” anges att all städpersonal inklusive vikarier ska ha grundläggande städutbildning

(SRY, PRYL eller liknande). För uppdraget krävs minst två års erfarenhet av städarbete från likvärdiga uppdrag där INSTA800 används för kvalitetsuppföljning.

I dokumentet ”Frågor och svar” fråga 2 och 9 anges i svaren från Riksrevisionen att det är ett krav att städpersonalen ska ha erfarenhet av att arbeta med INSTA800 och att kravet på INSTA800 som kvalitetsuppföljning gäller referensuppdragen.

Fervent har anfört att inget av SMC:s referensuppdrag är upphandlande enligt kvalitetsuppföljning INSTA800. Fervent har till stöd för sin talan kommit in med förfrågningsunderlagen för Micasa och Åklagarmyndighetens upphandlingar.

I de båda förfrågningsunderlagen som Fervent gett in anges att myndigheten/bolaget kommer att utföra kvalitetskontroller. Det specificeras dock inte enligt vilken standard dessa ska göras. Det går enligt förvaltningsrättens mening inte att utifrån dessa handlingar sluta sig till att INSTA800 inte använts för kvalitetsuppföljning för referensuppdragen. Någon anledning att ingripa mot upphandlingen med anledning av vad Fervent har åberopat föreligger således inte heller i denna del.

Sammantaget anser förvaltningsrätten att vad Fervent anfört och åberopat inte visar att Riksrevisionen brutit mot någon av de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Det saknas därmed skäl att ingripa mot upphandlingen på den grund att Riksrevisionen har agerat i strid med LOU genom att tilldela SMC kontraktet. Fervent kan därmed inte heller anses ha lidit någon skada. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Sofia Örning
Förvaltningsrättsfiskal

Maria Brodin 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 rätts-tillämpningen.
- 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.