



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1

**DOM**  
 2018-03-06  
 Meddelad i Malmö

Mål nr  
 9269-17

**SÖKANDE**

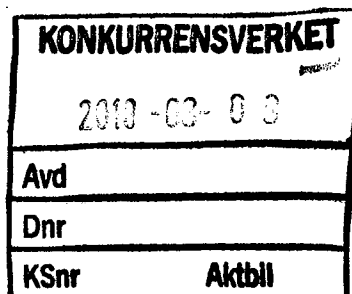
Atlantis Städ & Sanering i Malmö AB, 556482-7920  
 Box 10520  
 200 31 Malmö

**MOTPART**

MKB Fastighets AB  
 Box 50405  
 202 14 Malmö

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU



**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Atlantis Städ & Sanering i Malmö AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

## BAKGRUND

MKB Fastighets AB (MKB) genomför en upphandling av ramavtal avseende fastighetsnära tjänster 2017, dnr 2017MKB-2226. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU.

MKB har den 21 augusti 2017 beslutat att avbryta upphandlingen och har som skäl härför angivit att bristande konkurrens föreligger då endast ett av de inkomna anbuden uppfyller ställda krav. Anbudet från Atlantis Städ & Sanering i Malmö AB (Atlantis Städ) uppfyller inte skall-kravet i punkt UF3.512 avseende referensuppdrag.

## YRKANDE OCH INSTÄLLNING

**Atlantis Städ** ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att MKB ska återuppta utvärderingen av inkomna anbud och omvärdera upphandlingsdokumentet gällande ”slutförda” uppdrag. Som grund för sin talan anför Atlantis Städ bl.a. följande. Inom ramen för avtalet fastighetsnära tjänster får Atlantis Städ nästan dagligen beställningar genom uppdragsgivarens beställningssystem. När ett arbete är slutfört, klarmarkeras detta så att såväl beställare som leverantörer ser att uppdraget är slutfört. Atlantis Städ har tolkat skrivelsen på detta vis och har påvisat lång erfarenhet av efterfrågade tjänster. Ett uppdrag bör i detta sammanhang således tolkas som ”avslutat” om det avser olika avtalsperioder eller slutförda uppdrag inom ramen för befintligt avtal. MKB har valt att tolka sin egen skrivelse så att leverantörer med befintliga avtal och goda referenser inte kvalificerar sig till utvärderingen.

Atlantis Städ anför även omständigheter avseende att områden har upphandlats där befintliga avtal finns.

**MKB** bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Atlantis Städ har frånfallit invändningen, avseende att områden har upphandlats som redan träffas av giltigt avtal, genom en överenskommelse mellan Atlantis Städ och MKB.

I upphandlingsdokumentet i punkt UF3.5121 uppställs krav på referensuppdrag enligt följande:

Anbudsgivare eller anbudsgivares nyckelperson ska de senaste tre åren (fr.o.m. 2014) ha erfarenhet av minst ett uppdrag gällande fastighetsnära tjänster för ett och samma fastighetsbolag/bostadsrättsförening. Uppdraget ska ha utförts på ett tillfredsställande och fackmässigt sätt. Referensuppdraget ska ha pågått under minst 1 år.

Följande ska redovisas i anbudet gällande referensuppdragen som ska vara **slutförda**:

- Omfattning på uppdragen
- Avtalsperiod
- Uppdragets värde
- Referensuppdrag med uppgift om kontaktperson på referensföretaget med telefonnummer

Som framgår uppställs alltså ett flertal krav på referensuppdragen varav ett är att uppdragen ska vara *slutförda*. I tolkningen av detta begrepp ligger att avtalsförhållandet som uppdraget avsåg ska vara avslutat. Det som Atlantis Städ hänvisar till är snarare att anse som avrop utifrån ett pågående avtal och inte självständiga, slutförda uppdrag. Denna tolkning stöds också av den omständigheten att det uppställs krav på att uppdraget ska ha pågått under minst ett år. De avrop som Atlantis Städ hänvisar till uppfyller inte heller detta tidskrav. Atlantis Städs anbud uppfyller således inte det obligatoriska kravet på referensuppdrag och anbudet har därför rätteligen förkastats. Att frånfalla tidskravet på minst ett år vad avser referensuppdragen skulle stå i strid med likabehandlingsprincipen.

En upphandlande myndighet får avbryta en upphandling om det föreligger sakliga skäl och avbrytandet också i övrigt följer de grundläggande principerna. I förevarande fall uppfylls båda kriterierna. Det saknas grund för att företa en ny kvalificering varför endast ett anbud återstår i upphandlingen. Det föreligger därmed sakliga skäl för avbrytande på grund av bristande konkurrens.

### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

#### **Bestämmelser m.m.**

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 4 kap.1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt upphandlingsdokumentet.

I upphandlingsföreskrifterna anges i punkt UF3.5121 under rubriken *Teknisk förmåga och yrkesmässig kapacitet* bl.a. följande:

#### Referensuppdrag

Anbudsgivare eller anbudsgivarens nyckelperson ska de senaste tre åren (fr.o.m. 2014) ha erfarenhet av minst ett (1) uppdrag gällande fastighetsnära tjänster, för ett och samma fastighetsbolag/bostadsrättsförening. Uppdraget ska ha utförts på ett tillfredsställande och fackmässigt sätt. Referensuppdraget ska ha pågått under minst 1 år.

Följande ska redovisas i anbudet gällande referensuppdragen som ska vara slutförda:

- Omfattning på uppdragen
- Avtalsperiod
- Uppdragets värde
- Referensföretag med uppgift om kontaktperson på referensföretaget med telefonnummer

### **Förvaltningsrättens bedömning**

MKB har som grund för att avbryta aktuell upphandling anfört att bristande konkurrens föreligger då endast ett av de inkomna anbuden uppfyller ställda krav. Atlantis Städ gör gällande att bolagets anbud uppfyller ställda skallkrav och att utvärderingen därmed ska återupptas.

Eftersom Atlantis Städ har frånfallit omständigheterna avseende att områden har upphandlats som redan träffas av giltigt avtal saknar förvaltningsrätten anledning att pröva denna invändning.

I förevarande upphandling framgår det klart och tydligt i punkt UF3.5121 att referensuppdragen ska vara slutförda. Det framgår även att referensuppdraget ska ha pågått under minst ett år och att uppgifter avseende omfattning på uppdragen, avtalsperiod och uppdragets värde ska redovisas. Mot bakgrund härav anser förvaltningsrätten att begreppet slutförda uppdrag rimligtvis inte kan tolkas på annat sätt än att uppdraget som sådant ska vara helt avslutat. Atlantis Städ uppfyller därmed inte det ställda skallkravet och MKB har således haft skäl att diskvalificera anbudet på angiven grund.

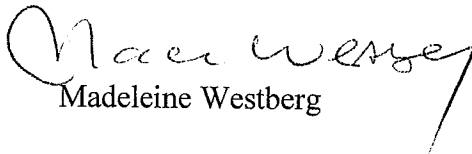
Av praxis framgår att en upphandlande myndighet har rätt att avbryta en upphandling om det finns sakligt godtagbara skäl för det och myndigheten har iakttagit de grundläggande principerna. Den omständigheten att endast ett anbud återstår anses utgöra ett godtagbart skäl för en kommun att avbryta en upphandling (se bl.a. RÅ 2008 ref. 35). Skälet till detta är att den upphandlande myndigheten, om det bara finns ett anbud kvar, inte kan dra

nytta av en effektiv konkurrens eftersom den inte kan jämföra olika anbud och välja det förmånligaste på grundval av kriterierna i upphandlingsdokumentet.

MKB har följaktligen haft skäl att diskvalificera anbudet från Atlantis Städ. Vid angivna förhållande är det därmed endast ett anbud som kvarstår. MKB har därmed haft sakligt godtagbara skäl att avbryta upphandlingen på den angivna grunden bristande konkurrens. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Förvaltningsrätten har även denna dag avslagit ansökningar om överprövning i mål nr 9035-17 och i mål nr 9036-17.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (DV 3109/1B LOU)

  
Madeleine Westberg

Maria Persson har föredragit målet



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

### Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

### Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

*Forts. nästa sida*

## Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

## Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.