



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM
2016-04-06
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
1362-16



SÖKANDE

Kone AB, 556234-4639
164 96 Kista

MOTPART

Fastighets AB Förvaltaren, 556050-2683
Hallonbergsplan 7
174 52 Sundbyberg

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och förordnar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering ska göras vid vilken anbuden från Otis AB, Amsler Hiss AB samt ManKan Hiss AB inte ska ingå.

Dok.Id 704783

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt	08-561 680 01	måndag – fredag 08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Fastighets AB Förvaltaren (Förvaltaren) genomför en upphandling av service och reparation av hissar, rulltrappor, portar, bommar och lyftbord, dnr FV 2015-000100. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Förvaltaren har i tilldelningsbeslut utsänt den 15 januari 2016 meddelat att Förvaltaren beslutat att anta anbud från Otis AB.

Kone AB (Kone) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutas först efter att rättelse har gjorts varvid anbuderna från Otis AB, Amsler Hiss AB samt ManKan Hiss AB förkastas och bolaget tilldelas kontrakten. Bolaget anför bl.a. följande. Upphandlingen strider mot likabehandlingsprincipen. Anbuderna från Otis AB, Amsler Hiss AB samt ManKan Hiss AB uppfyller inte kraven i förfrågningsunderlaget vad gäller redovisning av personal. Dessa anbud borde därför inte ha tagits upp till prövning. Kone kom på 4:e plats i utvärderingen. Om ovanstående anbudsgivares anbud hade förkastats skulle bolaget ha kommit på 1:a plats. Kone har således lidit ekonomisk skada då Förvaltaren i strid mot likabehandlingsprincipen samt kraven i UF3.51 punkt 5 prövat ett ogiltigt anbud.

Kone anser att kravet i förfrågningsunderlaget avsnitt UF3.51 punkten 5 avseende antal anställda som innehar utbildning inom hisservice är tydligt (10 stycken). Lika tydligt är kravet på att det till anbudet ska bifogas erforderlig dokumentation avseende kompetens (CV). Eftersom kravet ställts måste det förutsättas att denna dokumentation ska gälla minst de tio personer man efterfrågat, annars hade kravet överhuvudtaget inte behövt ställas. Otis AB, Amsler Hiss AB samt ManKan Hiss AB har inte bifogat tillräckligt många CV på aktivt anställda som påvisar att personalen innehar utbildning inom hisservice. En beskrivning av erbjuden organisation är inte tillräckligt för att påvisa och styrka att anställda innehar utbildning inom

hisservice. Otis AB har bifogat åtta Cv:n, varav fem har varit anställda på Otis i 5-13 år, men endast fyra av dem har verifierad erfarenhet och utbildning inom hisservice. Övriga har inget dokumenterat om hiss och en anställd saknar helt kompetens och erfarenhet inom hisservice. I Otis AB:s bilaga 2 beskrivs CV för ytterligare personer, varav tre arbetsledare. Övriga har enligt beskrivningen helt andra arbetsuppgifter, endast en arbetar med hisservice. Detta innebär att Otis AB bara har verifierat fem stycken som uppfyller kraven om dokumenterad kompetens inom hisservice. Otis AB uppfyller således inte skallkravet i upphandlingsföreskrifterna. På samma grunder uppfyller ej heller Amsler Hiss AB och ManKan Hiss AB skallkraven.

Förvaltaren bestrider bifall till bolagets ansökan och anför bl.a. följande. Förvaltaren har ställt som krav i UF3.51 punkten 5 att anbudsgivaren ska inneha en resursbas med minst tio aktiva anställda som innehar utbildning inom hisservice samt ha varit yrkesverksamma i minst två år. Till anbudet bifogas en beskrivning av erbjuden organisation och verifieras med erforderlig dokumentation avseende kompetens (CV). Syftet med kravet är att säkerställa att anbudsgivare innehar den resursbas som krävs för att utföra uppdraget. Utvärderingskriterier för upphandlingen var pris samt kvalitet som kunde generera ett prisavdrag på 15 %. Efter sammanställning av samtliga inkomna anbud kunde konstateras att anbud från Otis var så pass lågt jämfört med övriga anbudsgivare att förutsatt att samtliga skallkrav var uppfyllda skulle Otis vinna utvärderingen. Vid en granskning av Otis anbud har Förvaltaren gjort den bedömningen att Otis har uppfyllt ställda krav. Otis har i sitt anbud bifogat en beskrivning över dess platsorganisation med befattning och antal års erfarenhet, CV över kompetens som innehar hisskompetens samt ett utdrag på en personalförteckning med namn och tjänsteområde. Utifrån dessa uppgifter anser Förvaltaren att kraven är uppfyllda för den beskrivning av erbjuden organisation samt CV som bifogats anbudet.

Otis AB har beretts tillfälle att yttra sig och anför bl.a. följande.

Resursbasen på tio personer med hissutbildning är till för att det inom entreprenörens organisation ska finnas en tillräcklig resursbas för att klara uppdraget. Detta innebär inte att tio personer med hissutbildning behöver ingå i erbjuden organisation för uppdraget. Detta skulle vara orimligt många för att klara aktuellt uppdrag. Upphandlingen avser en entreprenad med blandade objekt av hissar, portar och rulltrappor. Därför är den erbjudna organisationen baserad på att klara alla de olika typer av objekt som ingår i entreprenaden och inte enbart hiss. Otis AB har visat att denna resursbas finns genom utdrag på personalförteckning med namn och tjänsteområde.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § 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. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av den upphandlande myndigheten brutit mot LOU. Rätten kan då endast besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas förs sedan rättelse gjorts.

Kone AB gör gällande att anbuden från Otis AB, Amsler Hiss AB samt ManKan Hiss AB inte uppfyller det ställda kravet på att ha minst tio (tio) aktiva anställda som innehar utbildning inom hisservice samt ha varit yrkesverksamma minst två (två) år. Mot det anför Förvaltaren att syftet med

det aktuella kravet är att säkerställa att anbudsgivare innehar den resursbas som krävs för att utföra uppdraget och att Otis AB har uppfyllt ställt krav.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska skall-krav inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppet förfarande.

Av förfrågningsunderlaget under punkten UF3.51 "Prövning av krav som ska uppfyllas av anbudsgivare" framgår bl.a. följande.

UF3.51 punkten 5 Krav på personal och kompetenskrav

Anbudsgivaren ska ha en resursbas med minst tio (tio) aktiva anställda som innehar utbildning inom hisservice samt ha varit yrkesverksamma minst två (två) år.

Offererad resursbas ska kunna kommunicera genom svenska språket i tal, läsning och skrift.

Uppdragsansvarig/arbetsledare i offererad organisation för entreprenaden ska ha dokumenterad kompetens och erfarenhet av att utföra liknande uppdrag.

Till anbudet bifogas:

En beskrivning av erbjuden organisation och verifieras med erforderlig dokumentation avseende kompetens (CV).

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Utifrån hur kravet är uppställt i förfrågningsunderlaget och att det i övrigt inte framkommer annat än att detta skall-krav ska vara uppfyllt vid anbudsingivningen gör förvaltningsrätten bedömningen att anbudet måste uppfylla det i förfrågningsunderlaget ställda skall-kravet på att minst (tio)

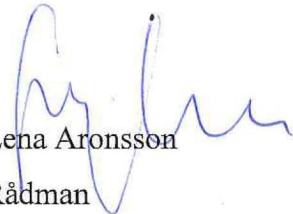
aktiva anställda innehar utbildning inom hisservice samt har varit yrkesverksamma minst två (två) år för att anbuderna ska kunna utvärderas.

Enligt förvaltningsrättens mening får det i målet anses visat att anbuderna från Otis AB, Amsler Hiss AB samt ManKan Hiss AB inte uppfyller det aktuella skall-kravet att ha minst (tio) aktiva anställda som innehar utbildning inom hisservice samt har varit yrkesverksamma minst två (två) år.

Förvaltningsrätten anser att Förvaltaren genom att utvärdera anbudsgivare som inte uppfyllt ställda krav i förfrågningsunderlaget har brutit mot likabehandlingsprincipen. Förvaltaren har därmed agerat i strid mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Förvaltningsrätten finner vidare att den aktuella bristen medfört att Kone AB får anses ha lidit skada till följd av bristen. Förutsättningarna för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU är därför uppfyllda. Eftersom konstaterad brist inte beror på någon felaktighet i det konkurrensuppsökande skedet är det tillräckligt att upphandlingen rättas på så sätt att en ny utvärdering ska göras vid vilken anbuderna från Otis AB, Amsler Hiss AB samt ManKan Hiss AB inte ska ingå. Överklagandet ska därmed bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1 A LOU).


Lena Aronsson
Rådman

Tove Engelkes har föredragit målet.



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.