

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2008-02-15
Meddelad i
Stockholm

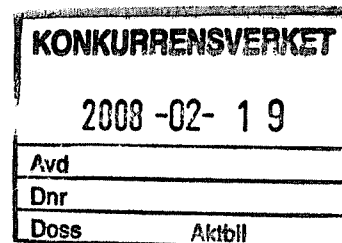
Mål nr
3121-08
Rotel 552

SÖKANDE

Bravida Sverige AB, 556197-4188
Mikrofonvägen 28
126 81 Stockholm

MOTPART

Skolfastigheter i Stockholm AB
Box 47311
100 74 Stockholm



SAKEN

Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling – LOU

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om överprövning samt yrkandet om interimistiskt förordnande.

Dok.Id 307279

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

BAKGRUND

Skolfastigheter i Stockholm AB (SISAB) har inbjudit entreprenörer att lämna anbud avseende förvaltningsentreprenad av VVS-system inom Stockholms skolor. Upphandlingen genomförs som en öppen upphandling enligt 5 kap. LOU.

SISAB har enligt tilldelningsbeslut den 5 februari 2008 meddelat att uppdraget tilldelats Dalkia Facilities Management AB (Dalkia).

Bravida Sverige AB (Bravida) ansöker om överprövning enligt LOU.

YRKANDEN M.M.

Bravida yrkar att länsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs varvid Dalkias anbud inte prövas. Bravida yrkar även att länsrätten omedelbart beslutar att upphandling inte får avslutas innan beslut enligt ovan har fattats. Till stöd för sin talan anför Bravida bl.a. följande. Dalkia uppfyller inte skall-krav 4 i förfrågningsunderlaget. Det organisationschema, vilket Dalkia bilagt anbudet, överensstämmer inte med verkligheten rörande det antal VVS-tekniker bolaget anser sig ha till sitt förfogande i Stockholm. Bravida är en av de största arbetsgivarna av VVS-tekniker i hela landet och har god kännedom om marknaden samt sina konkurrenter. För att få kalla sig VVS-montör/VVS-tekniker skall man ha gått tvåårig yrkesskola samt ha minst två års praktik. I Bravidas FM organisation (Bravida TSM), liknande Dalkia FM, har bolaget ett stort antal tekniker anställda. Bravida och Dalkia utför i stort sett likvärdiga uppdrag. Av Bravida TSMs tekniker har cirka 5 % den VVS-kompetens, vilket kategoriserar dem som VVS-tekniker. Detta tal borde vara likvärdigt även för Dalkia, vilket i så fall skulle innebära 393 tekniker x 0,05=20 tekniker. Den organisationsplan, vilken Dalkia har

ingett tillsammans med sitt anbud, visar inte att Dalkia uppfyller ovan angivet skall-krav. Enligt egen uppgift i punkten 3.3 Lokal organisation, anger Dalkia att de har 393 tekniker anställda i Stockholm. Av organisationsplanen framgår inte att dessa är VVS-tekniker. För det fall samtliga tekniker skulle vara VVS-tekniker skulle det betyda att Dalkia skulle vara nästan lika stora som Bravida och YIT tillsammans (de två ledande VVS installatörerna i Stockholm). Om så är fallet är det intressant att notera att de, som stark marknadsledare i Stockholm, inte är medlemmar i VVS-företagen. Bravida kräver att Dalkia styrker sitt påstående om den lokala organisationens beskaffenhet med CV på minst 80 VVS-tekniker stationerade i Stockholmsområdet. SISAB har valt att acceptera Dalkias anbud trots att det inte uppfyller ställda skall-krav. Härigenom har SISAB åsidosatt den grundläggande gemenskapsrättsliga principen om likabehandling av anbudsgivare och anbud i 1 kap. 4 § LOU. Bravida har härigenom lidit skada eller kan komma att lida skada. Rättelse skall därför ske i form av en ny anbudsutvärdering varvid Dalkias anbud inte prövas.

SISAB bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande. SISAB har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU eller mot någon av de gemenskapsrättsliga principer, vilka LOU vilar på. Förfrågningsunderlaget har varit klart och tydligt. Kvalificeringen av anbuderna har skett i enlighet med de krav, vilka uppställs i förfrågningsunderlaget. För det fall brister skulle anses föreligga såvitt avser kvalificeringen eller förfarandet i övrigt är bristerna i varje fall inte av sådan art eller omfattning att kraven i LOU åsidosatts. Skäl för beslut om att SISABs upphandling skall göras om eller rättas saknas således. När det gäller Bravidas påståenden har Dalkia genom att bifoga ett organisationsschema, samt genom att lämna uppgift om att bolaget har minst 80 stycken anställda som heltidsarbetare i serviceuppdrag som VVS-tekniker, uppfyllt det kvalificeringskrav som SISAB uppställt. SISAB har inte anledning att ifrågasätta Dalkias anbud i denna del. Vad slutligen

avser Bravidas krav avseende CV:n är detta krav varken möjligt eller relevant.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt övergångsbestämmelserna till lagen (2007:1091) om offentlig upphandling skall bestämmelserna i LOU tillämpas på upphandlingar som påbörjats före den 1 januari 2008.

Enligt 1 kap. 4 § LOU skall upphandling göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud skall behandlas utan ovidkommande hänsyn.

Enligt 7 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser att han lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf.

I 7 kap. 2 § LOU anges bl.a. följande. Om den upphandlande enheten har brutit mot 1 kap. 4 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Utredningen i målet

I Förfrågningsunderlag – Förvaltningsentreprenad av VVS-system inom Stockholms skolor (SISABs Dnr: 01262-2007) anges i upphandlingsföreskrift UF3.51 (Prövning av anbudsgivare) följande:

”Anbudsgivare skall redovisa följande dokument och motsvara följande krav för att deras anbud skall tas upp till prövning:

4. I anbudsgivares organisation skall finnas tillsvidareanställd personal om minst 80 st personer som heltidsarbetar som VVS-tekniker, varav minst

30 st personer som heltidsarbetar med serviceuppdrag. Företagets organisationsschema el likn. bifogas.”

I sitt anbud har Dalkia angett att det i enlighet med förfrågan i den lokala organisationen i Stockholm har tillsvidareanställd personal om minst 80 stycken personer som heltidsarbetar i serviceuppdrag som VVS-tekniker. Dalkia har vidare gett in ett organisationsschema.

Länsrättens bedömning

Av 1 kap. 4 § LOU framgår att en upphandling skall göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud skall behandlas utan ovidkommande hänsyn. Vidare gäller de EG-rättsliga principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Grund för att ingripa mot en upphandling kan föreligga om den upphandlande enheten har åsidosatt kravet på affärsmässighet eller förbudet mot ovidkommande hänsyn i 1 kap. 4 § LOU eller någon av de uppräknade EG-rättsliga principerna och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

De krav som den upphandlande enheten ställer i förfrågningsunderlaget kan uttryckas i så kallade skall-krav vilka, till skillnad från så kallade bör-krav, är ovillkorliga för att anbudet skall kunna komma i fråga för antagande. Ett anbud som inte uppfyller samtliga ställda skall-krav får inte antas eftersom detta skulle strida mot principen om likabehandling av anbudsgivarna. En överträdelse av nämnda princip strider mot 1 kap. 4 § LOU.

Det åligger den upphandlande enheten att kontrollera om de uppgifter som lämnas i inkomna anbud innebär att uppställda skall-krav är uppfyllda. Däremot är den upphandlande enheten enligt länsrättens mening inte skyldig att

också kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga under förutsättning att omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten av uppgifterna (jfr Kammarrätten i Sundsvalls dom den 30 november 2005 i mål nr 3243-04). Såvitt framgår av handlingarna har det inte framkommit någon omständighet som gett SISAB anledning att ifrågasätta Dalkias uppgifter i aktuellt hänseende. SISAB har följaktligen inte handlat felaktigt när bolaget utgått från de uppgifter som Dalkia inkommit med avseende det aktuella skall-kravet. Vad Bravida anfört föranleder ingen annan bedömning.

Länsrätten finner mot bakgrund av det ovan anförda att det inte är visat att SISAB har åsidosatt kravet på affärsmässighet i LOU eller någon av de ovan uppräknade EG-rättsliga principerna. Bravidas ansökan om ingripande enligt LOU samt yrkande om interimistiskt förordnande skall därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1A)



Hans L Larsson

Rådman

Föredragande har varit Lena Dahlberg.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

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

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

