


FÖRVALTNINGSRÄTTEN DOM
I MALMÖ

Avdelning 1

2014 -09- 1 8

Meddelad i

Malmö

Mål nr

6709-14

6715-14

KONKURRENSVERKET	
2014 -09- 1 8	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Skandinaviska Rengörings AB, 556898-1335

Bårslövsvägen 3

253 73 Gantofta

MOTPARTER

1. Helsingborgs stad

251 89 Helsingborg

mål nr 6709-14

2. Helsingborgshem AB

Box 3055

250 03 Helsingborg

mål nr 6715-14

Ombud för 1-2: stadsjuristen Magdalena Kocan

Helsingborgs stad

Rådhuset

251 89 Helsingborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, förkortad LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

 Förvaltningsrätten avslår Skandinaviska Rengörings AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 219422

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Helsingborgs Stad och Helsingborgshem (Helsingborgs Stad) genomför en upphandling avseende tvätt av sopkärl. Upphandlingen genomförs enligt bestämmelserna om förenklat förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 2 juli 2014 har Fasadengruppen Partners i Sydsverige AB tilldelats kontrakt. Skandinaviska Rengörings AB (SRAB) kvalificerade sig inte till utvärdering.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

SRAB ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande.

SRAB:s anbud har diskvalificerats dels på grund av att bolaget inte har kommit in med några referenser och dels på grund av att en miljöpolicy inte bifogats anbudet. Av förfrågningsunderlaget framgår tydligt att en anbudsgivare som saknar efterfrågad erfarenhet inte behöver lämna referensuppgifter. När det gäller kravet på miljöpolicy har bolaget lämnat de efterfrågade uppgifterna i en bilaga till anbudet. SRAB:s anbud har därmed diskvalificerats på felaktiga grunder.

Helsingborgs Stad bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande.

SRAB:s anbud har inte diskvalificerats på felaktiga grunder. SRAB har inte redovisat referenser och inte heller bifogat någon miljöpolicy i enlighet med uppställda krav i förfrågningsunderlaget. Mot bakgrund härav har SRAB:s anbud rätteligen diskvalificerats.

Staden har ställt krav på anbudsgivarna för att dessa ska komma i fråga för uppdraget. Förutom krav på viss ekonomisk stabilitet har staden bland annat ställt upp krav hänförliga till anbudsgivarnas tekniska förmåga och kapacitet och krav på att anbudsgivarna i företagets verksamhet ska bedriva ett systematiskt miljöarbete.

I punkten 3.1.3 Teknisk förmåga och kapacitet anges att anbudsgivaren ska ha dokumenterade resurser, kompetens och erfarenhet av att utföra uppdrag enligt i förfrågningsunderlaget ställda krav. Vidare anges följande.

Anbudsgivaren skall ha erfarenhet av liknande uppdrag och redovisa två referenskunder till vilka leveranser sker motsvarande det som efterfrågas i detta förfrågningsunderlag. Dessa tjänster ska ha utförts under de senaste tre åren. Leveransen till de referenskunder som anges skall vara av motsvarande karaktär som de leveranser som efterfrågas i detta förfrågningsunderlag och utförda i enlighet med god sed för branschen och enligt avtalade villkor.

Referenser anges, som bifogat dokument, lämpligen med uppgift om:

- Uppdragsgivarens kontaktuppgifter; referensperson som staden kan kontakta
- Uppdragets värde (KSEK)
- Uppdragets längd (åmmdd)
- Uppdragsgivare (offentlig/privat)

Staden kommer att kontakta referenspersoner för att efterhöra att leveranserna utförts i enlighet med god sed för branschen, enligt avtalade villkor och med uppfyllelse av gällande bestämmelser.

Syftet med kravet är att staden ska försäkra sig om att anbudsgivaren har nödvändig erfarenhet och förutsättningar att leverera den tjänst som efterfrågas.

Anbudsgivare som inte har efterfrågad erfarenhet, det vill säga som inte tidigare har genomfört liknande uppdrag som upphandlingen avser, har

även de kunnat kvalificera sig för det aktuella uppdraget. I punkten 3.1.3 Teknisk förmåga kapacitet anges följande.

Anbudsgivare som inte har efterfrågat erfarenhet kan ändå anses uppfylla erfarenhetskravet under förutsättning att det till anbudet bifogas en redovisning som visar att anbudsgivaren kan förväntas utföra leveranserna i enlighet med god sed för branschen, enligt i upphandlingen gällande villkor och gällande regler.

SRAB har i sitt anbud inte redovisat några referenser i enlighet med det ställda kravet. Detta trots att SRAB i bilaga till anbudet angett att "Företaget utför idag regelbunden kärltvätt till ett flertal bostadsrättsföreningar och samfälligheter. Denna utförs av erfaren personal och vi utför för närvarande ca 800 tvättar per månad."

Eftersom SRAB i anbudet uppgett att bolaget har erfarenhet av att utföra sådana liknande uppdrag som efterfrågas i upphandlingen fordras att SRAB redovisar två referenskunder i enlighet med kravet i förfrågningsunderlaget. Mot bakgrund av detta uppfyller SRAB inte kravet gällande referenser.

I punkten 3.3.4 Systematiskt miljöarbete anges att anbudsgivaren i företags verksamhet ska bedriva ett systematiskt miljöarbete. Vidare anges att följande dokumentation ska bifogas anbudet.

- a) Miljöpolicy som är daterad och antagen av ledningen och som innehåller ett åtagande om ständig förbättring.
- b) Uppgifter som vad i företags verksamhet som har eller kan ha en betydande påverkan på miljön.
- c) Beslutade mål och åtgärder för att nå förbättring i fråga om miljöpåverkan och risker samt plan för när dessa ska genomföras.
- d) Rutiner för
 - Uppföljning av miljöarbetet
 - Hantering av avvikelser, korrigerande och förebyggande åtgärder
 - Kompetensutvecklingsplan för personal med avseende på miljöhänsyn och energibesparing.

SRAB har inte i sitt anbud bifogat någon miljöpolicy som är daterad och antagen av ledningen i enlighet med det uppställda kravet. I bilaga till anbudet har SRAB beskrivit en miljöpolicy, som enligt uppgift i bilagan ska vara antagen av ledningen och daterad den 6 maj 2014. Staden anser inte att denna information utgör en miljöpolicy. Dokumentet i fråga är varken daterat eller antaget av ledningen. Staden anser inte att SRAB har uppfyllt kravet gällande miljöpolicy. Staden har därmed rätteligen diskvalificerat SRAB:s anbud.

SRAB invänder bl.a. följande. Bolaget har inte tolkat skrivningen i förfrågningsunderlaget på så sätt att man var tvungen att ange referenskunder. Då SRAB inte varit i drift i mer än i en och en halv månad när anbudet skulle avges är det svårt att ange några referenskunder. Det är inte rimligt att förvänta sig att kunder ska kunna uttala sig om hur SRAB har skött sitt uppdrag efter en så kort tid. Förfrågningsunderlaget kan inte tolkas på annat sätt än att den upphandlande myndigheten är intresserad av om anbudsgivaren har några löpande affärsrelationer avseende upphandlad tjänst. Skrivningen i upphandlingsunderlaget "Dessa tjänster ska ha utförts under de senaste tre åren" ger uppfattningen om att de ska röra sig om tjänster som pågått under tre år.

Helsingborgs Stad tillägger bl.a. följande. Staden ställer sig frågande till SRAB:s invändning om företagets unga ålder då bolagets egna uppgifter ger sken av att företaget har en gedigen erfarenhet. För det fall SRAB ansett att den erfarenhet som företaget har, inte uppfyller kravet på erfarenhet i förfrågningsunderlaget, har SRAB haft möjlighet att ange det i anbudet och därmed visa att kravet på erfarenhet ändå är uppfyllt i enlighet med vad som anges i punkten 3.1.3 i förfrågningsunderlaget.

Kravet på referenskunder är varken oskäligt eller oproportionerligt. I konsekvens med att SRAB själv angett att företaget uppfyller kravet på erfa-

renhet, krävs att SRAB visar att kravet uppfylls genom åberopande av referenskunder. Oaktat vad SRAB anför har bolaget möjlighet att, om inte annat, redovisa pågående uppdrag och omfattningen av dessa. Detta har emellertid inte SRAB gjort.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon 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 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndighet behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingen på ett öppet sätt.

I det aktuella förfrågningsunderlaget under punkten 3.1.1. anges bl.a. att anbudsgivare ska uppfylla samtliga ställda kvalificeringskrav för att kunna delta i utvärderingen. Av punkten 3.1.3. *Teknisk förmåga och kapacitet*, framgår att anbudsgivare ska ha erfarenhet av liknande uppdrag och redovisa två referenskunder. Det anges vidare att anbudsgivare som inte har efterfrågad erfarenhet ändå kan anses uppfylla erfarenhetskraven under förutsättning att det till anbudet bifogas en redovisning som visar att anbudsgivaren kan förväntas utföra leveranserna i enlighet med god sed för branschen, enligt upphandlingen gällande villkor och gällande regler.

Det är ostridigt i målet att SRAB inte har redovisat några referenskunder i sitt anbud. SRAB har gjort gällande att då bolaget endast har varit verksam i en och en halv månad kan kravet inte anses omfatta SRAB. Av

SRAB:s anbud framgår emellertid att bolaget idag utför regelbunden kärltvätt till ett flertal bostadsrättsföreningar och samfälligheter. Det anges vidare att tvätten utförs av erfaren personal och att bolaget för närvarande utför cirka 800 tvättar per månad. Enligt förvaltningsrättens bedömning kan SRAB:s egen skrivning inte tolkas på annat sätt än att SRAB har efterfrågad erfarenhet. SRAB skulle därmed – för att uppfylla skullkravet - ha lämnat efterfrågade referenser i enlighet med vad som anges förfrågningsunderlaget.

När det gäller kravet på miljöpolicy framgår det under punkten 3.3.4. *Systematiskt miljöarbete*, att anbudsgivarna ska bifoga sitt anbud en miljöpolicy som är daterad och antagen av ledningen. Någon sådan miljöpolicy har inte lämnats in av SRAB.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att SRAB inte har uppfyllt ställda skullkrav avseende redovisning av referenskunder och miljöpolicy. I enlighet med likabehandlingsprincipen får en upphandlande myndighet inte efterge eller bortse från sådana skullkrav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Helsingborgs Stad har följaktligen inte agerat i strid med bestämmelserna i LOU när man beslutat att förkasta SRAB:s anbud på angiven grund. Detta leder i sin tur till att det inte finns förutsättningar för att förordna om ingripande enligt LOU. SRAB:s ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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


Anders Mattsson

Målen har föredragits av Marita Ekdahl.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.