



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1
Anna Aktermo

DOM
2011 -10- 2 1
Meddelad i
Malmö

Mål nr
8447-11 E

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Levins Elektriska AB, 556104-8868
Bäckhagsvägen 1
281 33 Hässleholm

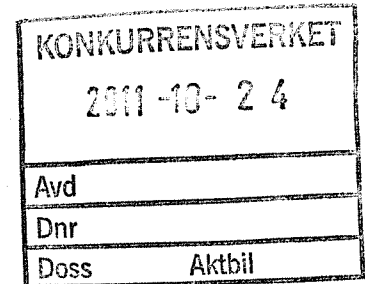
Ombud: Advokat Lars Blad
Advokatfirman Stjern Dahl & Wikborn AB
Frykholmsgatan 8 A
281 31 Hässleholm

MOTPART

Kristianstads kommun
Västra Storgatan 10-12
291 80 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling



DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 75685

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

Telefax
040-97 24 90
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Kristianstads kommun genomför med ett förenklat förfarande upphandling av ombyggnad av hissar (dnr 2011/773070). Av tilldelningsbeslut daterat den 22 augusti 2011 framgår att AB Hisscompagniet Skåne har tilldelats kontraktet.

Levins Elektriska AB (nedan Levins) har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att förvaltningsrätten ska undanröja tilldelningsbeslutet och förordna att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse gjorts genom att kommunen genomför en ny lämplighetsbedömning av anbudsgivarna enligt ställda kvalifikationskrav, varvid även kontrolleras om anbudsgivarna uppfyller det uppställda kvalifikationskravet om innehav av kvalitetsledningssystem enligt SS-EN ISO 9001:2000 eller likvärdigt. I andra hand har yrkats att upphandlingen görs om.

Som grund för sina yrkanden har bolaget anfört följande. Det uppställs ett kvalifikationskrav avseende kvalitetsledningssystem i upphandlingen, men vare sig i anbudsformuläret eller i förfrågningsunderlaget i övrigt efterfrågas bevis, genom dokumentation, på att anbudsgivarna uppfyller kravet. Inte heller har det efterfrågats under anbudsprövningen. Kommunen har istället valt att blint förlita sig på anbudsgivarnas helt okontrollerade uppgifter om att de uppfyller kravet. Att inte tillse att ett kvalifikationskrav är kontrollerbart strider mot de mest grundläggande principerna för offentlig upphandling, proportionalitetsprincipen och principerna om öppenhet och likabehandling. Ett icke kontrollerbart kvalifikationskrav är vare sig nödvändigt eller lämpligt. Det är inte relevant att uppställa och utan effekt. Ett förfarande utan kontroll och kontrollmöjlighet innebär med nödvändighet att kommunen kommer att särbehandla genom att oavsiktligt missgynna de anbud som inte uppfyller kravet och samtidigt oavsiktligt missgynna de anbud som uppfyller kravet genom likställande av alla anbud såvitt avser detta ISO-villkor i kvalifikationsprövningen. Levins kan komma att lida

avsevärd ekonomisk skada för det fall kommunen skulle tillåtas teckna avtal enligt tilldelningsbeslutet, enär Levins skulle avskäras från möjligheten att vid en ny utvärdering eller en ny upphandling tilldelas uppdraget.

Kristianstad kommun har bestritt bifall till ansökan och anfört följande. De för i upphandlingen gällande Administrativa föreskrifterna är uppdelade, såvitt, nu är aktuellt, i AFB "Upphandlingsföreskrifter" som innehåller bl. a. omfattningen av förfrågningsunderlaget (AFB.22) och AFD "Entreprenadföreskrifter vid totalentreprenad" som behandlar utförandeskedet i upphandlingen, d.v.s. kraven vid utförandet. I denna senare del föreskrivs under punkten AFD.221 Kvalitetsledning, att entreprenören ska ha ett kvalitetsledningssystem som följer SS-EN 9001:2000 eller likvärdigt. I formulär till anbud undertecknar anbudsgivare att arbetet kommer att utföras i överensstämmelse med AFB 22. Anbudsgivare förbinder sig således att uppfylla de krav som ställs i förfrågningsunderlaget. Om beställaren begär att handlingar ska uppvisas åligger det självklart entreprenören att förete dessa. Om det skulle visa sig under avtalstiden att lämnade uppgifter är oriktiga innebär detta ett avtalsbrott med rättsliga konsekvenser för felande part. Det bör dessutom vara självklart att beställaren måste kunna lita på de uppgifter som anbudsgivaren lämnar, d.v.s. i detta fall genom undertecknandet av anbudsformuläret som innehåller en skrivning med hänvisning till aktuell del av förfrågningsunderlaget. I upphandlingen har två anbud inkommit under anbudstiden. Båda anbudsgivarna har fyllt i anbudsformuläret och därmed bekräftat att arbetet kommer att utföras i enlighet med AFB 22. Lägsta pris gäller som utvärderingskriterium. Det ställda kravet är i förhållande till upphandlingens omfattning relevant. Kontrollmöjlighet föreligger. Anbudsgivarna har behandlats lika genom undertecknandet av anbudsformuläret. LOU:s krav på öppenhet, likabehandling och proportionalitet har beaktats.

DOMSKÄL

Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ 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.

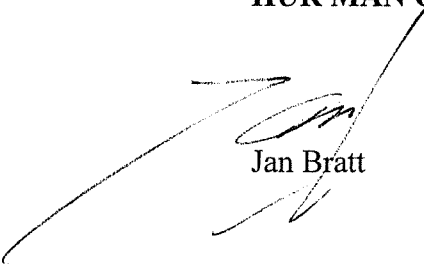
Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

En förutsättning för ett ingripande enligt LOU är att den som ansöker om överprövning kan påvisa att den upphandlande myndigheten handlat i strid med de upphandlingsrättsliga reglerna samt visa att sökanden till följd av detta förfarande har lidit eller riskerat att lida skada.

I förevarande fall uppställs i och för sig i förfrågningsunderlaget ett krav på den leverantör som kommer att antas att denne ”skall ha ett kvalitetsledningssystem som följer SS-EN ISO 9001:2000 eller likvärdigt”. Kravet redovisas emellertid under huvudrubriken ”Entreprenadföreskrifter vid totalentreprenad” och härefter under underrubriken ”Utförande”. Under huvudrubriken ”Upphandlingsföreskrifter” redovisas närmare de förutsättningar som gäller för anbuds- och prövningsförfarandet. Enligt förvaltningsrättens mening kan det uppställda kravet beträffande kvalitetsledningssystem inte primärt ses som ett kvalificeringskrav för anbuds-förfarandet utan som ett krav avseende det kommande genomförandet av det upphandlade arbetet. Att, innan prövning av anbud och tilldelning av kontrakt, inte kontrollera om ett sådant krav kan komma att uppfyllas kan enligt förvaltningsrättens mening inte anses strida mot de upphandlingsrätts-

liga reglerna. Såvitt framgår har vinnande anbud lämnats helt i enlighet med bestämt formulär. Det har således inte framkommit i målet att grund för ingripande mot upphandlingsförfarandet föreligger med anledning av de förhållanden som gjorts gällande av Levins Elektriska AB.

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



Jan Brätt



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

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

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU

