



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 17

DOM
2013-04-19
Meddelad i Stockholm

Mål nr
5136-13

SÖKANDE

Ejnar Björklunds Rör AB, 556190-3476
Skogsgatan 2
152 41 Södertälje

MOTPART

Telge Inköp AB, 556770-1437
Box 633
151 27 Södertälje

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2013-04-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande.

Dok.Id 334114

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Telge Inköp AB (Telge Inköp) genomför en upphandling avseende rörservice och rörinstallationer. Upphandlingen genomförs genom förenklat förfarande. Enligt tilldelningsbeslut daterat den 1 mars 2013 har Telge Inköp antagit anbud från AB Rörbjörnen (Rörbjörnen) avseende rörservicearbeten.

Ejnar Björklunds Rör AB (Björklunds Rör) yrkar att rättelse ska ske på så sätt att Björklunds Rör tilldelas avtalet för rörservicearbeten. Till stöd för sin talan anför bolaget sammanfattningsvis följande. Upphandlande myndighet har angivit att det vinnande bolaget är auktoriserat enligt Säker Vatten. Det vinnande bolaget uppfyller dock inte uppställda skall-krav och det finns inga intyg från det vinnande bolaget då det inte har certifiering enligt Säker Vatten. Skall-kraven ska uppfyllas vid tiden för förfrågningsunderlaget och inte i framtiden. Det går inte att i efterhand läka avsaknad av auktorisation genom att skaffa en sådan. Björklunds Rör uppfyller skallkraven och är auktoriserat enligt Säker Vatten. Upphandlingen är behäftad med orättvisa och icke-transparens och därigenom i strid med lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Björklunds Rör åberopar mailkonversation med Säker Vatten AB.

Telge Inköp bestrider Björklunds Rörs yrkande. Till stöd för talan anför sammanfattningsvis följande. Under anbudstiden inkom en fråga om huruvida det är ett krav att företaget har rörmontörer med yrkescertifikat och om företaget ska vara auktoriserat enligt branschregler Säker Vatten, svaret är ja i båda fallen. I samband med kvalificeringen och anbudsutvärderingen gjordes en sammanställning för respektive anbudsgivare på de skall-krav som ska vara uppfyllda vid tilldelningen. I och med att anbud lämnats anser Telge Inköp att anbudsgivaren har godtagit skallkravet och kommer att visa intyg på begäran. Vidare framgår av förutsättningarna för

upphandlingen att anbudsgivaren ska ha fullt kompetent och yrkeskunnig arbetskraft samt att erforderliga tillstånd och certifikat ska kunna uppvisas på begäran. Någon sådan begäran har inte gått ut till någon av anbudsgivarna då företaget har för avsikt att begära intyg i samband med avtalstecknande.

AB Rörbjörnen har beretts tillfälle att yttra sig över Björklunds Rörs ansökan om överprövning och anför huvudsakligen följande. Enligt Telge Inköp ska företaget på begäran kunna uppvisa certifikat från branschorganisationen Säker Vatten AB. Detta är inte liktydigt med att anbudsgivaren i samband med anbudsinlämningen, eller vid någon annan särskild tidpunkt, ska vara auktoriserad av Säker Vatten AB för att överhuvudtaget kunna delta i upphandlingen. Rörbjörnens ställföreträdare har nyligen avslutat branschorganisationens utbildning för auktorisation. Auktorisationen kommer att vara klar i samband med avtalstecknandet, vilket är den tidpunkt då Telge Inköp aviserat att certifikat för första gången kommer att granskas. Rörbjörnen har uppfyllt kraven i förfrågningsunderlaget och kommer även att uppfylla kraven i samband med avtalsskrivningen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska 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.

I 16 kap. 6 § LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Av förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande angående anställda. "För alla i entreprenaden ingående arbeten skall fullt kompetent och yrkeskunnig arbetskraft anlitas så att ett arbetsresultat av högsta kvalitet erhålls. Erforderliga tillstånd och certifikat ska kunna uppvisas på begäran." Under anbudstiden svarade Telge Inköp ja på frågorna "Är det ett krav att företaget har rörmontörer med yrkescertifikat?" och "Är det ett krav att företaget är auktoriserat enligt branschregler Säker Vatten?".

Björklunds Rör har anfört att upphandlingen inte har genomförts på ett transparent sätt. Bolaget har dock inte på ett klart sätt angett vilka omständigheter talan grundas på i denna del varför förvaltningsrätten inte kan lägga denna omständighet till grund för prövningen huruvida ingripande ska ske (jmf RÅ 2009 ref. 69).

Björklunds Rör har vidare anfört att det vinnande bolaget inte uppfyllt uppställda skall-krav då det inte har certifiering enligt Säker Vatten AB.

Frågan förvaltningsrätten har att ta ställning till är således om Telge Inköp har godtagit ett anbud som inte uppfyller uppställda skall-krav avseende tillstånd och certifieringar. Förvaltningsrätten anser att Telge Inköp genom sina svar angående tillstånd och certifikat som varit tillgängliga för samtliga anbudsgivare under anbudstiden tydliggjort att det uppställts ett krav på att anbudsgivaren ska vara auktoriserad enligt branschregler Säker Vatten. Förvaltningsrätten utgår således vid den fortsatta bedömningen från att detta varit ett skall-krav i upphandlingen.

Så länge bestämmelserna i LOU och tillämpliga grundläggande principer beaktas, är en upphandlande myndighet normalt oförhindrad att själv bestämma om och hur anbudsgivaren i sitt anbud ska visa att aktuella skall-krav är uppfyllda.

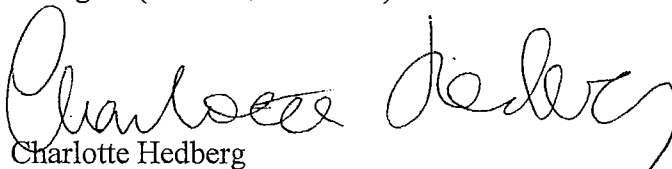
Varken i LOU, i dess förarbeten eller i rättspraxis finns stöd för att en upphandlande myndighet skulle vara skyldig att kontrollera om uppgifterna som lämnats i ett anbud avseende de krav som ställs på det upphandlande föremålet är riktiga. Om den upphandlande myndigheten i förfrågningsunderlaget inte uppställt krav på att uppgiften också ska styrkas skulle en annan ordning kunna strida mot det upphandlingsförfarande som valts eller de grundläggande principerna i LOU (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 10 juni 2011 i mål nr 981-11).

Det aktuella skall-kravet har formulerats som att erforderliga tillstånd och certifikat ska uppvisas på begäran. Det har inte uppställts något krav på att intyg avseende auktorisation enligt Säker Vatten ska lämnas in tillsammans med anbudet. Vad Björklunds Rör har anfört beträffande Rörbjörnens certifiering enligt Säker Vatten kan därför inte innebära att de i förfrågningsunderlaget uppställda skall-kraven i denna del inte ska anses uppfyllda.

Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att Telge Inköp inte har antagit ett anbud i strid med LOU varför anledning att ingripa mot upphandlingen enligt LOU inte föreligger. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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


Charlotte Hedberg

Rådman

Föredragande har varit Sara Uhrbom.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid från den dag beslutet meddelades.

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

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kamrarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kamrarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättsställämningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vattill 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 kamrarrätten 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 kamrarrätten,

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 kamrarrätten.

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 3109/1A LOU