



**SÖKANDE**

Svensk Tanktransport AB, 556248-4112  
Myrmarksvägen 93  
141 43 Huddinge

**MOTPART**

Tyresö kommun  
135 81 Tyresö

**SAKEN**

Offentlig upphandling

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2017-06-19	
<b>Avd</b>	
<b>Dnr</b>	
<b>KSnr</b>	<b>Aktbl</b>

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 845552

<b>Postadress</b>	<b>Besöksadress</b>	<b>Telefon</b>	<b>Telefax</b>	<b>Expeditionstid</b>
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag-fredag
		E-post: <a href="mailto:forvaltningsrattenistockholm@dom.se">forvaltningsrattenistockholm@dom.se</a>		08:00-16:30
		<a href="http://www.domstol.se/forvaltningsratt">www.domstol.se/forvaltningsratt</a>		

**YRKANDEN M.M.**

Tyresö kommun (kommunen) genomför en upphandling avseende slam- och fettentreprenad, dnr 2016/KSUH0073. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslut daterat den 15 december 2016 framgår att kommunen i upphandlingen har för avsikt att anta anbud från Suez Recycling AB (Suez Recycling).

**Svensk Tanktransport AB (Svensk Tanktransport)** yrkar att upphandlingen ska rättas och anför bl.a. följande.

Avtalet borde rätteligen ha tilldelats bolaget eftersom den underentreprenör som vinnande anbudsgivare, Suez Recycling, avser att utnyttja för delar av uppdraget inte uppfyller samtliga ställda krav. Av upphandlingsföreskrifterna framgår att samma krav som ställs på entreprenören vid utförandet ska gälla underentreprenör. Detta har Svensk Tanktransport tolkat som att skall-kraven i upphandlingen även ska gälla underentreprenörer. På fråga från Svensk Tanktransport har kommunen vidare bekräftat att samma krav som gäller entreprenören även ska gälla för eventuella underentreprenörer och att eventuella underentreprenörer ska kunna uppvisa att de uppfyller kraven efter begäran av beställaren.

Den underentreprenör som Suez Recycling avser att anlita uppfyller inte upphandlingsföreskrifternas krav i fråga om kvalitetsledningssystem (punkt 3.4.1), miljöledningssystem (punkt 3.5.1) och arbetsmiljöledningssystem (punkt 3.6.1). Den aktuella underentreprenören är inte certifierad inom dessa områden och arbetar heller inte efter någon godkänd standard i dessa frågor. Kvalitet, miljö samt arbetsmiljö är något man arbetar med under en längre tid och inget som går att ordna någon månad innan uppstart. Ett uppställt skall-krav ska som huvudregel bedömas efter omständigheterna vid anbuds-

tidens utgång. Om så inte var fallet borde kommunen tydligare ha angett detta i sitt svar till bolaget. Svensk Tanktransport är den enda anbudsgivaren som uppfyller skall-kraven och borde därför ha tilldelats uppdraget. Eftersom Suez Recycling inte redovisat hur underentreprenören kommer att uppfylla ställda krav ifrågasätts vidare hur bolaget kunnat erhålla högsta betyg för sin genomförandebeskrivning.

**Kommunen** bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Suez Recycling har i sitt anbud angett att bolaget avser att använda sig av en underleverantör för att genomföra den del av uppdraget som avser slamtömning med båt. Denna tjänst ska utföras cirka två dagar per år, varav det första tillfället kommer att kunna ske först efter avtalets ingående i oktober 2017. Det är först vid utförandet av tjänsten som en eventuell underentreprenör behöver uppfylla samma krav som anbudsgivaren. Därtill följer av sista stycket i avsnitt 3.8 i upphandlingsföreskrifterna att det är möjligt för en anbudsgivare att, efter godkännande av kommunen, byta underentreprenör. För det fall det vid avtalsstart eller under kontraktstiden skulle visa sig att den underentreprenör som Suez Recycling använder sig av inte uppfyller i upphandlingen ställda krav kommer kommunen att kräva att underentreprenören byts ut, vilket också är förenligt med den information som angetts i upphandlingsföreskrifterna. Det föreligger således inga sakliga skäl för kommunen att förkasta Suez Recyclings anbud. Kommunens beslut att anta Suez Recycling som vinnande leverantör har skett på sakliga grunder och i enlighet med de principer som ska prägla en upphandling enligt upphandlingslagstiftningen.

## SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

### Tillämpliga bestämmelser

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling har den 1 januari 2017 upphävts och ersatts med lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Av övergångsbestämmelserna framgår dock att den upphävda lagen gäller för sådan upphandling som påbörjats före ikraftträdandet.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 gjorts.

### Relevanta delar av förfrågningsunderlaget

I punkterna 3.4.1, 3.5.1, 3.6.1 och 3.8 i upphandlingsföreskrifterna har bl.a. följande krav uppställts.

#### 3.4.1 Kvalitetsledningssystem

---

Entreprenören ska tillsammans med Beställaren arbeta för att förbättra kvalitén och servicen på hämtningsarbetet, liksom hämtningspersonalens arbetsmiljö och trafiksäkerheten. Anbudssökanden ska ha ett kvalitetsledningssystem som följer SS-EN ISO 9001:2008 eller likvärdigt. Anbudssökanden ska inkomma med kopia på giltigt produktcertifieringsystem, SS-EN ISO 9001:2008 eller likvärdigt, utfärdat av ackrediterat certifieringsorgan, eller likvärdigt.

### 3.5.1 Miljöledningssystem

Anbudsgivaren ska ha ett miljöledningssystem som följer SS-EN ISO 14001:2004 eller likvärdigt. Anbudsgivaren ska inkomma med kopia på giltigt produktcertifieringssystem, SS-EN ISO 14001:2004 eller likvärdigt, utfärdat av ackrediterat certifieringsorgan, eller likvärdigt.

### 3.6.1 Arbetsmiljöledningssystem

Anbudsgivaren ska arbeta aktivt med arbetsmiljö, trafiksäkerhet och personalfrågor så att uppdraget kan genomföras i enlighet med kravspecifikationen, eller bättre.

Anbudsgivaren ska inkomma med giltigt produktcertifieringssystem enligt OHSAS 18001 alternativt beskrivning av minst följande punkter:

- Arbetsmiljöpolicy
- Namngiven Arbetsmiljöansvarig med erforderlig erfarenhet och utbildning
- Friskvårdsprogram för samtlig personal
- Krishanteringsplan
- Beskrivning av hastighetsanpassningssystem, typ ISA eller liknande.

### 3.8 Tillgång till andra företags kapacitet

Av 11 kap. 12 § LOU framgår att en leverantör kan åberopa andra företags ekonomiska, tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Med annat företag avses fysiska och/eller juridiska personer till exempel dotterbolag eller systerbolag inom en koncern eller en samarbetspartner.

Med underentreprenör jämställs företag i en företagsgrupp till exempel lastbilscentral, samt bemanningsföretag eller liknande. Samma krav som ställs på Entreprenören vid utförandet ska gälla underentreprenör. Entreprenören ska skriftligt avtala med underentreprenör om att Beställarens krav på tjänsten ska uppfyllas.

### Förvaltningsrättens bedömning

---

I punkt 3.8 i upphandlingsföreskrifterna har det angetts att "samma krav som ställs på entreprenören vid utförandet ska gälla underentreprenör". Svensk Tanktransport har gjort gällande att den underentreprenör som vinnande anbudsgivare åberopat inte uppfyller detta krav och att anbudet därför inte borde ha utvärderats. Enligt Svensk Tanktransport uppfyller

åberopad underentreprenör inte de krav som uppställts i punkterna 3.4.1, 3.5.1 och 3.6.1 i upphandlingsföreskrifterna. Svensk Tanktransport har även ifrågasatt hur vinnande bolag, trots att det i anbudet inte har angetts hur underentreprenören kommer att uppfylla de i målet aktuella kraven, kunnat tilldelas högsta betyg för sin genomförandebeskrivning.

Såsom förvaltningsrätten uppfattar punkterna 3.4.1, 3.5.1 och 3.6.1 i upphandlingsföreskrifterna har det i upphandlingen uppställts krav på att anbudsgivaren ska inge vissa intyg eller beskrivningar för att styrka att denne uppfyller krav som uppställts gällande kvalitetslednings-, miljölednings-, och arbetsmiljöledningssystem. Något uttryckligt krav på att anbudsgivaren ska verifiera att en åberopad underentreprenör uppfyller dessa krav går dock inte att utläsa av upphandlingsföreskrifterna. Kommunens avsikt får därmed antas ha varit att en kontroll av eventuella underentreprenörers kravuppfyllnad kommer att ske först vid tjänstens utförande. Mot bakgrund härav samt med beaktande av att upphandlingsföreskrifterna medger möjlighet till byte av underentreprenör anser förvaltningsrätten att kravet i punkt 3.8 i upphandlingsföreskrifterna inte ska tolkas på så sätt att det måste vara uppfyllt redan vid anbudstillfället. Enligt förvaltningsrättens mening har det därmed inte framkommit att anbudet från vinnande anbudsgivare brustit i fråga om uppfyllnad av de i målet aktuella skall-kraven.

Med hänsyn till att det i upphandlingsföreskrifterna inte har angetts att en genomförandebeskrivning ska innehålla uppgifter rörande underentreprenörers kravuppfyllnad anser förvaltningsrätten att det inte framkommit att den vinnande anbudsgivaren har tilldelats för höga poäng vid utvärderingen.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis inte visat att upphandlingen har genomförts på sådant sätt att det finns grund för ingripande enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**

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



Terese Danielsson

Rådman

Carina Westin har varit föredragande.



# 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.