



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-02-17
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 48238-10
 Enhet 15

SÖKANDE

Bravida Sverige AB, 556197-4188
 126 81 Stockholm

Ombud:

Advokat Liselott Fröstad och jur. kand. Håkan Andersson
 Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
 Box 3124
 103 62 Stockholm

MOTPART

Micasa Fastigheter i Stockholm AB, 556581-7870
 Box 17211
 104 62 Stockholm

Ombud:

Anna Rang
 Fasticon AB
 Box 10709
 12128 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling - LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att rättelse ska ske på så sätt att ny anbudsutvärdering genomförs i vilken Stockholms Vent-Team AB och Installationsteknikerna INTAB AB inte är kvalificerade att delta.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 23 december 2010 upphör därmed att gälla.

KONKURRENSVERKET	
2011-02-21	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 102222

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

BAKGRUND

Micasa Fastigheter i Stockholm AB (Micasa) genomför en upphandling av Ramavtal Entreprenörer, kategori Ventilation (upphandlingen). Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande.

Micasa har i tilldelningsbeslut den 3 december 2010 och reviderat tilldelningsbeslut den 8 december 2010 beslutat att anta anbud från andra anbudsgivare än Bravida Sverige AB (bolaget).

Anna Rang har i samtal med förvaltningsrätten uppgett att upphandlingen påbörjades före mars 2010 och att Micasa valde upphandlingsform före den 15 juli 2010.

Förvaltningsrätten beslutade den 23 december 2010 att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

YRKANDEN OCH GRUNDER

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen i fråga och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse vidtagits genom en ny anbudsutvärdering i vilken Stockholms Vent-Team AB och Installationsteknikerna INTAB AB inte är kvalificerade att delta.

Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Av de administrativa föreskrifterna framgår att en anbudsgivare som ej uppfyllt ställda skall-krav ska diskvalificeras från upphandlingen. För kvalificering krävs bl.a. att två referensuppdrag bifogas, att referensuppdragen avser service-tjänster inom arbetsområdet, att uppdragen avser avtal eller återkommande uppdrag med beställare som har kvarboende hyresgäster inom byggnaden

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

och att referensen lämnat ett medelbetyg på minst 3,7 baserat på betygsättning på ett antal punkter av vilken ingen får innehålla betyg 1. I anbudsformuläret anges vidare att samtliga referensuppdrag ska avse servicearbeten med kvarvarande hyresgäster inom byggnaden och att referensuppdragen ska avse bostadslägenheter eller lokaler inom vård/omsorg. De referensuppdrag som Stockholms Vent-Team AB lämnat i sitt anbud rör arbeten i kontorslokaler och inte i bostadslägenheter eller lokaler inom vård/omsorg. Dess anbud ska därför diskvalificeras från utvärdering. Ett av de referensuppdrag som Installationsteknikerna INTAB AB lämnat i sitt anbud avser OVK-åtgärder samt installation av ventilation i Stadshuset. Det är inte sådana lokaler som uppfyller det ställda kravet på referensuppdrag. Därmed är inte heller Installationsteknikerna INTAB AB:s anbud kvalificerat att delta i utvärderingen. Av tilldelningsbeslutet framgår att Stockholms Vent-Team AB, Installationsteknikerna INTAB AB och Järna Ventilationservice & Fastigheter AB har tilldelats kontrakt. Bolagets anbud rankades som fyra och bolaget lider eller kan därmed komma att lida skada av den felaktiga utvärderingen.

Micasa medger bifall till bolagets yrkande.

UTREDNINGEN I MÅLET

I de *administrativa föreskrifterna* anges bl.a. följande.

AFB.51 Prövning av anbudsgivare

1. Kvalificering

[...]

- **Referensuppdrag för kvalificering av företaget**

Anbudsgivare ska förteckna och till anbudet bifoga två referensuppdrag. Samtliga referensuppdrag ska avse servicetjänster inom arbetsområdet. Referensuppdrag ska avse ramavtal/återkommande uppdrag med beställare som har kvarboende hyresgäster inom byggnaden. Referens ska lämna ett medelbetyg motsvarande minst 3,7 på en femgradig skala för att anbudsgivaren skall godkännas.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

Referensuppdrag: Anbudet ska innehålla en beskrivning av uppdragen. Beskrivningen ska innehålla de uppgifter om uppdragen som Anbudsgivaren vill styrka som bevis på teknisk kapacitet. Om egenreferens finns kommer denna att ersätta en av anbudsgivarens referenser.

[...]

I *anbudsformulär 1* anges bl.a. följande.

Bilaga 2 Referensuppdrag för kvalificering av företaget

Anbudsgivare skall förteckna och till anbudet bifoga två referensuppdrag. Egenreferenser kan på beställarens egen inrådan nyttjas och ersätter då referensuppdrag 2. Referensuppdragen skall vara genomförda alternativt pågående under den senaste 3-årsperioden räknat från anbudstidens utgång. Samtliga referensuppdrag ska avse servicearbeten med kvarvarande hyresgäster inom byggnaden. Referensuppdragen skall avse bostadslägenheter och/eller lokaler inom vård/omsorg.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt övergångsbestämmelserna till de från och med den 15 juli 2010 gällande ändringarna i 16 kap. LOU (SFS 2010:571) ska äldre bestämmelser gälla för upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet.

I förarbetena till nämnda övergångsbestämmelse (prop. 2009/10:180 s. 310) uttalas att en upphandling får anses påbörjad när den upphandlande myndigheten eller enheten beslutat om vilket upphandlingsförfarande som ska tillämpas eller senast när myndigheten eller enheten genom annons eller på annat sätt beslutat att begära in anbud.

Den aktuella upphandlingen har enligt uppgift påbörjats före den 15 juli 2010 varför det är LOU i dess tidigare lydelse som ska tillämpas i målet.

I 1 kap. 9 § LOU anges följande. 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. 2 § första stycket LOU anges följande. 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandling enligt LOU ska kännetecknas av förutsebarhet och öppenhet. För att anbudsgivarna ska ges samma förutsättningar för anbudsgivning måste förfrågningsunderlaget vara tydligt och innehålla samtliga krav på det som upphandlas. Uppställda krav får inte frångås och utvärderingen av inkomna anbud ska ske i enlighet med vad som anges i förfrågningsunderlaget.

I de administrativa föreskrifterna och anbudsformuläret ställs skall-krav upp avseende referensuppdrag. Kravet är tydligt formulerat och det framgår att den anbudsgivare som inte uppfyller kravet i det avseendet inte heller kan kvalificeras till utvärderingsfasen. Det anges även att referensuppdragen ska avse bostadslägenheter och/eller lokaler inom vård/omsorg.

Av Stockholms Vent-Team AB:s anbud framgår att referensuppdragen avser dels ombyggnad av ventilationsanläggning för ny kontorsverksamhet åt Hufvudstaden, dels omdragning av ventilation för ny kontorsverksamhet åt Newsec Asset Management. Förvaltningsrätten finner att inget av dessa uppdrag uppfyller kravet på referensuppdrag såsom det formulerats i anbudsformuläret. Stockholms Vent-Team AB:s anbud skulle därmed rätteligen ha diskvalificerats och inte utvärderats i upphandlingen.

Av Installationsteknikerna INTAB AB:s anbud framgår att referensuppdrag 2 avser arbeten utförda i Stadshuset. Förvaltningsrätten finner att inte heller detta uppdrag kan anses avse bostadslägenheter och/eller lokaler inom vård/omsorg. Även Installationsteknikerna INTAB AB:s anbud skulle därmed rätteligen ha diskvalificerats och inte utvärderats i upphandlingen.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

Mot den bakgrunden finner förvaltningsrätten att ansökan ska bifallas och upphandlingen rättas på så sätt att anbuden från Stockholms Vent-Team AB och Installationsteknikerna INTAB AB inte tas upp till utvärdering.

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



Barbro Lundholm
Rådman

Föredragande har varit Jenny Kenneberg.



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. 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 uppge 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.