



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2016-12-21
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 9262-16

SÖKANDE

Losells Städ & Fönsterputs AB, 556913-1104
 Doktor Ströms väg 4 a
 241 37 Eslöv

MOTPART

Eslövs Bostads AB, 556095-2391
 Box 225
 241 23 Eslöv

Ombud: advokaten Ingrid Sandstedt Nordfeldt och jur.kand. Åsa Fält
 Advokatfirman Pedersen AB
 Box 3462
 103 69 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Losells Städ & Fönsterputs AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

KONKURRENSVERKET	
2016-12-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 344695

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
 E-post: kansli1.fma@dom.se
 www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Eslövs Bostads AB genomför en upphandling av lokalvårdsentreprenad. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt 15 kap. LOU. Av tilldelningsbeslut den 2 september 2016 framgår att Eslövs Bostad AB beslutat att anta anbudet från Ultra Clean i Malmö AB.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

Losells Städ & Fönsterputs AB (nedan Losells) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Det är ett krav i upphandlingen att arbetsplatsansvarig ska ha personcertifikat enligt SRY (Servicebranschens yrkesnämnd). Losells arbetsledare har arbetsledarutbildning samt BAM (Bättre arbetsmiljö) som hon genomfört år 1989 och 1992. SRY-utbildningen är endast sex dagar, medan Losells arbetsledares utbildningar är 15 kursdagar. Det är inte rätt att stryka Losells från upphandlingen då dess arbetsledare har en högre utbildning än vad som krävs. Det som ingår i SRY-utbildningen har hon. En del av de som är ute på fältet har SRY-utbildning. Arbetsledaren ska även kunna leda och fördela arbetet för att det ska fungera ute på fältet. Detta är viktigare än ett intyg som SRY.

Eslövs Bostads AB (nedan EBO) bestrider ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. EBO har ställt upp ett krav på att offererad arbetsplatsansvarig ska ha certifikat enligt PRYL eller SRY. Detta har EBO ställt upp som ett skall-krav då EBO bedömer att det är vad som krävs för att anbudsgivare ska kunna utföra tjänsten.

Inga bilagor har bifogats Losells anbud som visar på vilket eller vilka personcertifikat offererad arbetsplatsansvarig har enligt PRYL eller SRY. Inte heller på något annat sätt, eller på någon annan plats, i Losells anbud framgår att offererad arbetsplatsansvarig har det efterfrågade personcertifi-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

katet enligt PRYL eller SRY. Med anledning av att Losells anbud angett ”Personcertifikat enligt PRYL eller SRY: Bilaga 7 o 8” men inte bifogat eller i övrigt visat på var i anbudet det framgick om arbetsledaren hade efterfrågat personcertifikat så ställde EBO en privat fråga till Losells den 13 juli 2016 och begärde ett förtydligande i enlighet med 9 kap. 8 § LOU. Frågan löd:

”Eslövs Bostads AB begär i enlighet med LOU 9 kap. 8 § följande förtydligande för anbud i upphandling gällande lokalvårdsentreprenad. Vänligen bekräfta var i anbudet uppgift om att offererad arbetsplatsansvariges, Carola Losell, personcertifikat enligt PRYL eller SRY finns. Svar ska ha inkommit senast den 5 augusti 2016.”

Losells inkom med två stycken certifikat. Losells bekräftade dock inte var i deras anbud det framgår att uppgift om offererad arbetsplatsansvarigs personcertifikat finns. Ett förtydligande i upphandlingsrättslig mening innebär att uppgifter lämnas som gör det möjligt att med större exakthet definiera något i anbudet. Det är inte tillåtet att tillföra helt nya uppgifter som inte finns med i det ursprungliga anbudet. Losells har alltså gjort en otillåten komplettering av sitt anbud. De certifikat som Losells inkom med är inte heller de certifikat som efterfrågades i upphandlingen.

Det är ostridigt att offererad arbetsplatsansvarig inte har de certifikat som arbetsplatsansvarig måste ha enligt skall-kravet i upphandlingen. Huruvida andra anställda på Losells har efterfrågade certifikat är inte relevant.

Med anledning av att Losells inte uppfyllt alla skall-krav har EBO varit tvunget i likhet med likabehandlingsprincipen att förkasta Losells anbud. EBO har inte brutit mot LOU och inte heller har Losells visat att bolaget lidit eller kunnat komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan 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 får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandlande myndighet har stor frihet att välja vilka krav som ställs i en upphandling, förutsatt att de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU inte träds för när.

I nu aktuell upphandling har EBO i förfrågningsunderlaget, upphandlingsföreskrifter, punkt UF 3.512, ställt som krav att arbetsplatsansvarig ska ha personcertifikat enligt PRYL eller SRY.

Losells gör, såvitt får förstås, gällande att kravet är oproportionerligt då erforderlig kompetens finns hos Losells offererade arbetsplatsansvarig, även om denne inte innehar personcertifikat enligt SRY. Av proportionalitetsprincipen följer att upphandlande myndighet endast får ställa krav som har en klar koppling till upphandlingsföremålet och att upphandlande myndighet inte får ställa andra eller högre krav än vad som är nödvändigt för att uppnå syftet med dessa.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

Förvaltningsrätten kan konstatera att nu aktuellt krav har en klar koppling till upphandlingsförmålet. Att ställa krav på att arbetsplatsansvarig har personcertifikat enligt PRYL eller SRY framstår vidare, enligt förvaltningsrättens mening, som en lämplig, effektiv och nödvändig åtgärd för att uppnå syftet med kravet, att på ett enkelt sätt försäkra sig om att anbudsgivaren har tillräcklig kompetens för att utföra uppdraget. Förvaltningsrätten anser därmed inte att kravet strider mot proportionalitetsprincipen.

Ett anbud som inte uppfyller i förfrågningsunderlaget ställda krav får inte antas utan måste förkastas. Det är ostridigt i målet att av Losells offererad arbetsplatsansvarig inte uppfyller kravet ifråga. Enligt förvaltningsrätten har Eslövs Bostads AB därmed haft fog för att förkasta Losells anbud.

Sammantaget finner förvaltningsrätten således att vad Losells anfört inte utgör grund för ingripande enligt LOU. Bolagets ansökan ska därmed avslås.

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



Louise af Klint

Anna Aktermo har föredragit målet.



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 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.