



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-08-30
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
12498-11
Enhet 13

SÖKANDE

Belesia Lokalvård AB, 556337-8057

Ombud: Danny Karlsson
Ruddammsbacken 41
114 21 Stockholm

MOTPART

Stockholms stad
Utbildningsnämnden
Box 22049
104 22 Stockholm

KONKURRENSVERKET	
2011-08-30	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avvisar Belesia Lokalvård AB:s yrkande om att få ta del av upphandlingsenhetens stöd i att anta de i anbudan angivna kompetenskraven.

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU i övrigt.

Dok.Id 146972

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND

Utbildningsnämnden i Stockholms stad (Stockholms stad) har genomfört en upphandling av lokalvårdstjänster för åtta skolor för perioden 1 augusti 2011 till 31 juli 2014 (dnr: 113-002:8/2010) genom ett öppet förfarande enligt LOU. Varje skola utgjorde ett eget upphandlingsobjekt och anbudsutvärdering skulle ske för varje enskild skola separat. Avtal skulle tecknas med en leverantör per skola. För upphandlingsobjektet Johannes skola har, enligt tilldelningsbeslut den 7 juni 2010, annan leverantör än Belesia Lokalvård AB (Belesia) antagits.

YRKANDEN M.M.

Belesia ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen för Johannes skola ska göras om och att referensen från Svenska Bostäder godkänns och får genomgå utvärdering. I andra hand yrkas att bolaget får ta del av upphandlingsenhetens stöd i att anta de i anbudens angivna kompetenskraven. Till stöd för ansökan anges bl.a. följande. Anbudet har tolkats fel genom att Stockholms stad inte godkänt den redovisade referensen från Svenska Bostäder. Referensen från Svenska Bostäder uppfyller ”Kompetenskrav” i punkt 1.4 i förfrågningsunderlaget; Svenska Bostäders miljö är intermitterent otillgänglig för städning vissa perioder samt genomströmningen av personer är av motsvarande art som i skolmiljö.

Stockholms stad bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Upphandlingen bryter inte mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller andra bestämmelser i LOU. Beslutet att diskvalificera sökandens anbud för Johannes skola är korrekt. Av punkt 1.4 i förfrågningsmaterialet framgår att anbudsgivaren i anbudet ska redovisa två lokalvårdsuppdrag (referenser) per skola som anbudet avser. Sökanden har för Johannes skola lämnat två referenser, varav den ena har godkänts. När

det gäller den andra referensen, Svenska Bostäder - ett kommunalt bostadsbolag med ändamål att främja bostadsförsörjningen i Stockholms stad och vars verksamhet avser andra typer av lokaler - framgår det inte att referensuppdraget uppfyller kravet att det ska vara fråga om skolmiljö eller annan motsvarande miljö. Sökanden har inte heller i ansökan förtydligat på vilket sätt Svenska Bostäders miljö skulle vara att likställa med skolmiljö, utan har endast återgett texten i förfrågningsunderlaget. Sökanden har inte på något sätt visat att referensuppdraget avser skolmiljö eller annan motsvarande miljö enligt förfrågningsunderlaget. Beslutet att diskvalificera sökandens anbud avseende Johannesskolan var därför korrekt.

UTREDNINGEN I MÅLET

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande under avsnittet ”Kompetenskrav”.

Leverantören **skall** ha utfört minst två städuppdrag i skolmiljö eller annan motsvarande miljö. Med skolmiljö avses sådan miljö i vilken det bedrivs schemalagd undervisning av något slag, exempel på skolmiljö är grund- och gymnasieskolor eller vuxen-/högskolor. Med motsvarande miljö avses sådan miljö som är att likställa med skolmiljö med avseende på sättet vilket den används, det vill säga att miljön är intermittent otillgänglig för städning under vissa perioder under dagen samt att genomströmningen av personer i lokalen är av motsvarande art som i skolmiljö.

För respektive skola gäller även att redovisade uppdrag ska ha omfattat en viss städyta. För Johannes skola ska uppdraget ha avsett en städyta om minst 5 600 kvadratmeter per uppdrag.

I Bilaga 3 a – Referensblankett upphandling städtjänster för Johannes skola i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

Nedan redovisas och bekräftas att ovanstående företag fullgjort uppdrag avseende utförandet av städtjänster. Det **skall** av redovisningen framgå:

- att uppdraget omfattat städning i skollokaler (fotnot: Se avsnitt "Krav på leverantörer") som omfattar minst 5 600 kvadratmeter
- att uppdraget utförts efter mars 2008
- att frånvaro alltid ersätts från dag ett
- att ersättande personal har fått introduktion, utbildning i och kunskap om det aktuella städobjektet.

Vidare finns på referensblanketten en ruta för beskrivning av uppdraget som ska fyllas i av det anbudsgivande företaget.

I en sammanställning av Belesias redovisade uppdrag från den 18 april 2011 anges att städuppdraget vid Svenska Bostäder påbörjades år 2002, att det är pågående och att det omfattar en yta om 7 500 kvadratmeter.

I upphandlingsrapporten och tilldelningsbeslutet från den 7 juni 2011 anges bl.a. följande. Anbudsprövningen har genomförts utifrån ett trestegsförfarande där steg 1 syftar till att klarlägga att anbudsgivaren uppfyller de krav som ställts på leverantören. Gällande Belesia har bolaget för Johannes skola redovisat ett godkänt städuppdrag. Vad gäller det andra städuppdraget kan det dock inte styrkas att det motsvarar skolmiljö. Anbudet för Johannes skola läggs därmed åt sidan och genomgår inte utvärdering.

DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 9 § LOU gäller följande. Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 10 kap. 2 § LOU gäller bl.a. att en leverantör får uteslutas från att delta i en upphandling, om leverantören i något väsentligt hänseende har låtit bli att lämna begärda upplysningar eller lämnat felaktiga upplysningar som begärts med stöd av bestämmelserna i 10 eller 11 kap.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LOU framgår bl.a. följande. Endast upphandlingen som sådan kan prövas vid överprövning. Förvaltningsrätten kan besluta att den ska göras om eller avslutas först efter vidtagen rättelse. Ett ingripande enligt LOU kräver även att sökanden kan visa denne lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

Av principen om likabehandling av leverantörer följer att samtliga anbud ska vara i överensstämmelse med bestämmelserna i förfrågningsunderlaget för att säkra möjligheten till en objektiv jämförelse av anbuden. En upphandlande myndighet får inte pröva ett anbud som inte uppfyller ställda krav; ett sådant anbud ska uteslutas från prövningen (jfr Sundstrand, *Offentlig upphandling – LOU och LUF*, första upplagan, 2010, s. 175).

Förvaltningsrättens bedömning

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 5 § LOU. Såsom angetts ovan kan förvaltningsrätten enligt den bestämmelsen besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Förvaltningsrätten kan därmed inte besluta om att Belesia, vilket yrkats i andra hand, ska få ta del av upphandlingsenhetens stöd i att anta de i anbuden angivna kompetenskraven. Yrkandet härom ska därför avvisas.

Den fråga som ska bedömas är om Stockholms stad kan anses ha brutit mot någon av bestämmelserna i LOU och de principer som gäller på området för offentlig upphandling.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav, s.k. skall-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Belesia har gjort gällande att man i anbudet har uppfyllt skall-kravet i punkt 1.4 i förfrågningsunderlaget och lämnat två referenser i enlighet med de av Stockholms stad ställda kraven. Stockholms stad har invänt att det av Belesias anbud inte har framgått eller preciserats på vilket sätt uppdraget för Svenska Bostäder varit att likställa med skolmiljö.

Frågan är därför om Belesia kan anses ha uppfyllt skall-kravet på lämnande av referens på städuppdrag i skolmiljö eller annan motsvarande miljö. Av en sammanställning ingiven av Stockholms stad framgår att Belesias uppdrag för Svenska Bostäder påbörjades år 2002, att det är pågående och att det omfattar en yta om 7 500 kvadratmeter.

Det aktuella skall-kravet i Stockholms stads förfrågningsunderlag är utformat så att det av anbudet ska framgå att leverantören har utfört minst två städuppdrag i skolmiljö eller annan motsvarande miljö. Det får anses utrett i målet att det var meningen att referensen Svenska Bostäder skulle ha utgjort en sådan motsvarande miljö. Stockholms stad har i förfrågningsunderlaget lämnat en förklaring till vad som avses med motsvarande miljö, nämligen att det ska vara fråga om en sådan miljö som är att *likställa med skolmiljö med avseende på sättet vilket den används*. På Stockholms stads referensblankett finns dessutom en ruta där referensuppdraget kan beskrivas. Enligt förvaltningsrättens mening får det därmed, med en tillräcklig grad av precision, anses framgå av förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren i förekommande fall ska beskriva *på vilket sätt* referensuppdragen utgör en sådan miljö motsvarar skolmiljö. Såvitt framkommit har Belesia i

anbudet inte beskrivit på vilket sätt den lämnade referensen uppfyller nämnda skall-krav. Stockholms stad har därmed haft fog för beslutet att diskvalificera Belesias anbud i den aktuella upphandlingen.

Mot bakgrund av det ovan anförda och vid en sammantagen bedömning finner förvaltningsrätten att det saknas förutsättning för ingripande med stöd av LOU. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Lena Forsmark
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Gabriella Modin.



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 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 3109/1A LOU