



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM

Avdelning 30

DOM

2018-10-12

Meddelad i Stockholm

Mål nr

21314-18

1

SÖKANDE

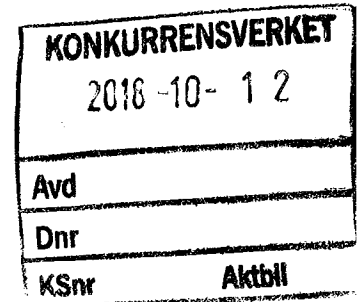
Stockholms Stadsbyggare entreprenad AB, 556586-5606
Telegramvägen 46 B
132 35 Saltsjö-Boo

MOTPART

Stockholms stad
Stadshuset
105 35 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 1023225

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: avd30.fst@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt	08-561 680 01	måndag-fredag 08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Stockholms stad har genomfört en upphandling av ramavtal om byggservice med dnr. 2.2.1-033-2018. Upphandlingen genomfördes som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). I tilldelningsbeslut den 3 september 2018 antogs tre ramavtalsleverantörer efter lottning mellan 13 anbudsgivare i vilken Stockholms stadsbyggare entreprenad AB medverkade.

Stockholms stadsbyggare entreprenad AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att tilldelningsmeddelandet dras tillbaka, att samtliga anbud utvärderas på nytt och att de anbudsgivare som inte har skickat med intyg i enlighet med föreskriften under rubriken ”AFB.52 (h) Hänvisning till annat företags kapacitet” i de administrativa föreskrifterna diskvalificeras. Bolaget yrkar vidare att lottningen av anbudsgivare görs om och att ett nytt tilldelningsmeddelande skickas ut. Till stöd för sin ansökan anför bolaget sammanfattningsvis följande.

Av kravspecifikationen i de administrativa föreskrifterna framgår att avtalet är ett byggserviceavtal som innefattar bygg, el, VVS och måleri. Vidare framgår under punkten AFB.52 (h) att om inte anbudsgivaren själv kan tillhandahålla tillräckliga resurser för att uppfylla ställda krav, och därför avser att använda en eller flera underleverantörer, ska intyg bifogas som styrker att företaget kommer att förfoga över underleverantörens resurser för fullgörande av kontraktet. Leverantören ska bifoga ett sådant intyg för varje tänkt underleverantör. Utöver detta ska ett intyg avseende åtagande vid fullgörande av kontrakt enligt 14 kap. 6 § LOU skickas med.

Stockholms stads representant har hävdats att kravet på intyg i punkten AFB.52 (h) endast gäller i de fall underleverantörers resurser krävs för att nå exempelvis omsättningskravet eller krav på personella resurser som

återfinns i AFB.52. Gällande frågan om teknisk och yrkesmässig kapacitet i form av specialistkompetens har Stockholms stad hävdad att det framgår av upphandlingsdokumentet att det endast krävs ett existerande avtal med underleverantörer enligt standardkontrakt ABT-U 07. Således har de tilldelade entreprenörerna enligt Stockholms stad varit kvalificerade trots att de inte bifogat intyg i enlighet med kraven i punkten AFB.52 (h) eller avtal.

Det är inte vanligt att tre stycken byggföretag har egen personal anställda som elektriker, rörmontörer, ventilationsmontörer eller målare. Det är tydligt att dessa företag behöver åberopa de personella resurserna för dessa kategorier och därför bifoga intygen som efterfrågats i punkt AFB.52 (h). Då ett fåtal företag har tolkat upphandlingsdokumentet korrekt och bifogat sådana intyg ska lottningen ske mellan endast dessa företag.

Stockholms stad bestrider bifall till bolagets ansökan och anför bl.a. följande. Stockholms stad har i upphandlingen agerat korrekt och i enlighet med upphandlingens föreskrifter. De tre anbudsgivare som har tilldelats kontrakt uppfyller samtliga krav i upphandlingen och uppvisar de ekonomiskt mest fördelaktiga anbuden. Skäl till ingripande föreligger därmed inte i denna upphandling.

Det kommande ramavtalet handlas upp som en s.k. totalentreprenad med avtalsgrund ABT 06, där totalentreprenören (huvudentreprenören) utför avropade arbeten och vid behov kontrakterar ytterligare yrkesgrupper som underentreprenörer med ABT-U 07 som avtalsgrund. Avtal tecknas med en leverantör per geografiskt område. Eftersom kontraktet avser tre geografiska områden kommer ramavtal att tecknas med tre leverantörer.

Av de administrativa föreskrifterna under rubriken "AFB.52 Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet" framgår tydligt att det avseende specialistkompetens inte krävs andra intyg än undertecknat anbudsformulär

för att uppfylla kravet på resurser för fullgörande av ramavtalet. Detta har merparten av anbudsgivarna tagit fasta på när de formulerat sina anbud.

Syftet med kravet på intyg i punkten AFB.52 (h) är att ge små företag, som på grund av exempelvis omsättningskrav eller för liten personalstyrka inte kan uppfylla kraven på anbudsgivare, möjlighet att kunna lämna anbud.

Punkten AFB.52 (h) avser inte hänvisning till kommande underentreprenörer vid totalentreprenader i form av andra yrkesdiscipliner som måleri, el eller VVS.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 4 kap. 1 § 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 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 upphandlingsdokumenten

I de administrativa föreskrifterna under rubriken ”AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet” anges bl.a. följande.

Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet

Anbudsgivaren ska under avtalstiden ständigt kunna tillhandahålla resurser för fullgörande av ramavtalet, i form av arbetsledare och yrkesarbetare inom områdena bygg, el, vvs och måleri. Vid behov får ytterligare specialistkompetens hämtas in i form av UE. Att detta krav uppfylls intygas genom att ifyllt och undertecknat anbudsformulär bifogas anbudet.

(h) Hänvisning till annat företags kapacitet

Om anbudsgivare inte själv kan tillhandahålla tillräckligt med resurser för att uppfylla ställda krav och därför avser använda en eller flera underleverantörer för att uppfylla ställt krav i denna ansökan ska följande uppgifter bifogas ansökan:

- Intyg som styrker att företaget kommer att förfoga över underleverantörens angivna resurser för fullgörande av detta kontrakt. Ifylld svarsbilaga 6.9 ”Intyg avseende åtagande vid fullgörande av kontrakt” ska då bifogas ansökan, ett intyg per tänkt underleverantör.
- Svarsblankett ”Försäkran”, ett intyg för varje tänkt underleverantör. Underleverantör (juridisk person) ska uppvisa minst 60 p (god kreditvärdighet) enligt Creditsafe. Denna kontroll utförs av beställaren. Beställaren äger rätt att i samband med kvalificering begära in ytterligare intyg eller förtydligande information som styrker att kraven på underleverantören uppfylls.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten har i målet att pröva om det med anledning av vad bolaget har anfört i målet om Stockholms stads genomförande av upphandlingen finns skäl för ingripande med stöd av LOU. De åtgärder som rätten kan besluta om är att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Bolaget gör gällande att Stockholms stad felaktigt har låtit anbudsgivare delta i lottningsförfarandet trots att dessa inte uppfyllt ställda krav i upphandlingsdokumenten på intyg vid samarbete med elektriker, rörmontörer, ventilationsmontörer eller målare.

Förvaltningsrätten finner i likhet med Stockholms stad att AFB.52 inte ställer något krav på att en anbudsgivare genom intyg eller andra handlingar ska styrka resurser för fullgörande av ramavtalet i form av arbetsledare och yrkesarbetare inom områdena bygg, el, vvs och måleri. Det anges tydligt att detta krav uppfylls endast genom att ifyllt och undertecknat anbudsformulär bifogas anbudet. Förvaltningsrätten finner inte heller att AFB.52 (h) ställer något krav på intyg för att styrka resurser avseende andra yrkesdiscipliner för fullgörande av ramavtalet. I AFB.52 (h) uppställs endast krav på intyg när anbudsgivaren behöver hänvisa till "annat företags kapacitet" och således avseende andra krav i AFB.52 än de om yrkesdiscipliner. Det bolaget har anfört visar således inte att Stockholms stad har kvalificerat anbudsgivare som inte uppfyller uppställda krav i upphandlingen till lottningsförfarandet.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att det bolaget har anfört inte visar att Stockholms stad har agerat i strid med LOU. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därför inte. Bolaget kan därmed inte heller anses ha lidit eller riskerat att lida skada. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR- 05).

Maria Norman Amanatidou
Förvaltningsrättsfiskal

Camilla Källmén har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.