



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-06-16
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 10599-11
 Enhet 14

SÖKANDE

Isab Clean AB, 556528-2398
 Box 2206
 169 12 Solna

Ombud: Stilianos Mafredas
 Infoduction management AB
 Rissneleden 63
 174 44 Sundbyberg

MOTPART

Stockholms Stad

Ombud: Stadsadvokat Malin Lindvall
 Stadsledningskontoret
 Juridiska avdelningen
 105 35 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2011-06-17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 137975

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

Stockholms stad, utbildningsnämnden genom Bussenhusskolan, Enbacksskolan, Solhemskolan, Elinsborgsskolan, Gullingskolan, Bromstensskolan, Sundbyskolan och Spånga Gymnasium och Grundskola (Stockholms stad) genomför genom öppet förfarande en upphandling av lokalvårdstjänster i Spånga-Tensta, dnr 102-002/2011.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Isab Clean AB (Isab Clean) yrkar i första hand att förfrågningsunderlaget ska rättas. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om i sin helhet.

Stockholms stad bestrider yrkandet.

GRUNDER OCH SAKOMSTÄNDIGHETER

Isab Clean

Kvalificeringskravet avseende kompetens, där det anges att leverantören ska ha utfört minst två städuppdrag omfattande viss städyta i skolmiljö eller annan motsvarande miljö, är oproportionerligt på grund av att det gäller ackumulerat för det fall anbudsgivaren lägger anbud på flera skolor. Kravet har inget samband med upphandlingen och stänger ute presumtiva anbudsgivare som har tillräcklig omsättning inom lokalvårdsverksamhet och tillräcklig erfarenhet i form av städad yta. En anbudsgivare som har tillräcklig kapacitet vad avser omsättning och städyta kan på grund av att kravet gäller ackumulerat komma att uteslutas enbart på grund av att anbudsgivaren inte har fördelat sin erfarenhet på tillräckligt många uppdragsgivare.

Stockholms stad

Stockholms stad har strävat efter att ge små och medelstora företag möjlighet att delta i upphandlingen och anbud har därför kunnat lämnas på en eller flera skolor. Avtal kommer att tecknas med en leverantör per skola.

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren ska redovisa erfarenhet av två städuppdrag i skola eller motsvarande miljö med en städyta som minst motsvarar skolans för varje skola som anbudsgivaren lägger anbud på. Kraven syftar till att säkerställa att anbudsgivaren har erfarenhet och kapacitet av att samtidigt utföra parallella uppdrag. För det fall en leverantör avser att utföra flera uppdrag samtidigt ställs krav på att leverantören har en stor organisation medan en mindre aktör har möjlighet att lägga anbud på enskilda objekt.

Av förfrågningsunderlaget framgår vidare att referensuppdragen ska avse skolmiljö eller annan motsvarande miljö. De anbudsgivare som själva inte uppfyller kvalificeringskraven har enligt 11 kap. 12 § LOU möjlighet att anlita andra företags kapacitet. Kravet får därför anses ha begränsade negativa effekter på leverantörers möjligheter att lämna anbud. Stockholms stad har inte brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller mot någon annan bestämmelse i LOU.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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. 5 § framgår bl.a. att 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 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.

Förfrågningsunderlag

Under rubriken kompetenskrav i förfrågningsunderlagets punkt 2.4 framgår bl.a. att leverantören skall ha utfört minst två städuppdrag i skolmiljö eller annan motsvarande miljö. För respektive skola gäller att redovisade uppdrag ska ha omfattat en viss städya där storlekskravet varierar mellan 4 000 – 11 800 kvadratmeter beroende på vilken av de åtta skolorna anbudsgivaren avser att lägga anbud på. Det framgår vidare att kravet på erfarenhet av två städuppdrag i skola eller motsvarande miljö gäller för varje skola som anbudsgivaren lägger anbud på. Det innebär att om anbudsgivaren lägger anbud på flera skolor gäller kravet ackumulerat. Om anbudsgivaren lägger anbud på exempelvis tre skolor ska sammanlagt sex uppdrag som klarar kraven enligt ovan redovisas.

Förvaltningsrättens bedömning

Isab Clean AB har anfört att kravet att anbudsgivaren ska redovisa erfarenhet av två städuppdrag i skola eller motsvarande miljö med en städya som minst motsvarar skolans är oproportionerligt, med hänsyn till att kravet på antal referenser ackumuleras för det fall anbudsgivaren lägger anbud på flera skolor.

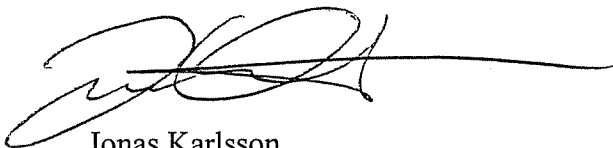
Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det är den upphandlande myndigheten som har att identifiera sitt behov och att det utifrån detta står myndigheten fritt att utforma förfrågningsunderlaget inför upphandlingen.

Alla krav måste emellertid vara förenliga med LOU och de gemenskapsrättsliga principer som ligger till grund för lagstiftningen. Av proportionalitetsprincipen följer att den upphandlande myndigheten inte får ställa högre krav på leverantören än vad som är nödvändigt för den aktuella upphandlingen. En upphandlande myndighet har emellertid ett utrymme inom vilket den kan agera gentemot proportionalitetsprincipen (Falk, Jan-Erik "Lag om offentlig upphandling – en kommentar", s. 65). Det anförda innebär att endast klara överträdelser av proportionalitetsprincipen bör föranleda ett ingripande från domstolen.

Av Stockholms stads yttrande framgår att syftet med det aktuella kravet är att säkerställa att anbudsgivaren en tillräckligt stor organisation som har erfarenhet av och kapacitet att samtidigt utföra parallella uppdrag.

Enligt förvaltningsrättens mening är det aktuella kravet, för det fall en anbudsgivare väljer att offerera flera uppdrag, en lämplig och effektiv åtgärd för att uppnå syftet att säkerställa att leverantörerna har de resurser och den kompetens och erfarenhet som krävs för att kunna utföra flera parallella uppdrag. Kravet kan inte anses vara oproportionerlig jämfört med det eftersträvade syftet. Skäl för ingripande enligt LOU saknas därmed. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Jonas Karlsson
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Stina Wesslau



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 nå 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