



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 2 Enhet 21

DOM
2015-06-03
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2086-15

SÖKANDE

SafeTeam AB, 556336-1681
Herkulesgatan 1
417 01 Göteborg

MOTPART

Göteborgs Stad
Idrotts- och föreningsnämnden
Box 114
401 21 Göteborg

Ombud: Stadsjurist Ela Skorupska, Stadsledningskontoret,
Köpmansgatan 20, 404 82 Göteborg

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2015 -06- 0 3 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

BAKGRUND

Göteborgs Stad genom Idrotts- och föreningsnämnden (staden) genomför en förnyad konkurrensutsättning av Serviceavtal passeranläggningar IOFF (nr 2983). Enligt tilldelningsmeddelande den 17 februari 2015 har Frölunda El & Tele AB (Frölunda El & Tele) vunnit vid anbudsutvärderingen. Great Security Sverige AB (Great Security) har placerats på andra plats och SafeTeam i Sverige AB (SafeTeam) på tredje plats.

YRKANDEN M.M.

SafeTeam ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande. Det vinnande anbudet och anbudet som placerats på andra plats uppfyller inte förfrågningsunderlagets skall-krav. De ska därmed uteslutas från konkurrensutsättningen. – I förfrågningsunderlaget står det att upphandlingen gäller fabrikatet Aptus och att anbudsgivaren ska ha personal som är certifierad för arbete med aktuella fabrikat/system samt att certifikat ska bifogas till anbudet. Ett certifikat kan inte anses vara synonymt med ett intyg, dels eftersom det inte anges i förfrågningsunderlaget, dels eftersom Aptus har en certifieringsprocess som innebär att sju punkter ska uppfyllas. För att bli certifierad av Aptus krävs mer än intyg från genomförd tvådagarskurs i Multiaccess. Enligt information på Aptus hemsida krävs för att bli certifierad och för att få certifikat bl.a. minst en Aptusansvarig person per företag. För företag med filialer eller liknande krävs en Aptusansvarig person per filial. Tillverkaren har även ett regelverk avseende certifiering. Det krävs inte något certifikat för att marknadsföra och sälja Aptus produkter. Staden kan inte i efterhand sänka de krav som ställs i förfrågningsunderlaget på certifierad personal. Staden har krävt att certifikat ska bifogas anbudet och det har *SafeTeam* som enda anbudsgivare gjort. – Enligt Aptus hemsida den 26 februari 2015 är fem företag i Göteborg certifierade, varav *SafeTeam* är ett. I förfrågningsunderlaget finns krav på att bifoga certifikatet

till anbudet, vilket ingen av de andra anbudsgivarna har gjort. SafeTeam är således den enda anbudsgivare som uppfyllt samtliga skall-krav och ska därför tilldelas avtalet.– SafeTeam har till sin ansökan bifogat kopior av förfrågningsunderlaget (Administrativa föreskrifter), av anbud från Frölunda El & Tele, av anbud från Great Security, av sitt eget anbud samt av anbudsutvärdering.

Staden anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Staden har behandlat samtliga anbudsgivare med iakttagande av lika-behandlingsprincipen vid utvärderingen. Utvärderingen har genomförts på objektiva grunder och i enlighet med vad som angetts i förfrågningsunderlaget, varför grund för ingripande mot upphandlingen saknas. SafeTeam har inte lidit och riskerar inte heller att lida skada. – I förfrågningsunderlaget anges under rubrikerna Passagesystem och Anbudsprövning att de aktuella systemen är Aptus och Multiaccess. Certifikat är synonymt med intyg. Ändamålet för den förnyade konkurrensutsättningen är akut underhåll och komplettering av passagekontrollanläggningar på IOFFs befintliga anläggningar. Ändamålet avser således inte inköp av produkter. – Till sitt anbud bifogade Frölunda El & Tele intyg från Aptus för en anställds deltagande i Grundkurs Multiaccess 7.3 samt intyg för två andra anställdas deltagande i Grundkurs Multiaccess. Staden har bedömt att intygen från Aptus rörande deltagande i grundkurs Multiaccess är tillräckliga för att kraven i de administrativa föreskrifterna ska anses vara uppfyllda och bolaget tilldelades uppdraget då det bolaget vid en samlad bedömning ansågs ha lämnat in det bästa anbudet. – Great Securitys anbud skulle, då de inte bifogade några intyg till sitt anbud, rätteligen ha förkastats och inte beaktats i utvärderingen. SafeTeam skulle därmed rätteligen ha utvärderats till en andra plats. SafeTeam har emellertid inte lidit någon skada eftersom avtal tecknas med endast en leverantör. – Intyg som SafeTeam bifogat anbudet visar att bolaget är en certifierad partner till Aptus, vilket innebär att SafeTeam har rätt att marknadsföra Aptus produkter. SafeTeam har således

en behörighet från Aptus som är mer långtgående än den kompetens som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Marknadsföring har inte efterfrågats eller satts som krav i förfrågningsunderlaget.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

För att grund för ingripande mot upphandlingen ska finnas är det inte tillräckligt att sökanden anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada, utan

sökanden ska visa att denne har lidit eller kan komma att lida skada av den eller de brister som påtalats (HFD 2013 ref. 53).

Utredningen

Av Administrativa föreskrifter för totalentreprenad av den 20 januari 2015 framgår bl.a. följande.

ALLMÄN ORIENTERING

Idrotts- och föreningsförvaltningen önskar härmed anbud på akut underhåll och komplettering av passagekontrollanläggningar på förvaltningens befintliga anläggningar.

Passagesystem

Passagesystem är av fabrikat Aptus. Passagesystemet styr tillträde till anläggningar för personal och kunder. Systemet är sammankopplat med IOFFs Multiaccess samt bokningssystem för styrning av tillträde och tändning av belysningar på anläggningar som har bokats via IOFFs bokningssystem. Förfrågan omfattar även kompletteringar och ändringar i Multiaccess och vårt bokningssystem

Omfattning

Syftet med detta avtal är att tillse att anläggningarna har säkerställd funktion med hjälp av återkommande tillsyn.

- Leverantören ska vid fel på passersystemanläggningar kunna tillhandahålla service genom akut utryckning.
- Leverantören ska efter beställning från beställaren utgöra kompletteringar på befintliga teletekniska installationer

Anbudsprövning

Prövning av anbudsgivare

Anbudsgivare ska ha personal som är certifierad för arbete med aktuella fabrikat/system. Certifikat bifogas anbud.

Genomförande

Service vid akut utryckning

Efter larm om fel ska leverantören kunna vara på plats för felavhjälpande. Dokumentation från besök med genomförda åtgärder skickas till beställaren.

Kompletterande installationer

Leverantören ska efter beställning från beställaren utföra kompletteringar på befintliga installationer.

Förvaltningsrättens bedömning

En av huvudprinciperna i LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav (s.k. skall-krav) i förfrågningsunderlaget inte ska beaktas vid utvärderingen. De skall-krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Förvaltningsrätten noterar först att det i förfrågningsunderlaget anges att "Certifikat bifogas till anbudet". Något krav på att certifikat skall bifogas till anbudet finns således inte. Kravet på att certifikat bifogas till anbudet är således inte ett skall-krav i LOU:s mening. Great Securitys underlåtenhet att bifoga certifikat kan därmed inte medföra att bolaget utesluts från utvärderingen.

Fråga i målet är således om anbudsgivare uppfyllt skall-kravet i förfrågningsunderlaget om att anbudsgivare skall ha personal som är certifierade för arbete med aktuella fabrikat/system.

Förvaltningsrätten konstaterar att i förfrågningsunderlaget efterfrågas certifiering för arbete med aktuella fabrikat/system. De system och fabrikat som anges i aktuellt förfrågningsunderlag är dels Aptus, dels Multiaccess och dels IOFFs eget bокningssystem för styrning av tillträde och tändning av belysningar. Några närmare uppgifter, t.ex. vem som ska ha utfärdat certifikatet, giltigheten av certifikat, m.m., om certifieringen lämnas inte i förfrågningsunderlaget.

Med certifikat avses enligt Svenska Akademiens ordbok (1:a uppl. 2009) skriftligt intyg om viss uppnådd ställning eller kompetens spec. sådan som ger rätt att utöva viss verksamhet: flygcertifikat; äktenskapscertifikat; ta ~för segelflyg.

Förfrågningsunderlaget ställer inte något skall-krav på att innehav av efterfrågad certifiering på något sätt styrks av anbudsgivaren. Förvaltningsrätten finner därför att upphandlande myndighet med de uppgifter som lämnats i ingivet förfrågningsunderlag inte kan utesluta anbudsgivare på den grund att anbudsgivare i anbud inte har redovisat hur de uppfyller skallkrav om certifiering.

SafeTeam anger att bolaget är det enda av anbudsgivarna som uppfyller kravet på certifikat då övriga inte är certifierade av Aptus enligt uppgifter som lämnas på Aptus hemsida den 26 februari 2015, dvs. vid en tidpunkt efter det att anbudstiden löpt ut. Förvaltningsrätten finner att det som bolaget anfört om certifiering hos Aptus inte visar att vinnande anbud saknat efterfrågade certifikat vid anbudsgivning eller gör det vid avtalsstart.

Förvaltningsrätten finner mot bakgrund av vad ovan sagt att SafeTeam inte i sin ansökan åberopat grunder som visar att skäl för ingripande enligt LOU finns. Ansökan ska därför avslås.

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


Silja Klint

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Åsa Wallin.



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 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.