

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 30

DOM
2016-04-25
Meddelad i
StockholmMål nr
3074-16**Ankomstdatum**
2016-04-25**SÖKANDE**

Skaala Fönster och Dörrar AB, 556777-6306

Ombud: Advokat Christoffer Stavenow samt Jur.kand. Oscar de Hoog och
Jur.kand. Hampus Stefansson
Stavenow & Partners Advokatbyrå AB
Skeppsbron 40
111 30 Stockholm**MOTPART**Husbyggnadsvaror HBV Förening
Box 5199
121 18 Johanneshov**SAKEN**

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDEFörvaltningsrätten förordnar att upphandlingen avseende områdena 1a, 1b,
2a och 2b ska göras om.

Dok.Id 713108

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

YRKANDEN M.M.

Husbyggnadsvaror HBV Förening (HBV) genomför en upphandling av fönster, 15-141, omgång 2. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Upphandlingen omfattar 13 olika områden. Av tilldelningsbeslut den 5 februari 2016 framgår att Skaala Fönster och Dörrar AB:s (Skaala) anbud har uteslutits från samtliga av de fyra områden där bolaget har lämnat anbud.

Skaala ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas avseende område 1a, 1b, 2a och 2b på så sätt att bolagets anbud tas upp till prövning. I andra hand yrkas att upphandlingen avseende de ovan nämnda områdena ska göras om.

HBV anser att ansökan om överprövning ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Står kravet i punkten 4.1 avseende uppfyllande av tekniska krav i strid med LOU och principen om transparens?

Av förfrågningsunderlagets punkt 4.1 under rubriken uppfyllande av tekniska krav framgår att bl.a. följande gäller för områdena leveranser, montering och renovering.

”För levererade och monterade fönster gäller de krav som krävs för P-märkning av fönster enligt följande certifieringsregler:

allmänna regler (Certifieringsregel 000 – Allmänt).

P-märkning av byggprodukter – Certifieringsregel 048 – Fönster av plast – Oktober 2008

P-märkning av byggprodukter – Certifieringsregel 020 – Fönster av trä och trä/metall – april 2013

byggprodukter – SPCR 005 – Fönster, dörrar, vägg- och takelement av glas och metall – maj 2010”

Vidare framgår att följande ska bifogas anbudet.

- ”Accept via kryssruta i anbudsformulär att kravet uppfylls.
- Intyg om P-märkning eller dokument över testresultat gällande bl.a. luft- och, regntäthet, säkerhet mot vindlast, öppnings- och stängningskraft.
- Produktblad och eller information som visar fabrikat och typ för offererade fönster (leveranser och montering)
Produktblad för offererad renovering”

Skaala anför bl.a. följande. Det strider mot principen om transparens och bestämmelserna i 6 kap. LOU om tekniska specifikationer att inte tydligt ange på vilket sätt ett ska-krav ska uppfyllas. HBV har inte i förfrågningsunderlaget tydligt definierat vilken dokumentation som krävs för de företag som inte har P-märkta fönster. Skaala har skickat in de i punkten 4.1 angivna testresultaten. Skaala har även skickat in andra testresultat än vad som explicit har angivits samt efterfrågade produktblad. Det är inte förenligt med LOU att ange ”bl.a.” i upphandlingsunderlaget och därefter utesluta anbud under utvärderingen med anledning av krav som inte är tydligt definierade. Vid utvärderingen har HBV använt sig av ett excellblad som inte var en del av förfrågningsunderlaget.

HBV anför bl.a. följande. Kravet har angetts på ett tillräckligt tydligt och förutsebart sätt. Förteckningen av handlingar följs av ”bland annat” i punkt 4.1 i förfrågningsunderlaget, vilket inte är tänkt att begränsa utan för att exemplifiera vilka slags handlingar som HBV efterfrågar. Angivna

handlingar är inte på något sätt uttömmande och HBV avsåg att inte avgränsa vilka testresultat som var tillräckligt att bifoga till anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

I förfrågningsunderlagets punkt 4.1 har HVB hänvisat till en standard, i förevarande fall P-märkning.

Av 6 kap. 2 § LOU som avser tekniska specifikationer som hänvisar till en standard framgår bl.a. att de tekniska specifikationerna ska vara utformade med hänvisning till de tekniska specifikationer som definieras i bilaga 4 och att varje hänvisning som avses ska följas av orden ”eller likvärdigt”.

Genom att i förfrågningsunderlaget ställa krav på P-märkning utan att ange att även likvärdig standard kommer att godtas medför enligt förvaltningsrättens mening att kravet i punkten 4.1 är utformat i strid med 6 kap. 2 § LOU. Vidare anser förvaltningsrätten att den omständigheten att HBV angett ett antal testresultat som bl.a. skulle bifogas till anbudet har medfört att förfrågningsunderlaget är otydligt och att det inte tillräckligt tydligt har framgått att anbudsgivare som bifogat de uppräknade testresultaten inte skulle komma att uppfylla det ställda kravet. Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att förfrågningsunderlaget strider mot LOU och principen om transparens.

Uppfyller Skaala kravet på ekonomisk och finansiell ställning?

Av förfrågningsunderlagets punkt 3.1.4 under rubriken ekonomisk stabilitet framgår bl.a. att anbudsgivaren ska vara ekonomiskt stabil. För att uppfylla kravet ska anbudsgivaren ha en stabilitet motsvarand lägst riskklass A enligt Bisnode Kredit AB. Om kravet på rating inte uppfylls skall kopia på

upprättad finansiell garantiförbindelse i form av exempelvis koncern- eller bankgaranti bifogas anbudet.

Under handläggningen hos förvaltningsrätten har HBV anfört att Skaala inte har lidit eller riskerat att lida skada eftersom de inte heller uppfyller kravet på ekonomisk och finansiell ställning som anges i förfrågningsunderlagets punkt 3.1.4. HBV har anfört att kravet inte är uppfyllt eftersom Skaala inte till sitt anbud har bifogat en garanti som visar att koncernbolaget åtagit sig ett proprieborgensansvar eller därmed jämställt ansvar. HBV har anfört att bolaget mot denna bakgrund inte visat att de lider eller kan komma att lida skada på grund av eventuella felaktigheter i upphandlingen.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är ostridigt att Skaala till sitt anbud har bifogat en koncerngaranti. Såsom förfrågningsunderlaget har utformats anser förvaltningsrätten att det inte framgår att anbudsgivaren för att uppfylla kravet på ekonomisk stabilitet måste bifoga en garanti som visar att koncernen har åtagit sig ett proprieborgensansvar. Mot denna bakgrund och med hänsyn till att det inte har framkommit annat än att Skaala till sitt anbud har bifogat en garantiförbindelse i form av en koncerngaranti anser förvaltningsrätten att Skaala uppfyller kravet avseende ekonomisk stabilitet.

Vad Skaala i övrigt har anfört

Skaala har även anfört att de har presenterat all form av bevisning som finns att tillgå, att HBV har felaktigt uteslutit bolaget trots att de uppfyllt kraven i upphandlingen och deras anbud ska därför tas upp till prövning vid ny utvärdering. Skaala har vidare anfört att HBV handlat felaktigt vid utvärderingen genom utvärdera annan anbudsgivare som inte uppfyller kraven på P-märkning och som presterat motsvarande bevisning som

bolaget. Skaala har även anført att kravet endast har gått att uppfylla om anbudsgivaren faktiskt är P-märkt varför kravet är diskriminerande och därför strider mot LOU.

Förvaltningsrätten har ovan funnit att förfrågningsunderlaget är utformat på ett sätt som står i strid med LOU. Skaala får därför anses har lidit eller riskerat att lida skada genom HBV:s förfarande. Mot denna bakgrund saknar förvaltningsrätten skäl att pröva övriga av Skaala påstådda brister i upphandlingen.

Slutsats

Förfrågningsunderlaget har utformats i strid med bestämmelserna i LOU. Eftersom bristen kan härledas till förfrågningsunderlaget och därmed till det konkurrensuppsökande skedet anser förvaltningsrätten att ansökan ska bifallas på så sätt att upphandlingen avseende områdena 1a, 1b, 2a och 2b ska göras om.

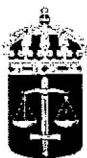
HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).


Ulrika Melin

Chefsrådman

Stina Wesslau har föredragit målet.



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. 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.