

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2009-06-03
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
6707-09
Rotel 552

SÖKANDE

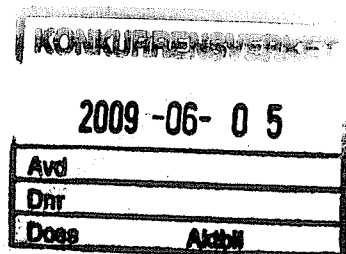
ISS Facility Services AB, 556410-3280
Box 47635
117 94 Stockholm

MOTPART

Farsta stadsdelsnämnd i Stockholms stad
Box 113
123 22 Farsta

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 431216

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

BAKGRUND

Farsta stadsdelsnämnd har inbjudit leverantörer att lämna anbud avseende kostproduktion och drift av kök inom Farsta vård- och omsorgsboende. Stadsdelsnämnden har den 26 mars 2009, såvitt nu är i fråga, beslutat att avbryta ovanstående upphandling. Som skäl angavs följande. Av nämndens verksamhetsplan för år 2008 framgår att driften av kostproduktion inom Farsta vård- och omsorgsboende ska konkurrensutsättas. Beslut om förfrågningsunderlag fattades den 20 november 2008. Två anbud har lämnats in men endast ett anbud uppfyller samtliga krav och förutsättningar i förfrågningsunderlaget. Nämnden avbryter därför upphandlingen med hänvisning till bristande konkurrens.

ISS Facility Services AB (bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU.

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar att stadsdelsnämndens beslut att avbryta upphandlingen ska upphävas och att bolaget tilldelas uppdraget. Till stöd för sin talan anför bolaget följande. Stadsdelsnämnden har avbrutit upphandlingen med hänvisning till bristande konkurrens. Situationen har enligt nämnden uppstått då en av två sökanden (bolaget) enligt nämnden inte kvalificerat sig till vidare prövning på grund av att antalet referenser vilka nämnden ställt som krav inte lämnats in av bolaget. I ”bilaga 1, anbudsformulär” i anbudsfrågan efterfrågas denna information. Eftersom bolaget genom sin redovisning och redogörelse i anbudet lämnat fullständig information kring denna punkt anser bolaget att anbudet ska gå vidare till nästa steg. Bolaget har lidit skada på grund av att upphandlingen avbrutits på felaktiga grunder. Bolaget har lidit skada genom att stadsdelsnämndens utvärdering brister. Bolaget uppfyller samtliga skallkrav samt har lägsta pris och ska således tilldelas uppdraget.

Farsta stadsdelsnämnd bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande. Enligt förutsättningarna i förfrågningsunderlaget ska anbud lämnas i enlighet med till förfrågningsunderlaget bifogat anbudsformulär, (bilaga 1), med de uppgifter som efterfrågas i anbudsformuläret. Anbudsgivaren ska i anbudet lämna samtliga i förfrågningsunderlaget efterfrågade uppgifter på sådant sätt att det framgår att samtliga krav och förutsättningar uppfylls avseende krav på utföraren, krav på tjänstens utförande och avtalsvillkor (p. 2.7 "Anbudets form och innehåll"). Vid anbudstidens utgång 2009-02-05 hade två anbud inkommit till staden inom föreskriven tid, varav det ena från bolaget.

Prövning av kraven på utföraren

Stadsdelsnämnden har under avsnitt 3 "Krav på utföraren" i förfrågningsunderlaget angett vissa krav avseende bland annat teknisk förmåga och kapacitet. Beträffande platschef eller motsvarande anges i förfrågningsunderlaget, p. 3.3 tredje och fjärde stycket följande:

"Den ansvarige för arbetets utförande (platschef el. motsv.) ska ha minst fyra års erfarenhet av arbete inom branschen och minst två års vitsordad erfarenhet av arbete i arbetsledande ställning med kostproduktion för äldre och/eller kostproduktion till barn. Ett krav är således att den ansvarige för arbetets utförande har praktisk erfarenhet av aktuell verksamhet. Därutöver ska personen ha väl vitsordad personlig lämplighet. Den ansvarige för arbetets utförande ska ha lägst 3 års gymnasial kostutbildning (hotell- och restaurangprogram el. motsv.).

*Till anbudet ska bifogas CV för den ansvarige för arbetets utförande (platschef el. motsv.) samt minst två referenser med angivande av namn, arbetsställe och kontaktuppgifter, vilka styrker begärd erfarenhet."

I anbudsformulär, bilaga 1 till förfrågningsunderlaget, anges under "4. *Beskrivning av företaget, merförteckning, referenter och examens bevis m.m*" följande:

* "Meritförteckning samt bevis på att den person som kommer att förestå verksamheten motsvarar ställda kompetens- och erfarenhetskrav. Minst två

referenser med angivande av namn, arbetsställe och kontaktuppgifter ska uppges. Om namngiven person inte finns vid anbudslämnandet, ska beskrivning av rekryteringsprocess och ställda kvalifikationskrav bifogas anbudet.” (anbudsbilaga 6).

Vid anbudsprövningen konstaterades att bolaget inte uppfyllde kravet avseende två referenser för platschef eller motsvarande. Av bolagets anbud framgår att det endast anges *en* referent, Älvsjö stadsdelsförvaltning, Åke Cronander och visst telefonnummer. Bolaget kvalificerade sig därmed inte för vidare prövning. För en vid anbudslämnandet namngiven person som platschef eller motsvarande, Anette Jansson, ska ovillkorligen minst två referenser uppges. Bolaget har inte på något ställe i anbudet redovisat referenser för platschef eller motsvarande i enlighet med ställt krav. Något utrymme för att på annat sätt uppfylla kravet, såsom genom beskrivning av rekryteringsprocess och ställda kvalifikationskrav, finns inte. Bolaget uppfyllde inte ställt krav och det var korrekt att utesluta bolaget från vidare deltagande i upphandlingen.

Beslutet att avbryta upphandlingen

Efter diskvalificeringen av bolagets anbud återstod endast ett anbud att pröva. Med hänsyn härtill valde stadsdelsnämnden att avbryta upphandlingen på grund av bristande konkurrens. Endast ett anbud fanns att pröva, vilket innebar att den konkurrens som finns på marknaden inte kunde utnyttjas. Det offererade priset från den kvarvarande anbudsgivaren låg högt och skulle dessutom innebära en avsevärd högre kostnad för stadsdelsnämnden i jämförelse med nuvarande kostnad.

Bolaget anför bland annat följande. Enligt stadsdelsnämnden framgår av bolagets anbud att det endast anges *en referent*. Bolaget har inget att erinra mot detta påstående. Bolaget har, i syfte att uppfylla de obligatoriska skalkrav, vilka stadsdelsnämnden ställt som krav för att gå vidare till nästa steg i anbudsutvärderingen, lämnat *såväl* namn på tilltänkt platschef eller mot-

svarande *som* beskrivning av bolagets rekryteringsprocess (anbudsbilaga 9) och i anbudet s. 10 punkt 3.3 godkänt de krav på kvalifikationer på den samma, vilka ställts i anbudsförfrågan s. 12 punkt 3.3. avseende platschefens kvalifikationer. Det är bolagets bestämda uppfattning och tolkning av anbudsförfrågan i detta avseende att skallkravet kan uppfyllas genom att lämna namn på tilltänkt platschef inklusive de krav som i övrigt ställs med referenter etc. *eller* genom att beskriva *rekryteringsprocessen och bekräfta av stadsdelsnämnden ställda kvalifikationskrav samt att dessa bifogas anbudet*. Detta krav uppfyller bolaget. I bilaga 3 i förfrågningsunderlaget framgår det bland annat att nuvarande platschef/enhetschef är föremål för övertagande. Stadsdelsnämnden kräver att befintlig platschef/enhetschef ska tas över av entreprenören *samtidigt* som man kräver namn etc. på tilltänkt platschef, vilket ter sig motsägelsefullt. Huruvida den platschef/enhetschef som stadsdelsnämnden kräver att entreprenören ska ta över i verksamheten uppfyller ställda kvalifikationskrav, framgår inte av förfrågningsunderlaget. Angivande av ett namn på samt rekrytering av en platschef från entreprenörens sida är snarast att se som ett "reservförfarande" om den nuvarande platschefen/enhetschefen tackar nej till ett erbjudande om anställning hos bolaget.

DOMSKÄL

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.

I 16 kap. 2 § första stycket LOU anges följande. 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Länsrätten gör följande bedömning.

För att en upphandlande myndighet ska kunna avbryta en pågående upphandling krävs att myndigheten kan presentera sakligt godtagbara skäl för sitt beslut. Ett sådant sakligt godtagbart skäl kan vara att endast en lämplig anbudsgivare återstår efter kvalificeringsfasen (se RÅ 2008 ref 35).

Länsrätten har mot bakgrund av ovannämnda avgörande först att pröva om bolaget uppfyllt i förfrågningsunderlaget ställt skall-krav beträffande referenser för den ansvarige för arbetets utförande (platschef eller motsvarande).

I p. 3.3 fjärde stycket i Förfrågningsunderlaget anges bland annat följande:

- Till anbudet ska bifogas CV för den ansvarige för arbetets utförande (platschef el. motsv.) samt minst två referenser med angivande av namn, arbetsställe och kontaktuppgifter, vilka styrker begärd erfarenhet.”

I Anbudsformulär, Bilaga 1 till förfrågningsunderlag, anges under

“4. Beskrivning av företaget, meritförteckning, referenter och examensbevis m.m.” bland annat följande:


- Meritförteckning samt bevis på att den person som kommer att förestå verksamheten motsvarar ställda kompetens- och erfarenhetskrav. Minst två referenser med angivande av namn, arbetsställe och kontaktuppgifter ska uppges. Om namngiven person inte finns vid anbudslämnandet, ska beskrivning av rekryteringsprocess och ställda kvalifikationskrav bifogas anbudet (**anbudsbilaga 6**).

I målet är ostridigt att bolaget lämnat endast en referens avseende platschef eller motsvarande. Enligt bolaget har det emellertid trots detta uppfyllt skallkravet genom att även beskriva rekryteringsprocessen och bekräfta av stadsdelsnämnden ställda kvalifikationskrav samt bifoga dessa till anbudet.

Länsrätten, som i och för sig finner att formuleringen "namngiven person", i bilaga 1 till förfrågningsunderlaget, är mindre lyckad, konstaterar dock att det framgår av Förfrågningsunderlaget att två referenser ska lämnas avseende platschef eller motsvarande. Länsrätten finner därför, i likhet med stadsdelsnämnden, att bolaget genom att endast lämna en referens avseende platschefen Anette Jansson inte uppfyllt ställt skallkrav. Vad bolaget anfört i detta avseende föranleder således ingen annan bedömning.

Stadsdelsnämnden har mot bakgrund av att det efter utvärderingen endast återstod en anbudsgivare beslutat att avbryta upphandlingen. Länsrätten finner mot bakgrund av avgörandet RÅ 2008 ref 35 att stadsdelsnämnden haft sakligt godtagbara skäl för avbrytandet. På grund härav och då det inte heller framkommit att de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna har åsidosatts genom beslutet föreligger inte skäl att ogiltigförklara stadsdelsnämndens beslut att avbryta upphandlingen. Bolagets ansökan ska därför avslås.

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


Annika Falkenborn

Rådman

Föredragande har varit Lena Dahlberg.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledningen förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

