



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen
 Enhet 14

DOM
 2013-04-19
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 4340-13

SÖKANDE

Metrolit Byggnads AB, 556436-3538
 Box 6026
 171 06 Solna

MOTPART

Stockholms Stad, Fastighetskontoret
 Box 8312
 104 20 Stockholm

SAKEN

Överprövning av offentlig upphandling

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2013 -04- 2 2 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 346188

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Fastighetskontoret i Stockholms stad (Stockholms stad) genomför, som ett förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU), en upphandling av ramavtal avseende lokalanpassning, dnr 2.6.3-530/2012. I tilldelningsbeslut den 6 februari 2013 meddelade Stockholms stad att de avser att sluta ramavtal med andra anbudsgivare än Metrolit Byggnads AB (Metrolit). Av upphandlingsmatris framgår att Stockholms stad ansåg att Metrolit inte uppfyllt skall-kraven på metod för miljösäkring och metod för kvalitetssäkring.

Metrolit begär överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att Metrolit inte diskvalificeras utan blir antagen som en av ramavtalsleverantörerna. Till stöd för sin talan anför Metrolit bl.a. följande. Metrolit har på ett oriktigt sätt diskvalificerats vid anbudsutvärderingen. I anbudsunderlaget under punkt AFB.31 anges att "För att B ska kunna göra en jämförande bedömning av inkomna anbud ska anbudet besvaras enligt bifogat anbudsformulär. Observera att alla uppgifter enligt anbudsformuläret ska lämnas". Trots att Metrolit lämnat anbud helt i enlighet med punkt AFB.31 har de diskvalificerats under förevändningen att de inte bifogat certifikat för miljö- och kvalitetsledningssystem. Metrolit har av den upphandlande enheten inte beretts tillfälle att visa upp kopior av certifikaten. I AFB.51 anges att kvalificeringsmomentet är helt inriktat på att bedöma anbudsgivarens kvalifikationer och att de efterfrågade uppgifterna ska redovisas på det sätt som efterfrågas i förfrågningsunderlagets anbudsformulär. Det står inget om att något annat än vad som efterfrågas i anbudsformuläret behöver inges. Föreskriften under punkt AFB.51 kan inte tolkas på annat sätt än att de anbudsgivare som var i läge för tilldelning, som brukligt är, skulle ha fått visa upp certifikaten innan beslut om tilldelning fattades. Att "visa upp" kan inte ha samma betydelse som att "bifoga". Det står varken i förfrågningsunderlaget eller i anbudsformuläret att certifikatet ska

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

DOM

Allmänna avdelningen

bifogas. Om Stockholms stad vill ha något bifogat bör de ange det. Enligt praxis mellan beställare och entreprenörer ska den som tillhandahåller en handling också svara för dess innehåll, vilket kodifierats i standardavtal AB 04, 1 kap 6 §. Metrolits anbud är komplett. Det måste ha stått klart för Stockholms stad att Metrolit, som är ett mångårigt medelstort byggnadsbolag och får en stor del av sina uppdrag genom LOU-upphandlingar, inte saknar miljö- och kvalitetsledningssystem. Metrolits anbud var det billigaste. Att Stockholms stad diskvalificerat detta, istället för att från Metrolit efterfråga en kopia på kvalitets- och miljöcertifikat, bryter mot kravet på affärsmässighet. Felet består i att utvärdering av anbud som lämnats helt enligt förfrågningsunderlaget, med dess fel och brister, inte skötts på rätt sätt.

Stockholms stad bestrider ingripande enligt LOU och anför bl.a. följande. Upphandlingen genomfördes som ett förenklat förfarande. Stockholms stad har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Förfrågningsunderlaget uppfyller lagens krav på förutsebarhet och transparens. Stockholms stad har i de administrativa föreskrifterna AFB.311 angett att anbudet i dess helhet måste följa förfrågningsunderlaget för att tas upp till prövning. Stockholms stad har också under AFB.51 angett att ett anbud kommer att förkastas om det inte är komplett eller avviker från förfrågningsunderlagets ovillkorliga krav, och under AFB.52 angett att anbudet kommer att utvärderas under förutsättning att anbudet är lämnat och har besvaras i enlighet med förfrågningsunderlaget. Stockholms stad har vidare i AFB.51 angett vilka krav som man ställer i kvalificeringen. Där anges bl.a. att anbudsgivaren ska styrka personal- och kompetenskrav med CV samt visa upp kopia på certifikat av miljö- och kvalitetsledningssystem eller sitt systematiska arbete med dessa frågor. Mot denna bakgrund anser Stockholms stad att man tydligt och klart angett hur skriftliga bevis ska hanteras i upphandlingen. Genom att Metrolit inte i sitt anbud skickat med certifikat av miljö- och kvalitetsledningssystem eller beskrivning av sitt systematiska arbete med dessa

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

frågor har de diskvalificerat sig. Metrolit synes ha blandat ihop begreppet anbud med anbudsformulär. Anbud är ett större begrepp och omfattar mer information än den av Stockholms stad upprättade mallen ”anbudsformulär”, vilken främst är till för att anbudsgivaren ska ange de administrativa uppgifter som behövs i upphandlingen. Stockholms stad har, för att pröva anbudsgivarens tekniska och yrkesmässiga kapacitet, begärt in fyra uppgifter: referenser avseende två genomförda entreprenaduppdrag, CV eller motsvarande förteckning för berörd personal, certifikat eller beskrivning av kvalitetsledningssystem samt certifikat eller beskrivning av miljöledningssystem. Samtliga kvalificeringskrav finns uppräknade i en sammanhängande förteckning. Stockholms stad noterar att Metrolit bifogat efterfrågat CV i sitt anbud trots att detta inte heller är omnämnt i anbudsformuläret utan står, liksom kravet på certifikat av miljö- och kvalitetsledningssystem, att läsa om i förfrågningsunderlaget. Metrolit har således inte varit konsekventa i den tolkning som man förfäktar. Stockholms stads normala rutiner är att ange i förfrågningsunderlaget vilka bevis som ska ges in, att dessa ges in under anbudstiden och att Stockholms stad därefter gör sin anbudsvärdering. Stockholms stad har i AFB. 5 punkt 3 angett att en kontroll av anbudsgivarens tekniska och yrkesmässiga kapacitet kommer att genomföras före tilldelning. Att Stockholms stad efter att ha gått igenom alla anbud skulle kalla in de anbudsgivare som har kvalificerat sig, och bett att få se deras certifikat, vore en för Stockholms stad främmande rutin. Det går inte heller att förstå vad syftet skulle vara med en sådan hantering. Möjligheten till förtydligande och komplettering enligt 9 kap. 8 § LOU medger inte att uppgifter får tillföras anbudet genom komplettering efter anbudets utgång. Föreskrifterna för anbudsgivningen i detta fall utgör mindre än åtta sidor av förfrågningsunderlaget och det är inget orimligt krav att anbudsgivaren tar till sig denna begränsade information. Entreprenadrättslig praxis är inte tillämplig på förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av utredningen i målet framgår att Stockholms stad diskvalificerat Metro-lits anbud på den grunden att vissa handlingar inte funnits med i samband med att anbudet gavs in. Metrolit har i målet gjort gällande att det i förfrågningsunderlaget inte funnits något krav på att handlingarna ska ha getts in utan det är tillräckligt att de visas upp i enlighet med förfrågningsunderlaget.

Frågan i målet är således om det, i enlighet med vad Metrolit gör gällande, är möjligt att i den aktuella upphandlingen i efterhand visa upp vissa handlingar istället för att dessa bifogas anbudet. I detta sammanhang noterar förvaltningsrätten att det är sökanden som ska visa att den upphandlande enheten brutit mot LOU samt att kravet på att visa upp handlingarna är ett så kallat skall-krav. De centrala meningarna är här att anbudsgivaren "skall visa upp kopia på certifikat av miljöledningssystem" eller "uppvisa sitt systematiska miljöarbete", samt att anbudsgivaren "skall visa upp kopia på certifikat av kvalitetsledningssystem" eller "uppvisa sitt systematiska kvalitetsarbete".

Förvaltningsrätten förståelse för att orden "visa upp" och "uppvisa", lösräckta ur sitt sammanhang, skulle kunna tolkas som att handlingarna i fråga inte behöver bifogas anbudet utan ska tas med vid ett möte med Stockholms stad. Under "Uteslutningsgrunder" anges emellertid bl.a. följande: "Anbudet kommer att förkastas (uteslutas) om [...] anbudet inte är komplett, avviker från förfrågningsunderlagets ovillkorliga krav eller innehåller reservationer, under förutsättning att bristen/avvikelsen efter B:s begäran - inte avhjälpes genom komplettering, förtydligande eller rättelse enligt 9 kap. 8 § LOU. Fastighetskontoret är emellertid inte skyldigt att begära kompletteringar m.m. varför anbudsgivaren inte skall räkna med någon sådan möjlighet".

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

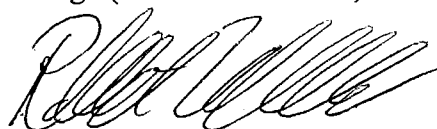
DOM

Givet sistnämnda mening, angiven i förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter just före avsnittet om kvalificeringsfasen, borde det enligt förvaltningsrättens mening stå klart för en anbudsgivare att denne inte kan räkna med att få komma in med handlingar, som begärs för att styrka uppfyllandet av kvalificeringskrav, vid ett senare tillfälle än anbudsingivandet.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att Stockholms stad haft rätt att utesluta Metrolit från anbudsutvärderingen på grund av bristande uppfyllande av skall-kraven på dokumentation av miljö- och kvalitetsledningssystem. Metrolits ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Robert Johansson

Rådman

David Munck 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. 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 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
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