



SÖKANDE

Kiwa Inspecta AB, 556190-5935
Björnstigen 87
170 73 Solna

MOTPART

AB Helsingborgshem
Box 3055
250 03 Helsingborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2019-01-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Kiwa Inspecta AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

AB Helsingborgshem (Helsingborgshem) genomför en upphandling avseende ramavtal av OVK-besiktning, ref nr 18/53. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslut har Gunnar Karlsen Sverige AB (Gunnar Karlsen) placerats på första plats och Kiwa Inspecta AB (Kiwa) på andra plats.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Kiwa ansöker om överprövning av upphandlingen och anför som grund för sin talan följande.

I upphandlingsdokumentet anges i AUC.1 att man ska utföra opartiska kontroller. Dessutom ska man enligt AUC.1 ange följande:

Helsingborgshem upphandlar OVK-besiktning och service av ventilation parallellt, det är av yttersta vikt att Helsingborgshem får en oberoende expert på respektive avtal. Beskriv er process om hur ni säkerställer er besiktningsmans oberoende för det fall ni skulle bli avtalsleverantör på båda dessa områden.

Ponera att vinnaren av detta anbud också vinner servicen. Hur ska de då kunna vara opartiska? Det ligger nu i deras intresse att vinna servicen till ett mycket förmånligt pris eftersom de själva kan påverka hur många fel de hittar och på så sätt skapa jobb till sig själva. Vinnande anbud för OVK-upphandlingen kan inte anses som opartiska varpå en annan leverantör ska utses enligt upphandlingens utvärdering.

Helsingborgshem bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Helsingborgshem upphandlar nu OVK-besiktning och kommer framöver även att upphandla service av ventilation. Ett företag som tillhandahåller båda dessa tjänster skulle i teorin kunna vinna båda upphandlingarna. I dessa fall vill Helsingborgshem att anbudsgivaren redan inför den första

upphandlingen av OVK-besiktning planerar för att säkerställa besiktningsmannens oberoende. Helsingborgshem har inte ställt krav på hur säkerställandet ska ske utan endast att det ska ske och att anbudsgivarna ska redovisa hur de har för avsikt att göra. Helsingborgshem har heller inte ställt ett krav som innebär att ett företag inte får tillhandahålla båda tjänsterna. Ett sådant krav hade begränsat konkurrensen och Helsingborgshems möjligheter att få det bästa anbudet. Skälet till att Helsingborgshem önskat att anbudsgivarna säkerställer ett oberoende är att man vill försäkra sig om att ha ett konfliktfritt och uppdelat arbetssätt under avtalsperioden. Detta för att på bästa sätt kunna jobba med OVK-besiktning respektive service av ventilation på ett uppdelat sätt.

Gunnar Karlsen har i sitt anbud lämnat en beskrivning av hur ett oberoende skulle säkerställas. Man skulle använda sig av olika personal/expertter beträffande OVK-besiktning respektive service av ventilation. Helsingborgshem anser därmed att de på ett fullgott sätt har säkerställt besiktningsmannens oberoende på det sätt som Helsingborgshem avsett och efterfrågat. Helsingborgshem har inga skäl att ifrågasätta Gunnar Karlsons seriositet som företag.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU får rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som har lidit eller kunnat komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 4 kap.1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt upphandlingsdokumentet.

I upphandlingsdokumentet anges i punkt AUC.1 bl.a. följande. Helsingborgshem upphandlar OVK-besiktning och service av ventilation parallellt och det är av yttersta vikt att Helsingborgshem får en oberoende expert på respektive avtal. Beskriv er process om hur ni säkerställer er besiktningsmans oberoende för det fall ni skulle bli avtalsleverantör på båda dessa områden.

Förvaltningsrättens bedömning

I upphandlingsdokumentet ställs krav på att anbudsgivarna ska beskriva sin process avseende hur man säkerställer sin besiktningsmans oberoende ifall anbudsgivaren även skulle vinna upphandlingen avseende service av ventilation. Kiwa gör gällande att Gunnar Karlsens anbud inte kan anses vara opartiskt. Helsingborgshem har anfört att Gunnar Karlsen har lämnat en beskrivning av hur ett oberoende kommer att säkerställas och att man därmed ansett att Gunnar Karlsen på ett fullgott sätt har säkerställt besiktningsmannens oberoende på sätt som efterfrågats. Enligt förvaltningsrätten har Kiwa inte förmått visa att Gunnar Karlsens anbud inte uppfyller det ställda kravet.

Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att Kiwa inte förmått visa att Helsingborgshem har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU. Kiwas ansökan härom ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Louise af Klint

Maria Persson har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

