



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2013-06-26
Meddelad i
Stockholm.

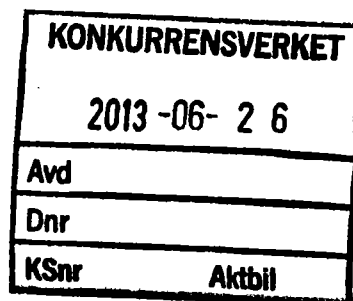
Mål nr
10135-13

SÖKANDE

Inspira AB, 556478-2646
Positionen 143
115 41 Stockholm

MOTPART

Regeringskansliet
Förvaltningsavdelningen
103 33 Stockholm

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Inspira AB:s ansökan.

Dok.Id 368982

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

YRKANDEN M.M.

Regeringskansliet genomför genom ett öppet förfarande en upphandling av lokalvårdstjänster (FA2012/1470/SERV). Den 17 april 2013 fattades ett tilldelningsbeslut där Regeringskansliet beslutade att teckna avtal med annan leverantör än Inspira AB (bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att deras anbud ska tas upp till utvärdering. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Bolaget uppfyller kravet på referenser beträffande erfarenhet av entrémattor enligt punkten 3.7 i förfrågningsunderlaget. Det är inte angivet vid vilken tidpunkt kravet på att uppdraget ska ha utförts under minst ett år ska vara uppfyllt; vid anbudslämnande, vid anbudsutvärdering eller vid uppdragsstart eller annat fastställt datum. Bolaget önskar få tillgodoräkna sig det uppdrag de uppgett som startade den 1 mars 2012 och som fortfarande pågår, alternativt att nya lämnade referenser utvärderas.

Regeringskansliet bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Bolaget uppfyller inte ska-kravet i punkten 3.7 i förfrågningsunderlaget. Regeringskansliet kan inte godkänna de kompletterande referenser som lämnats efter anbudstidens utgång. Enligt kravet ska anbudsgivaren redogöra för minst två likvärdiga referensuppdrag gällande entrémattor som utförts någon gång under åren 2010–2012. För att vara likvärdiga ska uppdragen bl.a. ha utförts kontinuerligt under minst ett år. Bolaget har den 20 december 2012 kommit in med två referensuppdrag avseende entrémattor, SF Bio och McDonalds. Referensuppdraget som avser SF Bio påbörjades den 1 mars 2012, och hade således inte utförts kontinuerligt under minst ett år när anbudet lämnades in. Det måste vara uppenbart att kravet ska vara uppfyllt när anbudet lämnas in. Vidare framgår det klart och tydligt av förfrågningsunderlaget att referensuppdraget ska avse

perioden 2010–2012, vilket under alla förhållanden innebär att den del av referensuppdraget SF Bio som har utförts under 2013 inte kan tillgodoräknas bolaget vid anbudsutvärderingen. Regeringskansliet har således gjort en korrekt bedömning genom att inte godkänna referensuppdraget SF Bio.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU.

I 16 kap. 6 § 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 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.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. ska-krav, inte får beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppet förfarande.

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande under punkten 3.7.

Anbudsgivarens erfarenhet av entrémattor

Anbudsgivaren ska redogöra för två likvärdiga uppdrag gällande entrémattor som utförts någon gång under åren 2010-2012. Leverantören ska utföra eller ha utfört minst två likvärdiga referensuppdrag. För att vara likvärdiga ska uppdragen uppfylla följande kriterier: [...] -uppdragen ska ha utförts kontinuerligt under minst ett år.

Bolaget har gjort gällande att deras referenser uppfyller de ställda kraven som anges i förfrågningsunderlaget, men att kravet på att båda referensuppdragen ska ha utförts under minst ett år uppfylldes först efter anbudslämnandet.

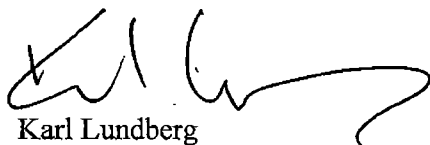
Eftersom bolaget, vid anbudslämnandet, inte uppfyllde kravet beträffande referensuppdragens längd har förvaltningsrätten att ta ställning till ifall det är tillräckligt om kravet uppfylls vid ett senare tillfälle.

Det finns inte något uttalat krav i LOU, och det följer inte heller av de EU-rättsliga principerna, att alla ska-krav avseende den upphandlade tjänsten ska vara uppfyllda då anbudet ges in i ett upphandlingsförfarande (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 18 september 2008, mål nr 2883-08). Om inget särskilt anges i förfrågningsunderlaget är dock huvudregeln att ska-kraven ska vara uppfyllda vid tiden för anbudsingivandet, under förutsättning att det inte kan anses oproportionerligt att kräva kravuppfyllelse vid denna tidpunkt (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 5 april 2012, mål nr 26-12). Såsom ska-kravet i punkten 3.7 i förfrågningsunderlaget är formulerat kan det enligt förvaltningsrättens mening inte tolkas på annat sätt än att kravet måste vara uppfyllt vid anbudslämnandet. Den omständigheten att det i aktuellt krav även står att uppdragen ska vara utförda någon gång under åren 2010-2012 talar också för att kravet ska vara uppfyllt vid anbudslämnandet. Förvaltningsrätten

anser därmed att Regeringskansliet inte har brutit mot LOU eller någon av dess principer genom att förkasta bolagets anbud, eftersom bolaget vid tiden för anbudslämnandet inte visat att deras två referensuppdrag hade varit pågående i minst ett år. Det saknas således skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Karl Lundberg

Rådman

Elin Vidlund 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 var till 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