



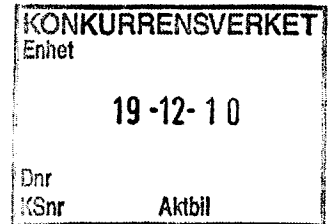
SÖKANDE

Täta Tak Entreprenad Sverige AB, 556558-3324

Ombud: advokaten Magnus Hertler
Öresund Advokat AB
Kalendegatan 25
211 35 Malmö

MOTPART

AB Helsingborgshem, 556048-0674
Box 3055
250 03 Helsingborg



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Täta Tak Entreprenad Sverige AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Helsingborgshem AB (Helsingborgshem) genomför upphandling avseende underhållsarbeten på låglutande papptak, inklusive service, reparation, omläggningar, takreoveringar, städning och besiktningar (19/25 Ramavtal Underhållsarbeten tak). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 24 maj 2019 ska uppdraget tilldelas A Madsens Takservice AB och Helsingborgs Byggplåt AB.

Anbudet från Täta Tak Entreprenad Sverige AB (Täta Tak) har förkastats med motiveringen att Täta Tak inte uppfyllt kraven enligt AFB.52 avseende leverantörs tekniska och yrkesmässiga kapacitet och kvalitetsledning.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Täta Tak ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska rättas, på så sätt att Täta Tak ska anses kvalificerade och tilldelas ramavtalet. Till grund för ansökan anförs i huvudsak följande.

Täta Tak har uteslutits på felaktiga grunder. Vad avser Bas O/U har tre referenser angetts i underbilaga till anbudet, vilket är en mer än vad som krävts. Samtliga referenser avser arbeten utförda efter år 2016. De har felaktigt uteslutits med anledning av att de inte angett korrekt antal referenser.

Vidare har Täta Taks kvalitetsledning angetts i underbilaga till anbudet. Under rubriken "Rutin" anges bolagets kvalitetsarbete. En genomlysning av kvalitetsarbetet görs årligen i december. Det fortlöpande kvalitetsarbetet omfattar rutiner för kvalitetsarbete, riskbedömningar med handlingsplaner, utförliga markeringar av vem på företaget som ansvarar för att åtgärd blir gjord, samt säkerställande av att all dokumentation är känd och aktuell.

Följaktligen har man både kvalitetskontroll samt kvalitetsstyrning och mäter och följer upp bolagets kvalitetsmål fortlöpande.

Genom det felaktiga tilldelningsbeslutet har Täta Tak lidit skada, eller kan i vart fall komma att lida skada. Täta Tak har felaktigt uteslutits och hade vid en korrekt bedömning tilldelats ramavtalet.

Helsingborgshem bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Täta Tak kan inte med det underlag som skickats in anses ha visat att Täta Tak lever upp till kraven avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet och kvalitetsledning.

Det framgår klart och tydligt av underlaget att arbetsledare ska ha giltigt certifikat för Heta Arbeten. Täta Tak har angivit Jimmy Törnqvist som arbetsledare i anbudsformuläret. Täta Tak har i sitt anbud bifogat giltigt certifikat för Heta Arbeten för Gustaf Kock samt för ledande montörer. För angiven arbetsledare, Jimmy Törnqvist, har inte giltigt certifikat för Heta Arbeten bifogats.

Täta Tak ska visa att bolaget lever upp till kraven avseende kvalitetsledning genom att beskriva sitt kvalitetsledningssystem. Frågorna är inte fullgott besvarade i Täta Taks anbud. Det framgår inte på ett tydligt sätt att anbudsgivaren har ett avvikelshanteringssystem som visar hur det säkerställs att negativa händelser och tillbud inte återupprepas. Vidare framgår det inte av anbudet hur det säkerställs att personalen har tillgång till anbudsgivarens rutiner i dokumenterad form.

Täta Taks anbud uppfyller inte de obligatoriska krav som ställs i upphandlingsdokumenten under AFB.52 och AFD.221. Anbudet ska därmed förkastas.

Vad avser det som Täta Tak anför i sin ansökan om överprövning om att skäl för icke-kvalificering bl.a. skulle vara referenser för Bas-P/Bas-U är det en felaktig hänvisning. Samma sak vad gäller det som anförts om att skäl för icke-kvalificering skulle vara på vilket sätt man avser mäta och följa upp kvalitetsmålen för innevarande år m.m. Täta Taks anbud har förkastats enbart på grund av att bolaget inte uppfyller kraven enligt AFB.52 avseende leverantörs tekniska och yrkesmässiga kapacitet och kvalitetsledning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i samma lag och detta har medfört att leverantören lidit skada eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka

omständigheter denne grundar sin talan på, och att domstolens prövning begränsas till de åberopade omständigheterna (se RÅ 2009 ref. 69). Domstolarnas utredningsansvar i dessa mål är därmed begränsat.

Förfrågningsunderlaget i relevanta delar

Förutsättningarna för varje upphandling fastställs i upphandlingsdokumenten. Under AFB.52 i det nu aktuella och tillämpade förfrågningsunderlaget anges under *Leverantörs tekniska och yrkesmässiga kapacitet* bl.a. följande.

”Anbudsgivaren skall ha teknisk förmåga, erfarenhet och resurser för att genomföra alla typer av uppdrag som upphandlingen avser.

Heta Arbeten

Entreprenören skall vara väl förtrogen i rollen som tillståndsansvarig, brandvakt & hetarbetare.

Till styrkande av ovanstående **skall**:

- Giltigt certifikat för Heta Arbeten för angiven Arbetschef/arbetsledare bifogas anbud
- Giltigt certifikat för Heta Arbeten för de två angivna ledande montörerna bifogas anbud.

Under AFB.52 anges vidare under *Kvalitetsledning* följande.

”Anbudsgivare skall ha ett dokumenterat kvalitetsledningssystem minst motsvarande vad som anges under AFD.221 i Administrativa föreskrifter.

Till styrkande av ovanstående skall följande bifogas anbudet:

1. Avvikelsehanteringssystem som visar hur det säkerställer att negativa händelser och tillbud inte återupprepas,
2. Hur det säkerställs att personalen känner till arbetsgivarens rutiner och hur de har tillgång till dessa i dokumenterad form.”

Under AFD.221 anges följande.

”Entreprenören ska ha ett dokumenterat kvalitetsledningssystem. Kvalitetsledningssystem ska för underhållsarbeten som avses i dessa administrativa föreskrifter omfatta:

- Kvalitetskontroll, entreprenören ska ha ett avvikelshanteringssystem som säkerställer att negativa händelser och tillbud inte återupprepas
- Kvalitetsstyrning, entreprenören ska ha dokumenterade och av all personal välkända rutiner så att rätt personal utför arbetet på rätt sätt i rätt tid.”

Förvaltningsrättens bedömning

Täta Tak har yrkat att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolaget tilldelas uppdraget. Förvaltningsrätten konstaterar att rätten, i fråga om åtgärder vid överprövning enligt LOU, endast kan besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Rätten har således inte möjlighet att besluta om vilken anbudsgivare som ska tilldelas kontraktet.

Täta Tak gör gällande att Helsingborgshem har uteslutit Täta Tak på felaktiga grunder. Frågan som förvaltningsrätten har att pröva är därmed begränsad till om Helsingborgshem har haft fog för att förkasta anbudet från Täta Tak på angivna grunder.

För att konkurrens ska ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Förvaltningsrätten noterar att det privata informationsmeddelande från Helsingborgshem till Täta Tak med rubrik **Frågor och svar**, som Täta Tak bifogat sin ansökan om överprövning och argumenterat utifrån, bl.a. gällande att Täta Tak uteslutits på grund av för få referenser, hör till en annan upphandling med referensnummer 18/47. De skäl som framgår av dokumentet har således inte legat till grund för förkastandet av Täta Taks anbud i nu

aktuellt upphandlingsförfarande. Vid den fortsatta prövningen kommer förvaltningsrätten därmed endast att ta ställning till de grunder som i aktuellt upphandlingsförfarande angetts som skäl till att förkasta Täta Taks anbud

Helsingborgshem har som skäl för att Täta Tak inte uppfyllt kravet enligt AFB.52 avseende leverantörs tekniska och yrkesmässiga kapacitet anfört att anbudsgivaren inte påvisat att angiven arbetsledare, Jimmy Törnqvist, innehar certifikat för Heta Arbeten. Förvaltningsrätten konstaterar att kravet på certifikat tydligt framgår av förfrågningsunderlaget och är ett obligatoriskt krav. Det har inte framkommit i målet att Täta Taks anbud uppfyller kravet.

Vidare har Helsingborgshem anfört att Täta Tak inte uppfyllt kravet enligt AFB.52 avseende kvalitetsledning. Förvaltningsrätten konstaterar att kravet tydligt framgår av förfrågningsunderlaget och är ett obligatoriskt krav. Av Täta Taks anbud framgår att bolaget har ett sådant avvikelshanteringssystem som krävs enligt förfrågningsunderlaget. Det har således inte framkommit att Täta Taks anbud uppfyller detta kravet heller.

Eftersom anbudet från Täta Tak inte uppfyller två obligatoriska krav i upphandlingen anser förvaltningsrätten att det var riktigt att förkasta anbudet. Täta Tak har således inte förmått visa att Helsingborgshem i den aktuella upphandlingen har agerat i strid mot bestämmelserna i LOU eller någon av de upphandlingsrättsliga principerna. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger således inte. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Bertil Idarsson

Lovisa Weckström 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 nyårs-afton, 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 avvisar 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.

