



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
2014 -11- 27
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 11177-14

SÖKANDE

Market Navigators Scandinavia AB, 556785-9094
 Järnvägsgatan 41
 252 25 Helsingborg

MOTPART

Öresundskraft AB, 556089-7851
 Box 642
 251 06 Helsingborg

Ombud: Stadsjurist Elin Ask
 Rådhuset
 251 89 Helsingborg

KONKURRENSVERKET	
2014 -11- 28	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att Öresundskraft AB:s upphandling av reklambyråtjänster får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att Market Navigators Scandinavia AB:s anbudsansökan tas upp till fortsatt prövning.

Dok.Id 231296

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Öresundskraft AB genomför upphandling av reklambyråtjänster.

Upphandlingen genomförs med förhandlat förfarande enligt LUF. Något tilldelningsbeslut har ännu inte meddelats. Market Navigators Scandinavia AB har den 27 oktober 2014 fått besked från Öresundskraft AB att deras anbud inte kommer att utvärderas vidare med hänvisning till att krav enligt punkten 3.1.7. inte är uppfyllt. I anbudsinbjudan anges under punkten 3.1.7 Miljö och kvalitet bl.a. följande.

Öresundskraftskoncernen är miljö- och kvalitetscertifierande enligt ISO 14001 respektive ISO 9001. Anbudssökande skall kunna uppvisa ett likvärdigt systematiskt miljö- och kvalitetsarbete.

Bilaga 1 – Miljö och kvalitet skall fyllas i och bifogas ansökan. Eventuella certifikat och intyg skall bifogas. Om anbudsgivaren beskriver sitt eget system för systematiskt miljö- och kvalitetsarbete ser vi gärna att anbudsgivarens miljö- respektive kvalitetspolicy bifogas ansökan.

I Bilaga 1 – Miljö och kvalitet anges ett antal frågor som anbudssökanden uppmanas besvara i samband med anbudsansökan. Vad gäller miljöledningssystem lyder frågorna:

ISO 14001- certifiering (ja/nej)
Likvärdig certifiering (ja/nej)
Beskrivning av likvärdigt miljöledningssystem
Antagen miljöpolicy på företagsledningssystem (ja/nej)

Motsvarande frågor ställs avseende kvalitetsledningssystem.

PARTERNAS INSTÄLLNINGAR

Market Navigators Scandinavia AB har begärt överprövning av upphandlingen och yrkat i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att "Beskrivning av likvärdigt miljöledningssystem" likställs med "Likvärdig certifiering" och att bolagets anbud godkänns för vidare förhandling. I

andra hand har yrkats att upphandlingen ska göras om. Bolaget har anfört följande. Anledningen till förkastandet är enligt skriftligt besked i Tendesign "Er ansökan har inte utvärderats enligt punkterna 4.1.2 då punkten 3.1.7 Miljö och kvalitet inte är uppfylld". Anledningen till förkastandet är enligt ansvarig handläggare att Market Navigators Scandinavia AB felaktigt svarat "Ja" på frågan om Miljöledningssystem. Under rubriken Miljöledningssystem finns tre valmöjligheter: ISO 14001-certifiering, Likvärdig certifiering, Beskrivning av likvärdigt miljöledningssystem. Market Navigators Scandinavia AB har ett likvärdigt miljöledningssystem, vilket har beskrivits och bifogats i sin helhet med intyg om när styrelsen antog policyn. När Market Navigators Scandinavia AB fick fråga av Öresundskraft AB om förtydligande av punkten "likvärdig certifiering" förstod man inte denna utan upprepade det svar man lämnat i anbudet. För Market Navigators Scandinavia AB var ordet "likvärdigt" vilseledande och om man insett att det inte betydde samma sak i de båda rutorna hade man naturligtvis svarat "nej" på frågan "likvärdig certifiering". För Öresundskraft AB måste det ha framstått som tydligt att det var ett missförstånd vid ifyllande av blanketten. Enligt LUF ska alla anbudslämnare behandlas lika. Detta har inte skett i upphandlingen. Market Navigators Scandinavia AB kan uppvisa ett likvärdigt systematiskt miljö- och kvalitetsarbete i enlighet med ställda krav. Förfrågningsunderlaget brister i transparens då Bilaga 1 - Miljö- och kvalitet har varit vilseledande och inte tydligt beskrivit skillnaderna i orden "certifiering" och "likvärdig". Kraven i 3.1.7 har varit otydliga.

Öresundskraft AB har motsatt sig bifall till ansökan och anfört i huvudsak följande. Öresundskraft AB har inte brutit mot LUF och Market Navigators Scandinavia AB har inte riskerat att lida skada. Market Navigators Scandinavia AB har i anbudsansökan uppgett att bolaget innehar en certifiering likvärdig med en ISO 9001-certifiering beträffande såväl miljö- som kvalitetsledningssystem. Bolaget har emellertid varken bifogat certifikat eller intyg som styrker detta. Öresundskraft AB har gett Market Navigators

Scandinavia AB möjlighet att komplettera eller förtydliga uppgifterna som bolaget har lämnat i Bilaga 1. Bolaget lämnade då in sin kvalitets- och miljöpolicy. Bolaget stod fast vid att bolaget hade en certifiering likvärdig med en ISO 9001-certifiering. Bolaget lämnade dock ej in certifikat eller intyg som verifierade detta. Med hänsyn till att det obligatoriska kravet att bifoga certifikat eller intyg till ansökan inte uppfyllts har Öresundskraft AB diskvalificerat Market Navigators Scandinavia AB. Alla har behandlats lika i upphandlingen. Andra leverantörer har också brutit när det gäller punkten 3.1.7 och dessa har inte heller gått vidare till urvalsbedömning. Det bestrids att Bilaga 1 - Miljö och kvalitet skulle vara vilseledande. Tvärtom menar Öresundskraft AB att begreppet "likvärdig certifiering" är mycket tydlig. Det saknas grund för att besluta att den aktuella upphandlingen ska rättas eller göras om.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande enheter ska enligt 1 kap. 24 § LUF 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.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LUF framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Det i målet aktuella kvalificeringskravet under punkten 3.1.7 Miljö och kvalitet är att anbudssökanden i vart fall skall kunna uppvisa ett med ISO 14001 respektive ISO 9001 likvärdigt systematiskt miljö- och kvalitetsarbete. Såvitt kan utläsas av Bilaga 1 - Miljö och Kvalitet kan anbudssökanden styrka kravuppfyllelse antingen genom att bifoga eventuellt certifikat/

intyg eller genom att lämna beskrivning av likvärdigt miljö- respektive kvalitetsledningssystem.

Market Navigators Scandinavia AB har lämnat systembeskrivningar som, enligt bolagets egen mening, uppfyller det uppställda kravet om likvärdigt miljö- respektive kvalitetsledningsarbete enligt punkten 3.1.7. Härigenom har bolaget således gjort gällande att detta kvalificeringskrav är uppfyllt. Enligt förvaltningsrättens mening har det då ankommit på Öresundskraft AB att pröva om de av Market Navigators Scandinavia AB beskrivna systemen uppfyller det ställda kravet på likvärdigt systematiskt miljö- och kvalitetsarbete. Enbart det förhållandet att Market Navigators Scandinavia AB också, felaktigt som det visat sig, angett ja i ruta för likvärdig certifiering kan inte ges en så avgörande betydelse att anbudet kan sägas inte uppfylla kravet enligt 3.1.7. Att vid angivet förhållande förkasta bolagets anbud enbart med hänvisning till brist avseende certifikat eller intyg kan inte anses förenligt med vare sig utformningen av punkten 3.1.7 och tillhörande bilaga eller med de grundläggande principerna om proportionalitet, transparens och likabehandling. Grund föreligger således för ingripande enligt 16 kap 6 § LUF. Upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Market Navigators Scandinavia AB tas upp till fortsatt prövning med i första hand prövning av om bolaget uppvisat likvärdigt systematiskt miljö- och kvalitetsarbete enligt kravpunkten 3.1.7.

HUR MÅN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)


Jan Bratt



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.