



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louise Jonsson

DOM
 2018-05-11
 Meddelad i Falun

Mål nr
 1296-18

SÖKANDE

Hurre Sweden AB, 556102-4349

Ombud: Advokat Nicklas Rydberg
 Box 171
 186 23 Vallentuna

MOTPARTER

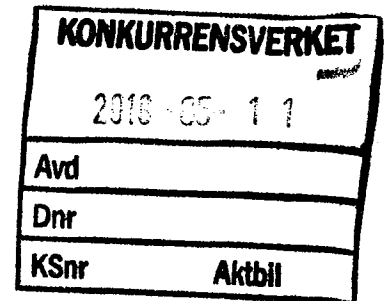
1. Ockelbo kommun

Ombud: Advokat Ylva Lindahl
 Ahlford Advokatbyrå AB
 Box 1111
 751 41 Uppsala

2. Industri & Laboratorie Kyl i Stockholm AB, 556225-6643
 Box 90177
 120 22 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bestämmer att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs där anbudet från Industri- och Laboratorie Kyl i Stockholm AB inte får ingå.

Dok.Id 221180

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
 www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
 023-383 00 80

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–12:00
 13:00–16:00

YRKANDE M.M.

Ockelbo kommun (Kommunen) upphandlar en totalentreprenad avseende ”Ny Kylmaskin Kombihall etapp 3 A”. Enligt upphandlingsdokumenten genomförs upphandlingen som ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Kommunen beslutade den 23 mars 2018 att tilldela kontraktet till Industri och Laboratorie Kyl i Stockholm AB (Industri- och laboratoriekyl).

Huurre Sweden AB (Huurre) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas och att entreprenaden istället ska tilldelas Huurre. Till stöd för talan anförs i huvudsak följande. Anbudet från Industri- och laboratoriekyl uppfyller inte kvalificeringskraven i AFD.221 (Kvalitetsledning) och AFD.222 (Miljöledning). I anbudet fanns två intyg som inte längre var giltiga. Någon redogörelse för respektive system fanns inte heller i anbudet. Kommunen valde ändå att utvärdera anbudet vilket strider mot likabehandlingsprincipen. Huurre, som kom på andra plats i utvärderingen, lider eller riskerar att lida skada till följd av Kommunens felaktiga förfarande.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och framför bl.a. följande. Industri- och laboratoriekyl uppfyller ställda krav och Kommunen har inte frånfallit något krav i fråga om vare sig kvalitetssäkrings- eller miljöledningssystem. Av AFD.221 och AFD.222 framgår att anbudsgivaren i sin verksamhet ska ha infört dels ett kvalitetssäkringssystem, dels ett miljöledningssystem som var för sig kan godkännas av Kommunen som beställare. I första hand görs gällande att de av Industri- och laboratoriekyl ingivna dokumenten benämnda ”Certifikat” i sig uppfyller upphandlingens krav på kvalitetssäkringssystem respektive miljöledningssystem. Skälet till detta är att de visar dels att Industri- och laboratoriekyl har infört ett system som uppfyller kraven enligt SS-EN ISO 9001:2008 och ISO 14001:2004, dels innehar Industri- och laboratoriekyl nämnda certifiering (nr SE003527-1/J och SE003526-1/J). Det är ISO-certifieringsnumret som är informationsbäraren för mottagaren av

informationen om certifieringen. I andra hand görs gällande att dokumenten visar att Industri- och laboratoriekyl uppfyller kravet i den andra punkten i AFD.221 och AFD.222 eftersom de under alla förhållanden visar att bolaget har infört ett kvalitetssäkrings- och miljöledningssystem som kan godkännas av Kommunen som beställare.

Industri- och laboratoriekyl motsätter sig att tilldelningen ändras och framför i huvudsak följande. Kravet på tredjepartscertifiering fanns inte i förfrågningsunderlaget utan endast att entreprenören har ett kvalitets- och miljösystem enligt ISO 9000 respektive 14001. De inskickade certifikaten visar att bolaget har ett kvalitetssystem enligt förfrågan. Om kravet på tredjepartscertifiering funnits med eller om Kommunen velat kontrollera, hade Kommunen lätt, via det giltiga certifieringsnumret och informationen på intygen, kunnat konstatera att bolaget fortfarande är certifierat. Ett sådant förfarande är tillåtet enligt 15 kap. 5 § LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Huurre anfört är visat att Kommunen brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Huurre lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Likabehandlingsprincipen förutsätter bl.a. att leverantörer behandlas lika och att den upphandlande myndigheten inte efterger eller bortser från sådana krav som ställs i upphandlingsdokumenten.

I upphandlingsdokumenten anges att det i kvalificeringsfasen (AFB.51- AFB.52) sker en prövning av om anbudsgivaren uppfyller ställda krav avseende ekonomisk samt teknik och yrkesmässig kapacitet i enlighet med AFB.52 samt underordnade rubriker, att kraven är obligatoriska och måste uppfyllas av anbudsgivaren för att anbud ska kunna antas (AFB.5). I AFB.52 föreskrivs bl.a. följande:

➤ **Teknisk förmåga, kapacitet och erfarenhet**

Anbudsgivaren ska ha tillräcklig teknisk förmåga och kapacitet för aktuellt uppdrag. Anbudsgivaren ska då uppfylla följande krav:

Anbudsgivarens krav på kvalitet och miljö

- Visa sin förmåga att möta ställda krav avseende kvalitet och miljö.

Verifieras enligt:

Se AFD.221 och AFD.222.

I AFD.221 och AFD.222 anges följande:

AFD.221 Kvalitetsledning

Entreprenören ska i sin verksamhet ha infört ett kvalitetssäkringssystem vars innehåll och tillämpning kan godkännas av beställaren. Vid bedömning av kvalitetssystemet utgår beställaren från tillämpliga delar av kvalitetssystemstandard SS-EN ISO 9000-serien.

Entreprenören visar att kravet är uppfyllt genom att med anbud bifoga antingen:

- Ett giltigt intyg om certifiering enligt SS EN-ISO 9001:2008. Intyget ska vara giltigt vid tidpunkt för anbudets undertecknande.
- Om inte certifierat ledningssystem finns ska entreprenören uppvisa bevis om att ett systematiskt kvalitetsarbete finns i företaget genom exempelvis bifoga projektplan från liknande projekt eller en beskrivning av verksamhetssystemet.

AFD.222 Miljöledning

Entreprenören ska i sin verksamhet ha infört ett miljöledningssystem vars innehåll och tillämpning kan godkännas av beställaren. Vid bedömning av miljöledningssystemet utgår beställaren från tillämpliga delar av miljöledningssystemstandard SS-EN ISO 14 001-serien och EMAS.

För detta projekt krävs miljöledningssystem enligt krav som anges i SS-EN ISO 2004.

Entreprenören ska arbeta efter ett miljöledningssystem, antingen i form av en ISO-certifiering eller i form av ett eget dokumenterat miljöledningssystem.

Entreprenören visar att kravet är uppfyllt genom att med anbud bifoga antingen:

- Ett giltigt intyg om certifiering enligt SS EN-ISO 14001:2 004. Intyget ska vara giltigt vid tidpunkt för anbudets undertecknande.
- Eller en miljöpolicy, d v s en redogörelse för de grundprinciper och den inriktning som styr anbudsgivarens handlande inom miljöområdet. Bifogad projektplan från liknande projekt godtas.

Förvaltningsrätten konstaterar att anbudsgivare, enligt vad som anges i upphandlingsdokumenten, haft möjlighet att bevisa kravuppfyllelsen antingen genom att bifoga ett giltigt intyg om certifiering, eller genom att bifoga annat bevis såsom beskrivning av verksamhetssystemet eller lämna en redogö-

relse för de grundprinciper och den inriktning som styr anbudsgivarens handlande inom miljöområdet. Av utredningen i målet framgår att den vinnande leverantören Industri- och laboratoriekyl har bifogat certifikat vars giltighetstid löpt ut vid tidpunkten för anbudets undertecknande. Kommunen har således inte haft fog för att lägga certifikaten till grund för att anse att Industri- och laboratoriekyl uppfyllt kraven. Såvitt framkommer i utredningen har inte heller någon annan beskrivning eller redogörelse som visar att kraven är uppfyllda lämnats i anbudet. Vid dessa förhållanden kan Industri- och laboratoriekyl inte anses ha visat att de obligatoriska kraven avseende kvalitetsledning och miljöledning är uppfyllda och Kommunen har, genom att ändå anta anbudet, brutit mot likabehandlingsprincipen. Huurre, som placerade sig på andra plats i utvärderingen, får anses ha lidit skada till följd härav, varför det föreligger skäl för ingripande enligt LOU. Eftersom bristerna inte är hänförliga till det konkurrensuppsökande skedet är rättelse en tillräckligt ingripande åtgärd. Upphandlingen ska rättas på så sätt att utvärderingen ska ske utan beaktande av anbudet från Industri- och laboratoriekyl.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Anders Lidman
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

