



SÖKANDE

Fervent Cleaning Company AB, 556511-9012
Box 1490
171 28 Solna

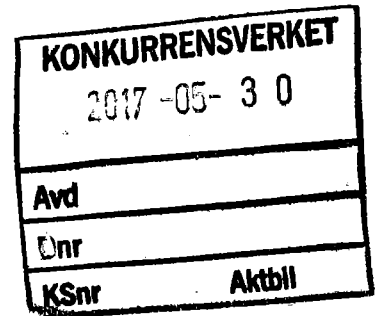
MOTPART

Campus Roslagen AB, 556194-6053

Ombud: Ola Kroon
Husbyggnadsvaror HBV förening
Box 5199
121 18 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att Campus Roslagen AB:s upphandling inte får avslutas förrän rättelse skett på så sätt att en ny utvärdering av anbuden genomförts i enlighet med domskälen.

BAKGRUND

Campus Roslagen AB genomförde en upphandling av städning. Fervent Cleaning Company AB lämnade anbud i upphandlingen. I tilldelningsbeslutet daterat den 18 oktober 2016 antog Campus Roslagen AB anbudet från Inspira AB. Av utvärderingen, som är en bilaga till tilldelningsbeslutet, framgår att Fervent Cleaning Company AB placerades på andra plats av fem inlämnade anbud varav tre anbud utvärderades.

YRKANDEN M.M.

Fervent Cleaning Company AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att anbudet från Inspira AB inte ska utvärderas då skallkraven inte är uppfyllda samt att bolaget tilldelas kontraktet. I andra hand yrkar bolaget att utvärderingen ska göras om. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande.

Inspira AB:s anbud uppfyller inte skallkraven. Av Inspira AB:s bifogade CV framgår att angiven arbetsledare inte har tre års erfarenhet av arbetsledning eller SRY-yrkesbevis alternativt PRYL-certifiering. Därmed är skallkravet på arbetsledare, som anges i förfrågningsunderlaget UF3.512, inte uppfyllt. Anbudet borde därför inte ha utvärderats. Genom att utvärdera Inspira AB:s anbud har inte leverantörerna behandlats på ett likvärdigt sätt. Eftersom bolaget är nummer två i rangordningen riskerar det att lida ekonomisk skada om rättelse inte sker.

Vidare anför bolaget att erfarenhet av "städare/gruppledare" inte kan likställas med erfarenhet av att vara arbetsledare. Ingen av utbildningarna som anges i Inspira AB:s arbetsledares CV uppfyller kraven som de formulerats i upphandlingen. INSTA 800 är inte likvärdig med SRY-yrkesbevis eller PRYL-certifiering. PRYL/SRY är städutbildningar som tar minst fem dagar

i anspråk. Kursdeltagarna är i regel lokalvårdare eller arbetsledare. INSTA 800 är däremot en standard för att fastställa och bedöma städskvalitet och tar en dag att genomföra. Bland kursdeltagarna återfinns såväl utförare som beställare av städtjänster. Borago är ett av Sveriges ledande företag inom städutbildningar och av Boragos kurskatalog framgår att INSTA 800 och PRYL/SRY är diametralt olika utbildningar. Att utbildningarna inte är likvärdiga framgår också med tydlighet av mejlkorrespondens med branschorganisationen Almega samt Städarkitekten som är verksamt inom städutbildningar.

Avseende bolagets andrahandsyrkande anför bolaget bl.a. följande. Inspira AB:s arbetsledare ska inte tilldelas nedjusteringsfaktorer för SRY-yrkesbevis eller PRYL-certifiering. Av den sammanställda utvärderingen framgår att Inspira AB:s anbud erhållit 12 % (3 poäng) avdrag för organisation för uppdraget. Vidare ska bolagets anbud tilldelas nedjusteringsfaktor 16 % (4 poäng) med anledning av att bolagets arbetsledare har SRY-utbildning samt fem års erfarenhet av arbetsledning inom städbranschen och att all angiven lokalvårdspersonal har dokumenterad SRY-utbildning. Bolaget har endast fått 8 % (2 poäng). Av sammanställda utvärderingen går inte att utläsa hur de båda avdragen är uträknade.

Campus Roslagen AB medger att nedjusteringsfaktor borde erhållits för att samtlig angiven lokalvårdspersonal för uppdraget innehade dokumenterad SRY-utbildning men yrkar att bolagets ansökan om överprövning ska avslås i övrigt. Till stöd för sin inställning anför Campus Roslagen AB bl.a. följande.

Kravet på erfarenhet inom arbetsledning avser att säkerställa arbetsledarens förmåga att leda och fördela arbetsuppgifter till personal. Vad gäller kravet på arbetsledarens utbildning har det i fråga elva i avsnittet för frågor och svar förtydligats att skrivelsen "eller likvärdigt" borde ha använts istället för

ordvalet ”motsvarande”. Av arbetsledarens CV går det att utläsa att denne fullgjort utbildningen INSTA 800 vilken har bedömts som likvärdig till de utbildningar som presenterats i upphandlingsföreskrifterna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Den aktuella upphandlingen påbörjades innan nu gällande lag (2016:1145) om offentlig upphandling trädde i kraft den 1 januari 2017. Den numera upphävda lagen (2007:1091) om offentlig upphandling gäller dock fortfarande för sådan upphandling som påbörjats före ikraftträdandet och ska därmed tillämpas i detta mål.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska en upphandlande myndighet behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Av likabehandlingsprincipen som uttrycks i bestämmelsen följer att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från sådana obligatoriska krav, s.k. skall-krav, som uppställs i förfrågningsunderlaget.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, 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 leverantörer har lidit skada eller kan komma att lida skada.

I mål om offentlig upphandling grundar rätten sin prövning på de omständigheter som sökanden har åberopat (RÅ 2009 ref. 69). Frågan i målet är därför om det föreligger skäl för ingripande enligt LOU på de grunder som bolaget har anfört.

Krav på arbetsledarens erfarenhet

I avsnitt UF3.512 (F) i upphandlingsföreskrifterna anges bl.a. följande.

Arbetsledaren ska ha minst tre års erfarenhet av arbetsledning inom städbranschen. Till anbudet bifogas namn på arbetsledare och CV/meritförteckning för arbetsledare där det framgår om erforderlig erfarenhet finns.

I Inspira AB:s bifogade CV för arbetsledaren anges att arbetsledaren har arbetat på företaget som städare/gruppledare under åren 2007 – 2014 och som arbetsledare från och med 2014.

I avsnitt UF3.512 (F) i upphandlingsföreskrifterna anges ett krav på att arbetsledaren ska ha viss dokumenterad utbildning avseende bl.a. arbetsmiljö, golvvård och städmetoder för olika underlag. Vidare anges att arbetsledaren ska vara beställarens huvudsakliga kontaktperson.

Vid överprövning måste förvaltningsrätten utgå från att den upphandlande myndigheten har bäst förutsättningar att utvärdera anbuden. Den upphandlande myndigheten måste ges visst utrymme vid bedömningen och utvärderingen av anbuden under förutsättning att det sker på objektiva grunder inom ramen för förfrågningsunderlaget. Domstolens prövning inskränker sig till frågan om principerna i 1 kap. 9 § LOU, samt övriga regler i LOU, har överträtts.

Bolaget har enligt förvaltningsrättens mening inte visat på vilket sätt arbetsuppgifterna och erfarenheten som gruppledare skiljer sig mot arbetsuppgifterna som arbetsledare. För slutsatsen att Inspira AB:s arbetsledare har erforderlig erfarenhet av arbetsledning talar även beskrivningen av arbetsledarens arbetsuppgifter i upphandlingsföreskrifterna. Förvaltningsrätten finner således att bolaget inte har visat att likabehandlingsprincipen inte beaktats i

upphandlingen eller att någon annan regel överträtts genom att godkänna Inspira AB:s arbetsledares erfarenhet av arbetsledning inom städbranschen. Förvaltningsrätten finner därmed att det inte finns skäl att ingripa mot upphandlingen på denna grund.

Krav på arbetsledarens utbildning

I avsnitt UF3.512 (F) i upphandlingsföreskrifterna anges bl.a. följande.

Arbetsledaren ska ha dokumenterad utbildning minst motsvarande en halv kursdag avseende arbetsmiljö för städ och minst en kursdag avseende golvvård och städmetoder för olika underlag. Alternativt så godkänns även: SRY-yrkesbevis eller PRYL-certifiering. Med SRY-yrkesbevis avses yrkesbevis städare enligt Servicebranschens yrkesnämnd eller motsvarande. Med PRYL-certifiering avses certifiering av tredje part som Projekt yrkesbevis lokalvårdare eller motsvarande.

I Inspira AB:s bifogade CV för arbetsledaren anges att arbetsledaren har genomgått utbildningarna ledarutveckling för chefer, INSTA 800 och Moppkörkort Nilfisk.

Det krav på arbetsledarens utbildning som ställs upp i förfrågningsunderlaget är minst en halv kursdag avseende arbetsmiljö och minst en kursdag avseende golvvård och städmetoder. Som alternativ godkänns SRY-yrkesbevis eller PRYL-certifiering. Förvaltningsrätten konstaterar att det således inte finns ett obligatoriskt krav i förfrågningsunderlaget på att arbetsledarens utbildning ska motsvara SRY-yrkesbevis eller PRYL-certifiering.

Den upphandlande myndigheten har bedömt att utbildningen INSTA 800 är likvärdig en halv kursdag avseende arbetsmiljö samt en kursdag avseende golvvård och städmetoder. Som nämnts ovan får den upphandlande myndigheten anses ha bäst förutsättningar för att utvärdera anbuden. Enligt för-

valtningsrättens mening har inte bolaget visat att den upphandlande myndighetens bedömning att utbildningen INSTA 800 uppfyller kravet på arbetsledarens utbildning eller att den upphandlande myndighetens bedömning strider mot likabehandlingsprincipen. Skäl för ingripande enligt LOU på grund av Inspira AB:s arbetsledares utbildning föreligger således inte.

Poängsättning vid utvärdering

Bolaget har anfört att Inspira AB inte ska tilldelas nedjusteringsfaktorer för att arbetsledaren inte har SRY-yrkesbevis eller PRYL-certifiering. Vidare ska bolagets anbud tilldelas nedjusteringsfaktor 16 % (4 poäng) med anledning av att bolagets arbetsledare har SRY-utbildning samt fem års erfarenhet av arbetsledning inom städbranschen och att all angiven lokalvårdspersonal har dokumenterad SRY-utbildning.

I UF3.52 upphandlingsföreskrifterna anges bl.a. följande avseende nedjusteringsfaktorer vid utvärderingen.

Om namngiven arbetsledare innehar PRYL-certifiering erhålls + 2 poäng. Om namngiven arbetsledare inte innehar PRYL-certifiering men har minst utbildning som motsvaras för SRY-yrkesbevis erhålls + 1 poäng. Om namngiven arbetsledare har minst fem års erfarenhet som arbetsledare inom städbranschen erhålls + 1 poäng. Om all personal som ska arbeta med detta uppdrag har utbildning motsvarande SRY-yrkesbevis eller innehav av PRYL-certifiering erhålls + 2 poäng.

Campus Roslagen AB har anfört att Inspira AB i utvärderingsfasen har erhållit nedjusteringsfaktor för att arbetsledaren innehar utbildning likvärdig PRYL-certifiering och för att arbetsledaren har den erfarenhet inom arbetsledning som efterfrågats.

Förvaltningsrätten konstaterar att Inspira AB i utvärderingen har fått en nedjusteringsfaktor med 12 % (vilket motsvarar 3 poäng). I Inspira AB:s inläm-

nade CV för arbetsledaren framgår inte att arbetsledaren har PRYL-certifiering, vilket hade gett 2 poäng. Mot bakgrund av vad som anges om nedjusteringsfaktorer i upphandlingsföreskrifterna finner förvaltningsrätten att Campus Roslagen AB endast redovisat hur 2 av de 3 poäng som Inspira AB tilldelats beräknats.

Vad gäller beräkningen av bolagets nedjusteringsfaktor har Campus Roslagen AB anfört att bolaget har erhållit ett poäng för att angiven arbetsledare har SRY-utbildning och ett poäng för att arbetsledaren besitter minst fem års erfarenhet inom städbranschen. Campus Roslagen AB har medgett att nedjusteringsfaktor borde erhållits för att samtlig angiven lokalvårdspersonal för uppdraget innehar dokumenterad SRY-utbildning.

Förvaltningsrätten konstaterar att bolaget i utvärderingen har fått en nedjusteringsfaktor med 8 % (vilket motsvarar 2 poäng). Mot bakgrund av vad Campus Roslagen AB anfört får det anses motsvara 2 poäng på grund av att bolagets arbetsledare har SRY-yrkesbevis samt fem års erfarenhet av arbetsledning inom städbranschen. Den upphandlande myndigheten har medgett att en felsummering skett då bolagets lokalvårdspersonal har dokumenterad SRY-utbildning och bolaget borde ha tillgodoräknats poäng för detta.

Av utvärderingen av anbuden i upphandlingen framgår att bolagets anbud är rangordnat på andra plats. Mot bakgrund av utvärderingen av anbuden, beräkningen av Inspira AB:s nedjusteringsfaktor och att beräkningen av bolagets nedjusteringsfaktor finner förvaltningsrätten att bolaget har visat att det kan komma att lida skada på grund av den nuvarande utvärderingen av anbuden.

Då Campus Roslagen AB:s felaktiga förfarande inte påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede är rättelse möjlig och en tillräcklig åtgärd.

Bolagets ansökan om överprövning ska därmed delvis bifallas på så sätt att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse har gjorts i form av en ny utvärdering där bolaget ska erhålla nedjusteringsfaktor på grund av att samtlig angiven lokalvårdspersonal i bolaget innehar dokumenterad SRY-utbildning och rättelse i form av en ny bedömning av Inspira AB:s nedjusteringsfaktorer har gjorts.

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



Per-Erik Nistér

f.d. rådman

Målet har handlagts av förvaltningsrättsnotarien Johanna Cervin-Ellqvist.



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. 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.