



SÖKANDE

Sandå Sverige AB, 556467-7119
Box 732
182 17 Danderyd

Ombud: Advokat Maria Pedersen samt jur. kand. Hanna Gustavsson och
Louise Oldmark
Advokatfirman Pedersen AB
Box 3462
103 69 Stockholm

MOTPARTER

1. AB Bostäder i Lidköping, 556040-9848
Box 2204
531 02 Lidköping

2. Pelle Perssons måleri AB, 556453-2090
Box 636
531 16 Lidköping

KONKURRENSVERKET	
2019 10 31	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen inte får avslutas innan
rättelse skett genom en ny anbudsprövning, varvid anbudet från Pelle
Perssons måleri AB inte ska beaktas.

BAKGRUND

AB Bostäder i Lidköping (Bostäder i Lidköping) har inlett ett förenklat
upphandlingsförfarande som benämns ”Ramavtal målningsarbeten” (ref:
2019-04). Fyra leverantörer har lämnat anbud. Genom tilldelningsbeslut har
Pelle Perssons måleri AB (Pelle Perssons måleri) antagits med rangordning
nr 1, Sandå Sverige AB (Sandå Sverige) med rangordning nr 2 och Celanders

Dok.Id 308044

Postadress Box 2201 550 02 Jönköping	Besöksadress Hamngatan 15	Telefon 036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se	Telefax -	Expeditionstid måndag–fredag 08:00–16:00
---	-------------------------------------	---	---------------------	---

Skaraborg AB med rangordning nr 3. Sandå Sverige har ansökt om överprövning.

Upphandlingsdokumenten

Upphandlingsföremålet

Upphandlingsföremålet omfattar i huvudsak utförande av målningsarbeten i Bostäder i Lidköpings fastigheter. Bostäder i Lidköping har för avsikt att anta tre leverantörer.

Krav

Anbud ska vara fullständigt och skrivet på svenska. Alternativa utföranden och reservationer accepteras inte. Vidare lämnas följande uppmaning:

Beskriv i anbudet nedan följande punkter:

- ekonomisk ställning
- teknisk kapacitet
- yrkeskunnande

Leverantörsbedömning

Leverantören ska ha ett systematiskt miljöarbete med dokumenterade rutiner och ledningsstruktur, d.v.s. ett miljöledningssystem. Entreprenören ska även ha ett systematiskt kvalitetsarbete med dokumenterade rutiner och ledningsstruktur, d.v.s. ett kvalitetsledningssystem.

YRKANDEN

Sandå Sverige yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett genom en ny anbudsprövning, varvid anbudet från Pelle Perssons måleri ska förkastas.

Bostäder i Lidköping och Pelle Perssons måleri anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Sandå Sverige

Inställning

Anbudet från Pelle Perssons måleri uppfyller inte kravet på att anbudsgivaren ska beskriva sin ekonomiska ställning, tekniska kapacitet samt yrkeskunnande. Anbudet uppfyller inte heller kravet på beskrivning av anbudsgivarens kvalitetsledningssystem. Då anbudet inte uppfyller samtliga krav skulle det rätteligen ha förkastats. Att så inte skett medför att Sandå Sverige har lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening.

Utveckling av ansökan

Pelle Perssons måleri har i sitt anbud inte beskrivit sin ekonomiska ställning, tekniska kapacitet eller sitt yrkeskunnande. I anslutning till kravet på beskrivning av kvalitetsledningssystem har Pelle Perssons måleri lämnat uppgifter om sin arbetsmiljöpolicy. Denna arbetsmiljöpolicy beskriver hur risker för arbetsskador och arbetsrelaterad ohälsa bland medarbetare ska förebyggas. Syftet med ett kvalitetsledningssystem är att leverantören ska kunna säkerställa att samma höga kvalitet uppnås vad gäller alla utförda arbeten, från sälj till slutfört arbete. Ett kvalitetsledningssystem innehåller därför uppgifter om vem i organisationen som ansvarar för vilken del, hur ledning ska agera, samt vilka processer, kontroller och dokumentationskrav som ska tillämpas för att säkerställa kvaliteten avseende utfört arbete. Mot bakgrund härav kan den av Pelle Perssons måleri åberopade arbetsmiljöpolicy inte anses motsvara ett kvalitetsledningssystem.

Att beakta uppgifter avseende Pelle Perssons måleri som framkommit i samband med tidigare upphandlat ramavtal, men som inte framgår av det underlag som begärts och erhållits inom ramen för den nu aktuella upphandlingen, skulle innebära en otillbörlig konkurrensfördel för Pelle

Perssons måleri. Det har inte varit förenligt med LOU att lägga sådana uppgifter till grund för anbudsprövningen.

De handlingar som Pelle Perssons måleri lämnat in till förvaltningsrätten, dvs. ”Årsbokslut 2018”, ”Revisionsberättelse” och ”Kvalitets- och miljöledningssystem” har inte ingått i Pelle Perssons måleris anbud och är inte av sådan art att de kan godtas som tillåtna kompletteringar enligt LOU:s bestämmelser.

Bostäder i Lidköping

Inställning

Anbudet från Pelle Perssons måleri uppfyller samtliga krav, inklusive såväl kravet avseende beskrivning av ekonomisk ställning, teknisk kapacitet och yrkeskunnande som kravet avseende beskrivning av kvalitetsledningssystem.

Utveckling av Bostäder i Lidköpings inställning

Det underlag Bostäder i Lidköping haft tillgång till utgörs av Pelle Perssons måleris anbud i dess helhet, inhämtad upplysning från UC och värdering utifrån det ramavtal med Pelle Perssons måleri Bostäder i Lidköping haft under åren 2015–2019. Genom detta underlag har Bostäder i Lidköping haft tillgång till sådan beskrivning av ekonomisk ställning, tekniska kapacitet och yrkeskunnande som efterfrågats.

Mot bakgrund av den beskrivning av sitt arbetssätt som lämnats i anbudet i förening med det arbetssätt som uppvisats under den föregående stycke nämnda ramavtalsperioden uppfylls även kravet på beskrivning av anbudsgivarens kvalitetsledningssystem.

Pelle Perssons måleri

Inställning

Dess anbud uppfyller samtliga krav, inklusive såväl kravet avseende beskrivning av ekonomisk ställning, teknisk kapacitet och yrkeskunnande som kravet avseende beskrivning av kvalitetsledningssystem.

Utveckling av Pelle Perssons måleris inställning

Vad gäller ekonomisk ställning, teknisk kapacitet och yrkeskunnande bör beaktas att Pelle Perssons måleri har en stabil kassalikviditet, en god vinstmarginal och mycket bra soliditet; allt enligt de företag som lämnar uppgifter om olika företags ekonomiska ställning. Vidare är Pelle Perssons måleri – med mer än 20 yrkesmän där samtliga har mer än tio års erfarenhet från måleribranschen och som har verkat på den lokala marknaden i 30 år – marknadsledande i det geografiska område där det är verksamt. Företaget är även anslutet till Målarmästarnas Riksförbund. Till stöd härför åberopas till förvaltningsrätten inlämnad årsredovisning och revisionsberättelse för räkenskapsåret 2018.

Vad gäller beskrivning av anbudsgivarens kvalitetsledningssystem/ kontrollplan bör beaktas att Pelle Perssons måleris kvalitetsledningssystem utgår från hur företaget:

- **Planerar:** Tillsammans med uppdragsgivaren säkerställer vi kundens beställning samt forskrifter avseende säkerhet och arbetsmiljö.
- **Kontrollerar:** Tillsammans med personal kontrolleras förutsättningarna för arbetets genomförande och olika arbetsmoment som ska utföras.
- **Följer upp:** Efter arbetet avslutats gör beställare tillsammans med utförare gemensam syn av utfört arbete.
- **Utvärderar:** Genomgång med beställare avseende tekniskt och ekonomiskt resultat – med tonvikt på eventuella avvikelser under utförandet för att säkerställa att kunden är nöjd.

Till stöd för detta åberopas den till förvaltningsrätten inlämnade handlingen ”Kvalitets- och miljöledningssystem”.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 4 kap. 1–3 §§ LOU anges följande. Upphandlande myndigheter ska 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. En upphandling får inte utformas i syfte att undanta den från lagens tillämpningsområde och får inte heller utformas i syfte att begränsa konkurrensen så att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas på ett otillbörligt sätt. En upphandlande myndighet bör beakta miljöhänsyn, sociala och arbetsrättsliga hänsyn vid offentlig upphandling om upphandlingens art motiverar detta.

Av 20 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Upphandlingsdokumenten innehåller visserligen en punkt där anbudsgivarna uppmanas beskriva sin ekonomiska ställning, tekniska kapacitet samt yrkeskunnande. Det kan dock konstateras att det inte finns någon fråga, svarsruta eller dylikt i anslutning till denna punkt. Den har inte heller försetts med sådan markering som utvisar att texten/frågan innehåller krav

som måste uppfyllas eller att punkten på annat sätt är av betydelse för anbudsprövning. Mot bakgrund härav finns det inte stöd för tolkningen att det är ett krav att en särskild beskrivning måste lämnas i anslutning till denna punkt. Istället finns det skäl att tolka föreskriften som att begärd beskrivning ska lämnas genom att lämna svar och andra uppgifter som krävs enligt föreskrifter i punkter som följer senare. Det finns därför inte skäl att förkasta anbudet från Pelle Perssons måleri med hänvisning till att särskild beskrivning inte lämnats i anslutning till aktuell punkt i upphandlingsdokumenten.

Enligt förvaltningsrättens mening är det korrekt som Sandå Sverige anför att en arbetsmiljöpolicy inte kan godtas som ett kvalitetsledningssystem såsom detta definierats i upphandlingsdokumenten, dvs. ”ett systematiskt kvalitetsarbete med dokumenterade rutiner och ledningsstruktur”. Det är även korrekt att Bostäder i Lidköping inte, i enlighet med LOU, haft rätt att beakta uppgifter om Pelle Perssons måleri som framkommit i anslutning till tidigare ramavtal, men som inte ingår i de uppgifter som begärts och erhållits inom ramen för den nu aktuella upphandlingen. De uppgifter som framgår i den av Pelle Perssons måleri till förvaltningsrätten ingivna ”Kvalitets- och miljöledningssystem” har direkt betydelse för prövningen av om anbudet uppfyller upphandlingens krav och innehåller väsentligen nya sakuppgifter. Dessa uppgifter kan därför inte godtas som en godtagbar komplettering enligt LOU. Mot bakgrund härav finner förvaltningsrätten att anbudet från Pelle Perssons måleri rätteligen skulle ha förkastats.

Sandå Sverige har i enlighet med bedömningen ovan förmått göra sannolikt att Bostäder i Lidköping brutit mot LOU genom att i strid med upphandlingsdokumenten utvärdera och anta anbudet från Pelle Perssons måleri. Då Sandå Sverige rangordnades som nr 2 efter utförd anbudsprövning har Sandå Sverige även förmått göra sannolikt att felet i upphandlingen medför att Sandå Sverige har lidit eller kan komma att lida

skada i LOU:s mening. Felet är inte hänförligt till upphandlingens konkurrensuppsökande fas och rättelse är därför en tillräckligt ingripande åtgärd. Det finns därför skäl att förordna att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett genom ny anbudsprövning, varvid anbudet från Pelle Perssons måleri AB ska förkastas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Håkan Jöngren

Tf. rådman Håkan Jöngren har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Ulf Nordberg.



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.