



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen
 Enhet 14

DOM
 2013-06-27
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 12196-13

SÖKANDE

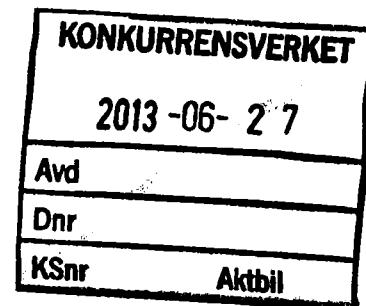
FireTech Engineering emron AB, 556583-0345
 Warfvinges väg 39
 112 51 Stockholm

MOTPART

Danderyds kommun, Tekniska Kontoret
 Box 74
 182 11 Stockholm

SAKEN

Överprövning av offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 364986

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

YRKANDEN M.M.

Danderyds kommun, Tekniska kontoret (kommunen) genomför en förenklad upphandling av konsulttjänster inom området brand-projektering (dnr TN 2012/0593). I tilldelningsbeslut den 15 maj 2013 meddelade kommunen att anbudet från FireTech Engineering emron AB (FireTech) förkastats på grund av att det inte uppfyller kravet i förfrågningsunderlaget 1.3.6 angående referensuppdrag. Detta utvecklades av kommunen i redogörelse den 20 maj 2013 enligt följande. Kommunen har valt att använda egna referenser, i detta fall Storkalmar Gruppboende. Brandkonsulten AB som granskade FireTechs redogörelse noterade ett antal brister i fastighetens brandskydd men även att upprättat åtgärdsförslag vida överstiger de krav som formellt kan ställas på en befintlig verksamhet. Den sammantagna bedömningen är att projektet genomförts med icke godkänt resultat.

FireTech ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas genom att deras anbud antas. Till stöd härför anför FireTech bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget anges på sid 7 att Danderyds kommun förbehåller sig rätten att beakta egna referenser av anbudsgivaren. Detta utgör inte ett uttryckligt skall-krav. Det framgår inte att referenstagningen hänför sig till kvalificeringsfasen. FireTech har angett de nio referenser som i förfrågningsunderlaget är förenade med skall-krav. Kraven på transparens och lika-behandling är inte uppfyllda om en enda egenreferens är diskvalificerande bland de nio i FireTechs anbud angivna referenserna. Kommunen har beaktat egen referens på Mikael Nyberg, fast det inte är han som utfört det arbete som ligger till grund för diskvalificering. FireTech har offererat lägst pris.

Kommunen bestrider ingripande enligt LOU och anför bl.a. följande. Enligt förfrågningsunderlaget, punkten 1.3.6 *Teknisk förmåga och kapacitet* har kommunen rätt att beakta egna referenser. Den av kommunen förbehållna rätten ska inte ses som ett separat utvärderingskriterium utan är en

del av kvalificeringsfasen. Kvalificeringskrav är obligatoriska och absoluta krav som antingen uppfylls helt eller inte alls. I detta fall har kommunen valt att använda ett eget referensprojekt, Storkalmar Gruppboende. Den av bolaget offererade konsulten Mikael Nyberg har varit involverad i projektet som uppdragsansvarig projektör. Storkalmar Gruppboende är bara ett av projekten där FireTech inte utfört sitt konsultuppdrag med godkänt resultat.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. Att utvärdera och anta ett anbud som inte uppfyller skall-kraven strider mot likabehandlingsprincipen, jfr EU-domstolens avgörande C-243/89, Stora Bältbron.

I kommunens förfrågningsunderlag anges i innehållsförteckningen att detta är indelat i fem avsnitt, bl.a. ”1.3 Krav på anbudsgivaren (kvalificeringskrav)”. För avsnitt 1.3 anges rubriken ”Krav på leverantör”. Underavsnittet 1.3.6 har rubriken ”Teknisk förmåga och kapacitet”. I första stycket anges att uppdragstagaren ”skall ha erfarenhet av att ha tagit fram handlingar till förstudie och programhandling samt förfrågningsunderlaget och bygghandlingar för såväl generalentreprenad som totalentreprenad” samt ”skall även ha erfarenhet av såväl nybyggnad som ombyggnad”. I fjärde stycket anges att Danderyds kommun förbehåller sig rätten att beakta egna referenser.

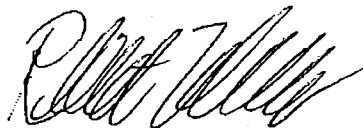
Förvaltningsrätten anser att det klart framgår att referenstagningen i dess helhet, innefattande kommunens förbehållna rätt att använda egna referenser, utgör skall-krav.

Att använda sig av egna referenser är tillåtet så länge detta framgår av förfrågningsunderlaget och sker på ett objektivet godtagbart sätt. I detta fall framgår det tydligt av förfrågningsunderlaget att kommunen förbehåller sig rätten att använda egna referenser. Inget har framkommit som ger vid handen att detta inte skett på ett objektivet godtagbart sätt. Eftersom det är fråga om skall-krav medför en brist i detta, som kommunen framhållit, att anbudet ska förkastas. Vilken exakt roll Mikael Nyberg, som är en av de konsulter FireTech offererat och vars namn står med på FireTechs faktura för Storkalmar Gruppboende, hade i sistnämnda projekt saknar enligt förvaltningsrättens mening avgörande betydelse.

Förvaltningsrätten finner att kommunen inte brutit mot LOU eller mot någon upphandlingsrättslig princip. FireTechs ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).



Robert Johansson
Rådman

David Munck har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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. Kamrarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU