

**LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2007-07-20
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
5168-07 E
Rotel 21

SÖKANDE

Installationssanering Ventilation i Göteborg AB, 556521-4888
Klangfärgsgatan 23
426 52 Västra Frölunda

MOTPART

Härryda kommun
435 80 Mölnlycke

SAKEN

Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling (LOU)

Härryda kommun har inbjudit leverantörer att lämna anbud i en upphandling av ramavtal för avrop av servicearbeten och ventilationsentreprenader på kommunens skolor, daghem, äldreboenden och gruppbofästelser. Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling. Enligt tilldelningsbeslut daterat den 28 juni 2007 har Härryda kommun för avsikt att teckna avtal med GK teknik & fastighetsservice AB och Ventilationsgruppen AB. Länsrätten beslutade den 6 juli 2007 att upphandlingen inte fick avslutas innan något annat har beslutats.

Installationssanering Ventilation i Göteborg AB (bolaget) begär överprövning och yrkar i första hand att länsrätten skall besluta att upphandlingen får avslutas först när rättelse gjorts på så vis att bolaget tilldelas kontrakt i upphandlingen. I andra hand yrkar bolaget att länsrätten skall besluta att upphandlingen skall göras om. Som grund för sin ansökan anför bolaget i huvudsak följande. Härryda kommuns utvärdering av utvärderingskriteriet för kvalitet och miljö strider mot förfrågningsunderlaget och mot LOU. Av förfrågningsunderlaget framgår att det i anbudet skall anges vilken typ av kvalitets- och miljöledningssystem som finns, att certifiering enligt ISO ger fem poäng, att system enligt ISO men som ej är certifierade ger tre poäng och att enklare typ av system ger en poäng. Detta måste förstås på så sätt att certifierade ledningssystem likvärdiga med ISO skall ges fem poäng vid

Dok.Id 95241

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031-732 70 00 E-post: lansrattienigoteborg@dom.se	031-711 78 59	måndag – fredag 09:00-15:00

LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 2
5168-07

utvärderingen. Tre poäng skall ges för icke certifierade ledningssystem likvärdiga med ISO. Då bolagets kvalitets- och miljöledningssystem är certifierat enligt FR2000 – en certifiering som är likartad och skall jämföras med ISO-certifiering – skall bolaget erhålla fem poäng för kvalitet och miljö. Av utvärderingsprotokollet framgår att GK teknik & fastighetservice är ISO-certifierat och har fått fem poäng. Det anges vidare att såväl Ventilationsgruppen AB som bolaget har fått tre poäng och att båda företagen har FR2000. Härryda kommun har tillämpat det uppställda utvärderingskriteriet felaktigt, vilket utgör ett brott mot likabehandlingsprincipen i LOU. En korrekt tillämpning i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget och LOU medför att bolaget skall erhålla fem poäng för nämnda utvärderingskriterium. Däremot saknar Ventilationsgruppen AB certifiering såväl enligt FR2000 som enligt ISO. En utvärdering där bolaget tilldelas fem poäng i stället för tre för kriteriet kvalitet och miljö leder efter viktning till att bolaget kommer på andra plats vid utvärderingen. Förutsättning föreligger därför att rätta upphandlingen på så vis att bolaget tilldelas kontrakt i upphandlingen. För det fall länsrätten finner att förfrågningsunderlaget skall tillämpas så att bolaget endast erhåller tre poäng yrkas att upphandlingen skall göras om. Förutom att utvärderingen skett i strid med principerna om likabehandling och proportionalitet förhåller det sig så att det inte klart kan utläsas av förfrågningsunderlaget hur utvärderingen av kriteriet för kvalitet och miljö skall gå till. Kommunens beskrivning av hur poängtilldelningen skall ske är ofullständig och står inte i överensstämmelse med hur utvärderingen har skett. Bolagets ledningssystem är certifierat enligt ett med ISO likvärdigt system, men bolaget har trots detta endast erhållit tre poäng. Det är därmed inte förutsebart hur en utvärdering enligt förfrågningsunderlagets utvärderingsmodell kommer att gå till. Förfrågningsunderlaget och upphandlingen uppfyller därmed inte heller kravet på förutsebarhet och transparens. Upphandlingen skall därför göras om. FR2000 i Sverige ekonomisk förening är huvudman för FR2000. Av dess hemsida framgår att FR2000 innehåller samtliga krav som finns i ISO 9001 och ISO 14001. FR2000

LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 3
5168-07

Verksamhetsledning Plåt & Vent innehåller krav på ett integrerat ledningssystem för kvalitet, miljö, kompetensförsörjning, hälsa och säkerhet. En organisation som uppfyller kraven i FR2000 kan få certifikat på detta. Rådet för FR2000 godkänner och utfärdar certifikatet efter granskning av en revisor som godkänts av rådet. För att upprätthålla certifikatet fordras årliga revisioner. Bolaget innehar ett sådant certifikat. Bolaget åberopar och bifogar FR2000 Verksamhetsledning branschanpassad för Plåtslageriernas Riksförbund. Utlåtande från Thomas Dahlberg, ordförande i Plåtslageriernas Riksförbund och i FR2000 i Sverige ekonomisk förening åberopas och bifogas. Av utlåtandet framgår att FR2000 innehåller ISO-standard avseende kvalitet och miljö. Ett utlåtande av Kjell Jansson, certifierad FR2000-konsult åberopas och bifogas. Av detta framgår att FR2000 uppfyller samma krav som ISO 9001 och 14001 samt därutöver krav på systematiskt arbetsmiljöarbete och systematiskt brandskyddsarbete. Kammarrätten i Göteborg har i dom (mål nr 6589-05) funnit att den offererade produkten V-Power på ett likvärdigt sätt uppfyller kraven för blyfri bensin 96 oktan respektive 98 oktan. Regionen har därför inte i sin utvärdering ägt bortse från bolagets anbud ifråga om dessa produkter. Det som anges i förfrågningsunderlaget måste förstås på det sättet att certifierade ledningssystem likvärdiga med ISO skall ges 5 poäng vid utvärderingen. För icke-certifierade ledningssystem likvärdiga med ISO skall ges 3 poäng. Då bolagets kvalitets- och ledningssystem är certifierat enligt FR2000, en certifiering som är likartad och skall jämföras med ISO-certifiering skall bolaget erhålla 5 poäng. Kommunens tillämpning av utvärderingskriteriet utgör vidare ett brott mot proportionalitetsprincipen. Kravet på ISO-certifiering för att högsta poäng skall erhållas utgör inte ett proportionellt krav i förhållande till de tjänster som upphandlas.

Härryda kommun (kommunen) bestrider yrkandena och anför bl.a. följande. Bolaget hävdar att FR2000 går att likställa med ISO. Kommunen hävdar att FR2000 inte går att likställa med ISO. FR2000 är en tolkning av ISO-

LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 4
5168-07

standarderna men har inte samma detaljeringsnivå. FR2000 har slagit ihop kvalitetsledning, miljöledning m.m. i ett system. ISO 9000 och ISO 14001 är två separata system. För ISO-certifiering krävs ackreditering från en oberoende part, vilket inte gäller för FR2000-certifiering. Utvärderingen är gjord enligt förfrågningsunderlaget. Bolaget är inte ISO-certifierade och får därför inte fem poäng.

Bolaget anför i yttrande bl.a. följande. Ett företag som är certifierat enligt FR2000 har samma, om inte djupare detaljeringsnivå än ett företag som är certifierat med ISO, när det gäller små och medelstora företag. Att ha kvalitet, miljö, arbetsmiljö, hälsa och säkerhet i ett och samma ledningssystem är snarare en styrka än en svaghet. Dessutom har företagen lagkrav på sig när det gäller det systematiska arbetsmiljöarbetet och det systematiska brandskyddsarbetet. Det är lättare att uppdatera ett system än att uppdatera fyra olika, dessutom behövs bara ett certifikat. Kommunens påstående om att certifiering enligt FR2000 inte kräver ackreditering av oberoende part är helt fel. Inom FR2000 finns ett råd bestående av personer med olika kompetens som miljö, kvalitet, arbetsmiljö, skydd mot olyckor, tjänsteverksamhet och tillverkande verksamhet. Det är rådet som utfärdar FR2000-certifikat. Det är också rådet som ansvarar för basversionen av kravstandarderna för FR2000 och rådet godkänner de olika branschpassningarnas kravspecifikation. Revision kan endast utföras av revisorer godkända av rådet och rådet tillsätts av FR2000 i Sveriges ekonomiska förening. Det är ledningssystemens funktion och säkerställandet av denna funktion som är av intresse för bedömningen av om ledningssystemen skall betraktas som likvärdiga eller inte. Alla krav som uppställs i ISO uppställs också i FR2000. Ytterligare en korsreferenslista bifogas och åberopas. Av båda dessa listor kan utläsas att ISO inte innehåller några krav eller bestämmelser som inte återfinns i FR2000. Det framstår som oklart på vilket sätt en certifiering utfärdad av rådet för FR2000 skulle utgöra ett sakligt skäl för att åsätta en certifiering lägre poäng än en certifiering utfärdad av ett organ

LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 5
5168-07

som certifierar ISO 9000 och 14001. Rådet som utfärdar certifiering FR2000 är ett fristående organ och det saknas skäl att anta att rådet inte skulle fullgöra sin uppgift att upprätthålla kraven enligt FR2000.

DOMSKÄL

Av 1 kap. 4 § LOU framgår att en upphandling skall göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud skall behandlas utan ovidkommande hänsyn.

Av 6 kap. 3 § LOU framgår följande. En upphandlande enhet får varken i förfrågningsunderlaget eller i annat underlag för upphandlingen beskriva föremålet för upphandlingen på ett sådant sätt att endast en viss vara eller process kan komma ifråga. Enheten får hänvisa till ett visst märke eller fabrikat om det finns särskilda skäl. En sådan hänvisning skall utformas så att även likvärdiga varor och processer kan komma ifråga. Därutöver skall det av förfrågningsunderlaget framgå om ett anbud kan komma att antas utan föregående förhandling.

Av förfrågningsunderlaget framgår följande under punkten UF3.52. *Ange vilken typ av kvalitets- och miljöledningssystem som finns. Certifiering enligt ISO för kvalitet och miljö ger 5 poäng. System enligt ISO men ej certifierade ger 3 poäng och enklare typ av system ger 1 poäng.*

Länsrätten gör följande bedömning.

Även om anbudslämnare alltid har rätt att erbjuda ett likvärdigt märke eller fabrikat när den upphandlande enheten efterfrågar ett specifikt märke/standard (jfr EG-domstolens dom med mål nr C-328/96), anser länsrätten att det krävs att detta visas vid anbudslämnandet. Det går inte att i efter-

LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 6
5168-07

hand, exempelvis i en överprövningsprocess påpeka att man hade likvärdigt att erbjuda, eftersom det skulle vara att se som en otillåten komplettering om den upphandlande enheten skulle godta detta. Länsrätten anser emellertid att FR2000 inte är att jämföra med ISO-certifiering eftersom ISO-certifiering även görs av en behörig tredje part, såsom kommunen påpekar. Kommunen har därför haft skäl att ge bolaget den lägre poängen. Länsrätten anser inte heller att utvärderingskriteriet och poängsättningen är oproportionerlig med avseende på vad som upphandlas. Den upphandlande enheten har stor frihet att bestämma vilka krav och vilka kriterier som utvärderingen skall grundas på så länge de EG-rättsliga principerna inte träds för när. Påståendet om att Ventilationsgruppen AB saknar FR2000 och som därigenom kunnat föranleda en lägre poäng för det företaget, har inte visats av bolaget. Bolaget har sammanfattningsvis inte åberopat någon grund som medför att upphandlingen skall rättas eller göras om. Ansökan om överprövning skall därför avslås.

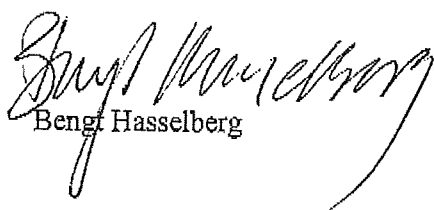
FR2000 cert,

Belöning 3:e part

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om överprövning varvid det interimistiska förordnandet förfaller.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1b)


Bengt Hasselberg

Föredragande: Ofelia Hendar



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

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