



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2014-04-14
Meddelad i
Linköping

Mål nr
1784-14
Enhet 2

1

SÖKANDE

Befab Entreprenad Mjölby AB, 556595-7452
Transformatorgatan 3
595 35 Mjölby

Ombud: Bolagsjurist Fredrik Andersson
c/o Peab AB
Box 808
169 28 Solna

MOTPART

Kinda kommun
590 40 Kisa

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2014-04-14	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har skett i form av att en ny anbudsutvärdering företagits där anbudet från Jens-Åke Bygg AB inte beaktas.

Dok.Id 160271

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Kinda kommun (Kommunen) upphandlar mark- och ledningsarbeten för anläggande av konstgräsplan på Kisa arena (upphandlingen). Upphandlingen genomförs genom förenklat förfarande enligt LOU och som tilldelningsgrund tillämpas lägst pris. Av tilldelningsbeslut den 6 mars 2014 framgår att Jens-Åke Bygg AB tilldelades avtal avseende mark- och ledningsarbeten.

Befab Entreprenad Mjölby AB (Befab) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att ny utvärdering företas där anbudet från Jens-Åke Bygg AB inte beaktas.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

Jens-Åke Bygg AB har givits tillfälle att yttra sig i målet, men har inte avhört.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Befab

Av de administrativa föreskrifterna punkt AFB.52 framgår ett skall-krav på att anbud ska uppfylla kraven i punkt AFB.31. Vidare framgår av punkterna AFB.5 och AFB.51 att anbud som inte uppfyller samtliga skall-krav inte tas upp till prövning.

Av punkt AFB.31 framgår bl.a. följande.

”Anbud skall vara baserat på i AFB.22 upptagna handlingar. Anbud skall lämnas skriftligt och *utöver vad som sägs i AF, M1, K1, B1 innehålla följande uppgifter:*

- *Teknisk beskrivning och styrkt dokumentation avseende föreslagna konstruktioner, material- och utförandekrav enligt förfrågningsunderlag för respektive totalentreprenad;*
 1. *Mark- och ledningsarbeten*
 2. *Konstgräsinstallation*
 3. *Arenabelysning*
- *Blanketterna företagsuppgifter (07.2) och sanningsförsäkran (07.3) korrekt ifyllda.*

- *CV avseende platschef.*
- *Kortfattad information om företagets kvalitetssäkrings- och miljöledningssystem.*
- *Uppgifter angivna under AFB.51.*
- *Resp. rambeskrivning B1, K1, M1 utgör skall-krav avseende lägsta nivå för material och utförandekrav.*

Anbud skall lämnas skriftligt på bifogat anbudsformulär.”

Av Kommunens framtagna Anbudsformulär, handling 07.4, framgår att anbudsgivare ska lämna ett totalpris avseende den eller de entreprenader som bolaget avser delta i. Vidare ska anbudsgivaren bekräfta – genom ett kryss – att man accepterar beställarens föreskrivna skall-krav i de administrativa föreskrifterna samt i respektive handling för M1, K1 och B1. Totalpriset är kopplat till godkännande av dessa krav.

Efter förfrågan från Befab översände Kommunen Jens-Åke Bygg AB:s anbud vilket brister i följande skall-krav.

- i) Av Anbudsformuläret framgår att Jens-Åke Bygg AB:s anbud inte uppfyller samtliga skall-krav i de administrativa föreskrifterna.

- ii) Det finns varken teknisk beskrivning eller styrkt dokumentation avseende föreslagna konstruktioner, material- och utförandekrav enligt förfrågningsunderlaget avseende "Mark- och ledningsarbeten" (M1).
- iii) Blankett 07.02 är inte korrekt ifylld. Det saknas förtryckta och obligatoriska uppgifter om Jens-Åke Bygg AB:s ombud samt kontaktuppgifter till denne.
- iv) Föreskrivet CV avseende platschef är inte bifogat till anbudet.

Mot denna bakgrund konstateras att om Kommunen hade följt sina egna föreskrivna skall-krav så skulle Befab ha tilldelats kontraktet avseende "Mark- och ledningsarbeten". Bolaget har således lidit eller kan komma att lida skada genom att inte tilldelas aktuell entreprenad.

Kommunen

Kommunen medger att anbudet från Jens-Åke Bygg AB vid en närmare granskning inte uppfyller de krav som ställts i upphandlingen. Kommunen vill dock framhålla att förfrågningsunderlaget avseende markarbeten är så detaljerat att en teknisk beskrivning inte har någon praktisk betydelse för Kommunens del då Kommunen utgår ifrån att anbudsgivaren följer det som finns angivet i förfrågningsunderlaget om inget annat sägs. Detta borde ha framgått på ett tydligare sätt i de administrativa föreskrifterna. Det viktiga för kommunen var att få in tekniska beskrivningar på de delar som gäller konstgräs och belysning. Även vad gäller kravet på CV avseende platschef så avsågs de delar som avser konstgräs och belysning.

När det gäller avsaknaden av uppgift om företagets ombud så har Kommunen inte ansett detta vara en obligatorisk uppgift.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

För ett ingripande enligt LOU krävs att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag och att detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU).

Befab har i målet anfört att det vinnande anbudet från Jens-Åke Bygg AB inte uppfyller ett flertal av de i förfrågningsunderlaget uppställda obligatoriska kraven. Befab har bl.a. gjort gällande att föreskrivet CV avseende platschef inte bifogats anbudet.

Förvaltningsrätten konstaterar att det i förfrågningsunderlaget punkt AFB.31 har uppställts ett obligatoriskt krav på CV avseende platschef. Någon begränsning som skulle innebära att detta krav endast skulle avse de delar av upphandlingen som gäller konstgräs och belysning går inte att utläsa av kravets utformning. Således finner förvaltningsrätten att kravet måste anses omfatta alla delar i upphandlingen, även "Mark- och ledningsarbeten". Det är i målet ostridigt att CV avseende platschef inte har bifogats anbudet från Jens-Åke Bygg AB.

Mot bakgrund av det ovanstående finner förvaltningsrätten att det av Kommunen antagna anbudet inte uppfyller aktuellt obligatoriskt krav. Kommunen har därmed frångått förutsättningarna i förfrågningsunderlaget när den utvärderat anbudet från Jens-Åke Bygg AB och har således handlat i strid med principerna om transparens och likabehandling.

Då Befab enligt utvärderingsrapporten rangordnats på andra plats i utvärderingen avseende "Mark- och ledningsarbeten" så har Kommunens agerande medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Det föreligger därmed skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU.

Förvaltningsrätten har i förevarande situation att välja mellan att upphandlingen ska göras om eller rättas. Eftersom felet inte påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede är en rättelse möjlig och tillräcklig åtgärd.

Vid denna bedömning finner förvaltningsrätten inte skäl att pröva de övriga invändningar rörande innehållet i det vinnande anbudet som Befab framställt i sin ansökan om överprövning.

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

Tomas Kjellgren

Föredragande har varit Andrea Ritzer.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

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 nå 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 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.