



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I FALUN**  
 Förvaltningsrättsnotarien  
 Stephanie von Platen

**DOM**  
 2016-09-02  
 Meddelad i Falun

Mål nr  
 3214-16

### SÖKANDE

ByggPartner i Dalarna AB, 556531-9984

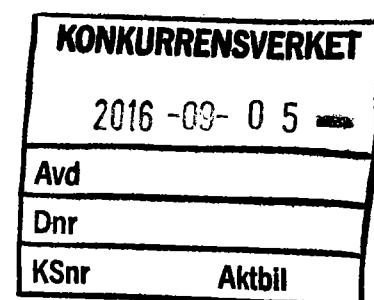
Ombud: Advokat Göran Andersson, jur.kand. Ponthus Andersson och  
 jur.kand. Markus Garfvé.  
 Hellström Advokatbyrå KB  
 Box 7305  
 103 90 Stockholm

### MOTPART

Falu kommun, 212000-2221  
 791 83 Falun

### SAKEN

Offentlig upphandling



### FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ByggPartner i Dalarna AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 173635

**Postadress**  
 Box 45  
 S-791 21 Falun

**Besöksadress**  
 Kullen 4

**Telefon**  
 023-383 00 00  
**E-post:** forvaltningsrattenifalun@dom.se  
 www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

**Telefax**  
 023-383 00 80

**Expeditionstid**  
 måndag-fredag  
 08:00-12:00  
 13:00-16:00

## BAKGRUND

Falu kommun genomför en upphandling avseende entreprenad för nybyggnad av Bjursåsskolan genom öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU).

Falu kommun fattade ett första tilldelningsbeslut den 22 april 2016, varvid ByggPartner i Dalarna AB (ByggPartner) antogs. ByggTjänst i Falun AB (ByggTjänst) begärde överprövning, och förvaltningsrätten förordnade i dom den 23 maj, mål nr 1713-16, att upphandlingen skulle rättas.

Nytt tilldelningsbeslut fattades den 26 maj 2016, varvid ByggTjänsts anbud antogs. ByggPartner begärde då överprövning, mål nr 2334-16, men sedan Falu kommun genom beslut den 13 juni 2016 meddelat ett nytt tilldelningsbeslut avskrevs målet i förvaltningsrätten den 15 juni 2016.

I det senare tilldelningsbeslutet antogs ByggPartners anbud. Falu kommun rättade därvid utvärderingen på så sätt att ByggTjänsts anbud inte kvalificerade sig för vidare bedömning. Motiveringen var att det i ByggTjänsts anbud saknades uppgift om kontaktperson för referensuppdrag under ”krav på erfarenhet”. Denna uppgift var ett obligatoriskt krav enligt AFB.52. ByggTjänst begärde överprövning, och förvaltningsrätten förordande i dom den 7 juli 2016, mål nr 2594-16, att upphandlingen skulle rättas.

Nytt tilldelningsbeslut fattades den 18 juli 2016, varvid ByggTjänsts anbud antogs, då det hade den lägsta anbudssumman.

## YRKANDEN M.M.

**ByggPartner** ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att ByggTjänsts anbud inte ska beaktas vid utvärderingen. I

andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. ByggPartner anför i huvudsak följande. ByggTjänst har i anbudsformuläret inte efterföljt det obligatoriska kravet på att ange kontaktperson för referensuppdraget och uppfyller därmed inte samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. ByggTjänsts anbud ska därför, i enlighet med principerna om transparens och likabehandling samt bestämmelserna i LOU inte beaktas vid utvärderingen. Kravet på att ange kontaktperson får anses som väsentligt. Kommunen förlorar annars möjlighet att kontrollera om referensuppdraget är liknande upphandlingsföremålet. Det framgår ingenstans av förfrågningsunderlaget att krav som inte finns med i sammanställningen frånfallits. Anbudsformuläret i relevant del innehåller också en tydlig hänvisning till AFB.52. För att komma till samma slutsats som förvaltningsrätten i mål nr 2594-16 krävs att förfrågningsunderlaget utfyllnadstolkas. I de fall där handlingarna inte helt överensstämmt har ByggTjänst haft att utgå från förfrågningsunderlagets direkta ordalydelse dvs. att kontaktperson ska anges i anbudsformuläret. Kommunen har vidare i mål nr 2594-16 uppgett att kommunen på intet sätt vid författandet av förfrågningsunderlaget avsett att kravet skulle frånfallas. ByggPartners anbud placerades på andra plats i upphandlingen. Till följd av att ByggTjänsts anbud utvärderats trots att anbudet inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen har ByggPartner lidit eller riskerar att lida skada.

**Falu kommun** bestrider bifall till ansökan.

### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

#### *Utgångspunkterna för förvaltningsrättens bedömning*

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad ByggPartner anført är visat att Falu kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att ByggPartner lidit, eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De

grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

*Förfrågningsunderlaget och anbudsformuläret*

Under rubriken AFB.31 "Anbuds form och innehåll" i förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande.

Obligatoriska "skall-krav"

Förfrågningsunderlaget innehåller ett antal obligatoriska krav, så kallade skallkrav. Dessa finns sammanställda i anbudsformuläret. Förutsättningarna för att ett anbud ska kunna prövas, utvärderas och antas är att dessa skallkrav är uppfyllda. Anbud som inte uppfyller skallkraven kommer att förkastas.

Under rubriken AFB.52 "Prövning av anbudsgivares lämplighet" i förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande.

2. Krav på erfarenhet

Anbudsgivaren skall de senaste fem åren ha erfarenhet av minst 1 liknande uppdrag. För nystartade företag gäller att nyckelpersonen skall ha motsvarande erfarenhet. Liknande uppdrag bedöms vara totalentreprenader som omfattat dess typer av arbeten: Nyproduktion av skolbyggnader eller förskolebyggnader. Entreprenaden skall vara slutbesiktigad samt överlämnad.

I anbudsformuläret skall anbudsgivaren visa med markering i kryssruta att man har efterfrågat erfarenhet. Ett referensuppdrag (objekt, tidpunkt och kontaktperson) skall anges.

Under rubriken AFB.53 "Prövning av anbud" i förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande.

Anbud ska lämnas enligt handling 7.2 anbudsformulär och uppfylla alla där i angivna skallkrav.

Av anbudsformuläret framgår bland annat följande.

Intygande om uppfyllande av kvalificeringskrav:

[...]

5. Anbudsgivaren har erfarenhet enl. AFB.52 Ja [ ]

Minst ett referensuppdrag (objekt och tidpunkt) skall anges.

*Förvaltningsrättens bedömning*

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse eller någon av de principer som anges i lagstiftningen och att en leverantör till följd av detta lidit eller kan komma att lida skada.

Iakttagandet av transparensprincipen innefattar en bedömning i varje enskilt fall om en upphandling genomförts *tillräckligt* öppet och förutsebart för rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer (jfr RÅ 2002 ref. 50).

Det är i målet ostridigt att informationen i förfrågningsunderlaget om hur erfarenhet ska visas inte fullt ut korresponderar med anbudsformuläret. I AFB.52 anges att anbudsgivarna ska visa att kravet är uppfyllt genom att i anbudsformuläret bekräfta detta genom att kryssa i en Ja-ruta att bolaget har efterfrågad erfarenhet samt ange ett referensuppdrag med angivande av objekt, tidpunkt och kontaktperson. I AFB.52 anges vidare att de obligatoriska kraven finns sammanställda i anbudsformuläret och att anbud ska lämnas i ifyllt anbudsformulär och att alla *däri* angivna krav ska vara uppfyllda. I anbudsformuläret återfinns Ja-rutan och instruktion om att ange referensuppdrag, dock med den skillnaden att anbudsgivare här instrueras att endast ange objekt och tidpunkt, och således inte någon kontaktperson.

Instruktionen i anbudsformuläret är klar och tydlig. ByggTjänst har i anbudsformuläret angett de efterfrågade uppgifterna och dessutom kryssat i Ja-rutan att bolaget har erfarenhet enligt AFB.52. De obligatoriska kraven finns enligt AB.52 sammanställda i anbudsformuläret. Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att ByggTjänst agerat så omsorgsfullt som rimligen kan krävas av en anbudsgivare. I förevarande situation framstår det enligt förvaltningsrättens mening som en orimlig följd att en diskrepans mellan handlingarna ska ligga ByggTjänst till last. Förvaltningsrätten finner sam-

manfattningsvis att det ByggPartner anført i målet inte visar att upphandlingsförfarandet strider mot någon av de gemenskapsrättsliga principerna eller någon annan bestämmelse i LOU på ett sådant sätt att ByggPartner lidit eller kan komma att lida skada. ByggPartners ansökan om överprövning ska därför avslås.

**Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1C LOU).**



Eva Karlsson Helghe

rådman