



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM
2011-12-19
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
11315-11 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Byggbröderna i Falkenberg AB, 556684-2919
Kabelvägen 15
311 50 Falkenberg

MOTPART

Falkenbergs Bostads AB, 556095-1245
311 80 Falkenberg

Ombud: Lina Henriksson
Falkenbergs kommun
311 80 Falkenberg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2011-12-20	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 117038

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

BAKGRUND

Falkenbergs Bostads AB har som öppet förfarande genomfört en upphandling av Nybyggnad bostäder, Kv. Passaren 16 Falkenberg – Byggentreprenad.

Av tilldelningsbeslut daterat den 23 september 2011 framgår att Falkenbergs Bostads AB kommer att teckna avtal med AB Peterson & Hansson Byggnads AB.

YRKANDEN M.M.

Byggbröderna i Falkenberg AB (Byggbröderna) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts alternativt att det beslutas att upphandlingen ska göras om. Byggbröderna anför bl.a. följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att man ska ha tre stycken referenser som styrker att man ska ha minst tre stycken likartade objekt samt att dessa ska ha en entreprenadsumma över 20 000 000 sek. Byggbrödernas anbud blev förkastat på grund av att det inte redovisats tre stycken objekt med flerbostadsbyggande. Det är inte det som står i de administrativa föreskrifterna under teknisk förmåga och kapacitet.

Falkenbergs Bostads AB (FaBo) anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Av de Administrativa föreskrifterna framgår att anbudsgivaren ska presentera tre genomförda referensuppdrag av likartad typ och omfattning. Syftet med att en anbudsgivare ska lämna referensuppdrag är att säkerställa att företaget har den erfarenhet, kompetens och kapacitet som krävs för att genomföra uppdraget. Den aktuella upphandlingen avser nybyggnation av flerbostadshus. För att ett referensuppdrag ska anses vara av likartad typ måste det således gälla nybyggnation av flerbostadshus. Att en anbudsgivare har erfarenhet av andra typer av bygg-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 3
11315-11 E

nationer styrker inte att man har den erfarenhet, kompetens och kapacitet som krävs. Byggnation och konstruktion av flerbostadshus skiljer sig från byggnation av exempelvis villor och radhus inte minst då komplexiteten är betydligt större. Som exempel kan nämnas att flerbostadshus har gemensamma system i form av värme, ventilation, hissar med mera samt gemensamma trapphus. Byggbröderna presenterar i sitt anbud sex stycken referensuppdrag varav nr 2 gäller uppförande av rad- och kedjehus, nr 3 och 4 gäller friliggande villor och nr 6 nybyggnad av fritidsgård och öppen förskola. Inget av dessa uppdrag gäller flerbostadshus och FaBo har således med hänvisning till att uppdragen ska vara av likartad typ inte haft möjlighet att godkänna dem. Till följd av att Byggbröderna i sitt anbud enbart presenterar två referensuppdrag av likartad typ och därmed inte uppfyller kravet på tre referensuppdrag har FaBo tvingats diskvalificera företaget.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § LOU framgår följande. Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas

Av 16 kap. 5 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 4
11315-11 E

Utredningen

I Administrativa föreskrifter, AFB 51, förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Projektnamnet är Kv Passaren 16, Falkenbergs kommun, Nybyggnad flerbostadshus. Under rubriken Teknisk förmåga och kapacitet anges följande. Presentation av företaget och för objektet tänkt personal, samt referenser och CV för dessa. Tre stycken relevanta referenser från liknande jämförbara uppdrag, som styrker anbudsgivarens erfarenhet och kompetens inom det aktuella verksamhetsområdet. BE skall redovisa minst tre genomförda referensuppdrag av likartad typ och omfattning. Varje enskilt uppdrag måste överstiga 20 000 000 sek och minst ett ska vara utfört med passivhus teknik.

Av Byggbrödernas anbud framkommer att man lämnat 6 referenser. Av referenserna framgår att två av referenserna avser flerbostadshus.

Förvaltningsrättens bedömning

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

Av likabehandlingsprincipen som uttrycks i 1 kap. 9 § LOU följer att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skallkrav. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska utvärdera och pröva anbudet.

Det aktuella verksamhetsområdet är byggnation av flerbostadshus. Av förfrågningsunderlaget framgår att referenser ska lämnas för att styrka

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 5
11315-11 E

anbudsgivarens erfarenhet och kompetens inom det aktuella verksamhetsområdet, det vill säga byggnation av just flerbostadshus. Det är därför rimligt att anta att de referenser av likartad typ och omfattning som krävs avser just byggnation av flerbostadshus. Byggbrödernas anbud har endast innehållit två referenser avseende byggnation av flerbostadshus och de uppfyller därmed inte uppställda skall-krav. FaBo har därmed rätteligen utslutit Byggbröderna från att gå vidare i upphandlingsförfarandet. Det finns därför inte skäl att besluta om någon åtgärd enligt LOU och ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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



Karin Leidzén

Rådman

Föredragande i målet har varit Jennifer Onäng.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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. Kammarrätten 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 göts 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 uppgive 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 3109/1B LOU