



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2016-02-23
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 13832-15

SÖKANDE

C4 Hus AB, 556802-4706
 Björkhemsvägen 15 C
 291 54 Kristianstad

MOTPART

MKB Fastighets AB, 556049-1432
 Box 50405
 202 14 Malmö

Ombud: advokaten Johan Tollgerdt och jur. kand Annika Andersson
 Advokatfirman Lindahl KB
 Studentgatan 6
 211 38 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår C4 Hus AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

KONKURRENSVERKET	
2016-02-24	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 303019

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se
 www.forvaltningsrattentalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

MKB Fastighets AB (MKB) genomför upphandling avramavtal för nyckelfärdiga hus av attefallstyp. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 18 december 2015 ska uppdraget tilldelas Tuve Bygg AB, Haraldssons Snickeri & Bygg AB och Rickard Olofsson Byggservice AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

C4 Hus AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att den ska rättas på så sätt att bolagets anbud tas upp till utvärdering. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Till grund för ansökan anförs i huvudsak följande. Bolagets anbud har förkastats med motiveringen att CV saknas för arbetsledare samt att funktionen miljöansvarig har förbisetts i projektorganisationen. Det senare är dock felaktigt eftersom Jörgen Jönsson angivits som arbetsmiljöansvarig vilket innefattar miljöansvarig. Det framgår av hans CV att han har varit miljöansvarig i flera andra projekt. CV för arbetsledare har av misstag inte lämnats in. Dock ska påpekas att sådant krav på CV för icke ledande personer i företaget eller för ansvaret för tillhandahållande av tjänsten inte är tillåtna enligt LOU. De bevis som får krävas in räknas upp i 11 kap. LOU. Listan i bestämmelsen är uttömmande. Diskvalificeringen är således i strid med likabehandlingsprincipen. Kravet står vidare inte i proportion till syftet. Syftet med bevisningen är att utröna huruvida anbudsgivaren besitter kunskaper och erfarenhet för uppdraget. Att hämta in CV från personer som inte är i nyckelposition och som ska utföra arbete som inte kräver specifika kunskaper är därmed oproportionerligt. CV för nyckelpersoner i form av ombud, kvalitetsansvarig, projektansvarig, heta arbeten, entreprenadingenjör, projektledare, installationssamordnare, platschef och miljöansvarig har bifogats anbudet. Arbetsledaren har ingen nyckelroll i bolagets projektorganisation då husen i hög grad kommer färdiga

från fabrik under överinseende av övriga nyckelpersoner. C4 Hus AB har genom insänd projektorganisation samt insända CV visat att bolaget har den tekniska kompetens som krävs för uppdraget. Att CV saknats för arbetsledaren har varit av underordnad betydelse. C4 Hus AB har genom den felaktiga diskvalificeringen lidit skada.

MKB bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. MKB har genomfört upphandlingen i enlighet med LOU. C4 Hus AB har inte lidit eller kan komma att lida skada. C4 Hus AB har inte i sitt anbud angivit vem som ska vara miljöansvarig och har inte heller till anbudet bifogat några CV för offererad arbetsledare eller miljöansvarig. Det har i upphandlingen utgjort krav att organisationen ska anges och att CV för offererad organisation ska bifogas anbudet. Kravet på att anbud ska innehålla CV för offererad organisation är proportionerligt och rimligt. Kravet syftar till att säkerställa att krav avseende att anbudsgivaren har tillräcklig teknisk förmåga, kapacitet, yrkeskunnande och tidigare erfarenhet motsvarande kontraktsarbetena uppfylls. MKB anser att kravet är förenligt med 11 kap. 11 § LOU men konstaterar därutöver att kravet är uppställt utifrån 11 kap. 13 § LOU där ingen begränsning i förhållande till katalogen i 11 kap. 11 § finns. MKB har mot bakgrund av det ovanstående rätteligen förkastat bolagets anbud. Det är inte korrekt att arbetsmiljöansvarig skulle omfatta även miljöansvarig. Uppgifter för den som är arbetsmiljöansvarig har sin grund i arbetsmiljölagen mm. Som miljöansvarig utgår arbetsuppgifterna istället från Miljöbalken. De intyg som har bifogats för arbetsmiljöansvarig avser inte till någon del utbildning eller erfarenhet avseende miljö. Bolagets anbud har mot bakgrund av det ovanstående innehållit formella brister i flera avseenden. MKB har därmed rätteligen förkastat bolagets anbud. De aktuella kraven har varit förenliga med LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

C4 Hus AB gör gällande att MKB har brutit mot LOU genom att felaktigt förkasta bolagets anbud.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Av det av MKB tillämpade förfrågningsunderlaget framgår under AFB.52 *Prövning av anbudsgivarens lämplighet* bl.a. följande.

Teknisk förmåga, kapacitet, yrkeskunnande och tidigare erfarenhet

Anbudsgivaren ska ha tillräcklig teknisk förmåga, kapacitet, yrkeskunnande

och tidigare erfarenhet för genomförande av kontraktsarbetena och för att visa att anbudsgivaren kan leverera av beställaren efterfrågade volymer.

Organisation

Anbudsgivare ska ha för entreprenadens genomförande erforderlig personal med erforderlig utbildning, yrkeskunnande och erfarenhet. Anbudsgivare ska till sitt anbud bifoga organisationsplan av vilken minst ska framgå vem som ska vara (i) ombud, (ii) projekteringsledare, (iii) installationssamordnare, (iv) platschef/produktionschef, (v) arbetsledare, (vi) kvalitetsansvarig, och (vii) miljöansvarig till styrkande av att anbudsgivaren har erforderlig organisation för genomförande av kontraktsarbetena. Därutöver ska anbudsgivaren till sitt anbud bifoga CV för nu angivna personer av vilka ska framgå att föreslagen organisation har relevant utbildning och erfarenhet.

Det har således utgjort obligatoriska krav i upphandlingen att till anbudet bifoga organisationsplan av vilken ska framgå bl.a. vem som ska vara miljöansvarig samt CV för i organisationsplanen angivna personer. C4 Hus AB har i ingiven organisationsplan underlåtit att ange funktionen miljöansvarig och vem som ska inneha denna. Vidare har C4 Hus AB inte till anbudet bifogat CV för angiven arbetsledare. MKB har med hänvisning till dessa brister förkastat bolagets anbud. C4 Hus AB anser att kravet på att ange miljöansvarig är uppfyllt genom att bolaget har angett en arbetsmiljöansvarig, vilket innefattar miljöansvarig. Vidare gör C4 Hus AB gällande att bolaget genom insänd projektorganisation samt insända CV har visat att bolaget har den tekniska kompetens som krävs för uppdraget och att den omständigheten att CV saknats för arbetsledaren har varit av underordnad betydelse. Vidare anförs att kravet på bifogande av CV för personer som inte är i nyckelposition inte är förenligt med LOU.

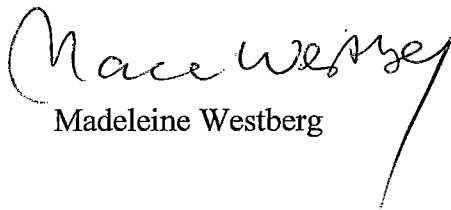
Förvaltningsrätten anser dock att redan den omständigheten att C4 Hus AB i ingiven organisationsplan underlåtit att ange funktionen miljöansvarig och vem som ska inneha denna har utgjort grund för MKB att förkasta bolagets

anbud. Den omständigheten att C4 Hus AB i organisationsplanen angett en arbetsmiljöansvarig föranleder ingen annan bedömning därvidlag.

Enligt förvaltningsrättens mening visar inte vad C4 Hus AB anfört och åberopat i målet att MKB vid sin prövning av bolagets anbud och vid förkastandet av detsamma tagit ovidkommande hänsyn, avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LOU på ett sådant sätt att bolaget därigenom har lidit eller riskerat att lida skada.

Mot bakgrund av det nu anförda och då C4 Hus AB inte heller anfört någon annan omständighet som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan avslås.

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



Madeleine Westberg

Lena Palmér har föredragit målet.



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. 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 nås 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.