



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 2

DOM

2017-07-11

Meddelad i Göteborg

Mål nr

211-17

SÖKANDE

Vättilands Byggservice AB, 556670-3814

Råggatan 4

452 33 Strömstad

MOTPART

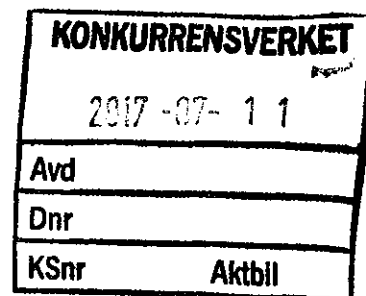
AB Strömstadsbyggen, 556078-2798

Västra Klevgatan 9 A

452 30 Strömstad

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 476514

Postadress

Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress

Sten Sturegatan 14

Telefon

031 - 732 70 00

Telefax

031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Expeditionstid

måndag-fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

AB Strömstadsbyggen genomför en upphandling av ramavtal avseende Löpande byggentreprenadtjänster.

Av tilldelningsbeslut den 29 december 2017 framgår att Erlandsson Bygg AB vunnit upphandlingen. – Anbudet från Vättilands Byggservice AB förkastades eftersom samtliga ställda obligatoriska krav inte var uppfyllda.

YRKANDEN M.M.

Vättilands Byggservice AB (bolaget) ansöker om överprövning och anför bl.a. följande. Bolagets anbud förkastades eftersom det inte uppfyllde ställda obligatoriska krav på yrkesmässig kapacitet hos erbjuden arbetschef och arbetsledare. Bolagets angivna referenser (Strömstadsbyggen och Strömstadslokaler) borde dock ha kontaktats innan tilldelningsbeslutet fattades. De hade då kunnat intyga att bolaget har den kompetens som krävs. Bolaget har haft avtal med dem under de senaste två upphandlingsperioderna (åtta år) då erbjuden arbetschef och arbetsledare arbetat. Bolaget insåg inte vikten av att skriva in text under Arbetschef och Arbetsledare utan trodde att kontakt skulle tas med lämnade referenser om bolagets kompetens. Detta då bolaget är en känd entreprenör för beställaren. Bolaget begär nu att en kontroll görs med bolagets referenser för att visa att erbjuden arbetschef och arbetsledare uppfyller kraven på yrkesmässig kapacitet. Om detta hade gjorts tidigare hade bolagets anbud godkänts. Bolaget har lidit skada av bristen i upphandlingen.

AB Strömstadsbyggen yrkar att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Strömstadsbyggen har i förfrågningsunderlaget ställt krav på att anbudsgivarens projektorganisation ska bestå av minst en arbetschef och en arbetsledare. Anbudsgivaren ska i anbudet kunna styrka att kraven på yrkesmässig kapacitet hos erbjudna personer uppfylls genom CV och med angivande av referenser. Anbudsgivaren ska till sitt anbud bifoga CV för tilltänkt arbetschef och arbetsledare. Av CV ska kunna utläsas att ställda krav på dessa nyckelpersoner är uppfyllda. Bolaget har till sitt anbud för angivna nyckelpersoner bifogat ett antal kursintyg. Av dessa kursintyg kan inte utläsas att efterfrågade krav är uppfyllda. Eftersom angivna referensuppdrag är från år 2016 kan man inte heller där utläsa att kraven är uppfyllda.

En upphandlande myndighet har en möjlighet, men ingen skyldighet, att tillåta att en anbudsgivare rättar exempelvis en uppenbar felskrivning, eller att begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras.

I förfrågningsunderlaget anges på ett tydligt sätt villkoren för upphandlingen och en beskrivning av vad som ska redovisas för att anbudsgivaren ska bli kvalificerad. Det är inte visat att det har förekommit någon brist, vare sig i förfrågningsunderlaget eller avseende genomförandet av upphandlingen, som medför skäl för att upphandlingen ska rättas eller göras om.

Bolaget har inte visat att Strömstadsbyggen har agerat i strid med vad som angetts i förfrågningsunderlaget vid genomförandet av upphandlingen och har heller inte visat att bolaget lidit skada eller kan komma att lida skada. Skäl för ingripande föreligger därför inte.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Frågan i målet är om det finns sådana brister i upphandlingen att det finns skäl för ingripande med stöd av bestämmelserna i LOU.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i LOU.

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

En upphandlande myndighet får tillåta att en anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudet. Myndigheten får begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning (jfr 15 kap. 12 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

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 (jfr EU-domstolens dom C-27/15 och HFD 2016 ref. I-II).

I förfrågningsunderlaget ställs krav på att anbudsgivaren i sitt anbud ska redovisa sin projektorganisation och att denna ska bestå av minst en arbetschef samt en arbetsledare. I anbudet ska vidare styrkas att ställda krav på yrkesmässig kapacitet hos erbjudna personer uppfylls. Detta ska utläsas dels genom CV, dels genom angivande av referenser. Parterna är överens om att bolagets anbud saknar tillräckliga uppgifter för att det ska kunna utläsas att erbjudna personer uppfyller ställda krav på yrkesmässig kapacitet. Anbudet har därmed inte uppfyllt kraven i kvalificeringsfasen, vilket är en förutsättning för att bolaget ska få delta i den fortsatta utvärderingen. Bolaget gör dock gällande att AB Strömstadsbyggen innan tilldelningsbeslutet fattades borde ha kontaktat de referenser som angetts i anbudet för att på så sätt få bekräftat att aktuellt krav är uppfyllt.

I förfrågningsunderlaget har angetts vilka krav som ställs på anbudsgivarna i fråga om yrkesmässig kapacitet hos nyckelpersoner i projektorganisationen och att det av CV ska kunna utläsas att kraven är uppfyllda. Vid sådant förhållande har det ålegat bolaget att efterkomma de krav som ställts upp. Någon skyldighet för AB Strömstadsbyggen att kontakta angivna referenser ställs inte upp i förfrågningsunderlaget. Inte heller har det funnits någon skyldighet för AB Strömstadsbyggen att begära att bolaget ger in de saknade uppgifterna. Någon möjlighet att ge in förtydliganden eller kompletterande uppgifter efter det att tilldelningsbeslut har meddelats finns överhuvudtaget inte. Det har inte heller varit möjligt för AB Strömstadsbyggen att beakta att bolaget i tidigare upphandlingar har antagits som leverantör till AB Ström-

stadsbyggen, eftersom det hade stått i strid med likabehandlingsprincipen. AB Strömstadsbyggen har därför haft fog för att förkasta anbudet från bolaget.

Sammanfattningsvis har bolaget inte lyckats visa att kommunen har genomfört upphandlingen i strid med LOU. Det saknas därmed skäl för att ingripa mot upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

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

Ann Rittri
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Michaël Koch.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.