



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2020-01-13
Meddelad i Malmö

Mål nr
8017-19

Sida 1 (6)

SÖKANDE

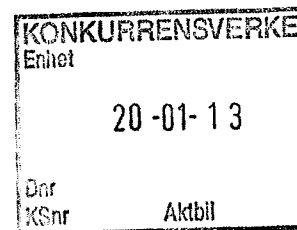
A-konsult AB, 556070-9395
Florettgatan 29 B
254 67 Helsingborg

MOTPART

Perstorps kommun
284 85 Perstorp

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår A-konsult AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 539915

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

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

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Perstorps kommun genomför upphandling av Tekniska konsulter till Tekniska förvaltningen inom Fastighet – Byggnad & Installation. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande under tröskelvärdet enligt LOU. Genom tilldelningsbeslut den 2 juli 2019 tilldelades Arkitektgruppen i Malmö AB kontrakt i upphandlingen. Vid utvärderingen av inkomna anbud diskvalificerades bl.a. ett anbud från A-konsult AB med motiveringen att det saknade bevis för Bas-P och Bas-U, vilket var ett skall-krav.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

A-konsult AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att utvärderingen ska göras om och att A-konsults anbud tas upp till utvärdering. A-konsult anför i huvudsak följande.

Av förfrågningsunderlaget framgår att konsult ska inneha BAS-P och BAS-U och att bevis ska bifogas anbudet (AUC.3741-3742). I anbudsprisbilagan avseende övriga skall-krav anges beträffande BAS-P och BAS-U: intyg bifogas anbudet. Det anges inte i förfrågningsunderlaget vad som avses med ett bevis eller intyg. Om kommunen hade sett det som ett viktigt krav att bevis avseende BAS-P och BAS-U skulle bifogas anbudet borde anbudsformuläret ha ändrats. Det framgår inte av AUB 31 att några bevis ska sändas in utan det som ska uppvisas är CV, verifikat, certifikat, referenser m.m.

Kommunen har den 5 juni 2019 besvarat följande fråga från en anbudsgivare: Under övrig bonuskunskap framgår att bevis på övrig kunskap skall bifogas i anbudet. Kan detta vara CV för resp. konsultkategori?" Kommunen svarade att om det finns något utbildningsbevis eller certifikat är det att föredra. Denna fråga anser A-konsult avser övrig bonuskunskap och ej BAS-P eller BAS-U. I anbudsformuläret står det att bevis ska bifogas när

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

det gäller övrig kunskap. När kommunen angav att den föredrar utbildningsbevis eller certifikat, kan det inte anses vara ett krav. A-konsult ser det inte som konstigt att man efterfrågar bevis när det gäller övrig kunskap eftersom många av kategorierna är av typen specialistkompetens som måste bevisas på något sätt.

A-konsult har intygat att av A-konsult offererade personer har denna kompetens avseende BAS-P och BAS-U. Det framgår tydligt av respektive persons CV och referensprojekt, men även av företagets presentation. Vid signering av anbudsformuläret intygas även att: "Vi uppfyller och godkänner alla skall-krav enligt upphandlingsdokumentet och dess bilagor. Undertecknas sanningsenligt av behörig företrädare." Signering av anbudet innebär att behörig firmatecknare tydligt har intygat att alla skall-krav är uppfyllda. A-konsult har alltså intygat att företaget har BAS-P och BAS-U kompetens. Övriga anbudslämnare har lämnat in intyg eller diplom vilket har godkänts av Perstorps kommun. A-konsult bifogar diplom och intyg som erhålls vid kurser i BAS-P och BAS-U.

Perstorps kommun anser att ansökan ska avslås och anför därvid bl.a. följande. A-konsult har uteslutits för att anbudet inte uppfyllde ställda krav. Under AUB.31 *Anbudets form och innehåll* står det att anbudsgivaren uppmanas att läsa igenom anbudet, inklusive bilagor, noga. Handlingar såsom CV, verifikat, certifikat, referenser m.m., som begärs i anbudet ska bifogas.

Under AUC.3741-3742 avseende byggarbetsmiljösamordnare för planering och projektering respektive utförande står det att konsult ska inneha BAS-P respektive BAS-U och att bevis skall bifogas anbudet. I anbudsprisbilagan står det under *Övriga skall-krav* att intyg ska bifogas anbudet. Personer som offereras med denna kunskap ska vara namngivna.

A-konsult har namngivit två personer för vardera, men inte bifogat några intyg (certifikat) på detta. Bevis och intyg är synonymt med certifikat. A-konsult har skickat med certifikat på en del andra behörigheter. Det verkar därför överflödigt att upphandlande myndighet skulle förklara vad bevis eller intyg är. Det är inte tillräckligt att en leverantör signerar anbudet, utan den upphandlande myndigheten är skyldig att se till att alla intyg, bevis och certifikat finns med i anbudet. Om A-konsult hade bifogat de intyg och diplom som skickats in till förvaltningsrätten till sitt anbud hade bolaget blivit godkänt.

Utvärderingen av skall-krav och övrig kunskap sker separat. Skall-kraven måste vara uppfyllda, medan övrig kunskap inte är tvingande utan bonus. För övrig kunskap enligt förteckning kunde separata kontrakt tecknas och det anges att bevis bifogas anbudet.

Anbudet från A-konsult har rätteligen förkastats och någon överträdelse av LOU har inte skett.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. En upphandlande myndighet har stor frihet att själv utforma sin upphandling inom de ramar som ges av de allmänna principerna för offentlig upphandling i 4 kap. 1 § LOU.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som har lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Vid överprövning enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. En förutsättning för att en ansökan om ingripande mot en upphandling ska kunna vinna bifall är vidare att sökanden visar att denne har lidit eller riskerat att lida skada av den påtalade bristen i upphandlingen.

De grundläggande principerna om likabehandling och transparens innefattar att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt formulerat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmåter betydelse vid upphandlingen. Vidare ska förfrågningsunderlaget vara utformat på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan tolka informationen på samma sätt.

Av förfrågningsunderlaget framgår dels att alla intyg som anges i upphandlingsdokumenten skulle bifogas anbudet (AUB 31), dels att bevis om BAS-P och BAS-U skulle bifogas (AUC.3741-3742). Även om olika begrepp har använts i olika delar av upphandlingsdokumenten är det enligt förvaltningsrättens bedömning klart att upphandlande myndighet ställde krav på att den som lämnade anbud skulle visa att skall-kraven uppfyllts genom att ge in handlingar som inte utfärdats av leverantören själv och att det således inte var tillräckligt att lämna uppgiften i ett CV eller att generellt intyga att alla skall-krav uppfylls. Detta måste anses ha stått klart för varje rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare. De aktuella kraven brister således inte i transparens. De framstår även som proportionerliga.

A-konsult har inte inom anbudstiden lämnat in något bevis, dvs. någon handling som visar att kraven uppfyllts, på att offererade konsulter har kunskap om BAS-P och BAS-U. A-konsult har mot denna bakgrund inte uppfyllt alla skall-krav. Perstorps kommun har därmed inte handlat i strid med LOU eller de upphandlingsrättsliga principerna när de förkastat bolagets anbud. Det föreligger således inte något skäl för ingripande enligt LOU. A-konsults ansökan härom ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Kerstin Hardgren

Astrid Lindeskog har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.