



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2013-02-22
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
6338-12 E
Enhet 1

SÖKANDE

PS Elektriska AB, 556714-2426

Ombud: Jur.kand. Per Karlsson
JP Advokatfirma i Göteborg AB
Götabergsgatan 20
411 34 Göteborg

MOTPART

Enköpings kommun
745 80 Enköping

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2013 02 25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

BAKGRUND

Enköpings kommun (kommunen) har genom förenklat förfarande genomfört en upphandling av ramavtal avseende byggtreprenader, dnr TF 2012/369 (upphandlingen). Anbud från PS Elektriska AB (bolaget) har uteslutits från värdering då det inte ansågs uppfylla i upphandlingen ställda skall-krav. Efter utvärdering tilldelade kommunen i beslut den 15 november 2012 uppdraget till tre andra företag.

YRKANDEN

Bolaget begär överprövning och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen inte får avslutas förrän kommunen vidtagit rättelse på så sätt att ny anbudsvärdering sker varvid bolagets anbud tas upp till utvärdering och tilldelas kontrakt.

Kommunen bestrider bifall till bolaget yrkande.

GRUNDER M.M.

Bolaget anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Skälen till att bolagets anbud inte upptagits till utvärdering angavs vara att bolaget inte angett två relevanta referenser och att det inte hade tillräcklig kapacitet vad avser antal yrkesarbetare. Såsom bolaget har uppfattat kommunen har referenserna inte ens kontaktats. Vid en kontakt med dessa kan beloppsnivån bekräftas. Att bolaget har angett löpande mindre entreprenader i sitt anbudsformulär är ett förtydligande av att man har utfört motsvarande entreprenader som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Bolaget har under de två senaste åren haft i genomsnitt fem anställda per år. Skall-kraven är således uppfyllda. Kommunens beslut att förkasta bolagets anbud strider mot principen om likabehandling. Om bolagets anbud hade tagits upp till utvärdering så skulle det vara ett vinnande anbud. Därmed är det uppenbart att bolaget kan komma att lida skada.

Kommunen anför i huvudsak följande. Rörande bolagets referenser så ska två tidigare genomförda byggentreprenader med ett totalvärde på cirka 1 miljon kronor eller mer anges. Bolaget har som referenser angett en generalentreprenad och löpande mindre entreprenader under år 2012. Kommunen har gjort bedömningen att löpande mindre entreprenader inte uppfyller det ställda kravet på referenser. Rörande antalet yrkesarbetande så anges det i anbudsformuläret att antalet anställda i medeltal hos entreprenören under de senaste två åren ska vara minst fem yrkesarbetande, exklusive anställda med ledningsfunktion eller i administrativa sysslor. Bolaget har inte kunnat påvisa att det under de senaste två åren har haft minst fem yrkesarbetare inom bygg. Dessutom har bolaget i sin redovisning i anbudet angett fem yrkesarbetare inom bygg, men vid en kontroll mot bolagets hemsida framgår att en av dessa har befattning som arbetsledare. Ytterligare en av de angivna yrkesarbetarna saknas helt i bolagets egen information på hemsidan.

DOMSKÄL

Bolaget yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän kommunen vidtagit rättelse på så sätt att ny anbudsvärdering sker varvid bolagets anbud tas upp till utvärdering och tilldelas kontrakt. Frågan i målet är därmed om kommunen har haft fog för att utesluta bolagets anbud från utvärdering.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppet förfarande.

I anbudsformuläret i upphandlingen anges bl.a. att anbudsgivaren ska kunna hänvisa till minst två tidigare genomförda byggentreprenader med totalvärde cirka 1 miljon kr eller mer genom att två relevanta och liknande uppdrag, pågående eller slutförda, under de senaste fem åren ska anges. Bolaget har angett en generalentreprenad under 2012 samt löpande mindre entreprenader under 2012. Kommunen har gjort bedömningen att det av bolaget angivna löpande mindre entreprenader inte uppfyller det ställda kravet på referenser. Bolaget har i sin tur angett att kommunen inte synes ha kontaktat referenserna och att beloppsnivån vid sådan kontakt hade kunnat bekräftas.

Huvudregeln är att det ankommer på anbudsgivaren att visa att skallkraven är uppfyllda om fråga härom uppkommer (se Kammarrätten i Jönköpings dom den 28 oktober 2010, mål nr 2449-10). Bolaget har inte i målet redovisat någon bevisning till styrkande av att det uppfyller det i upphandlingen ställda skallkravet på två tidigare genomförda byggentreprenader med totalvärde cirka 1 miljon kr eller mer. Då bolaget således inte har förmått visa att detta skallkrav är uppfyllt finner förvaltningsrätten att kommunen haft skäl att inte beakta bolagets anbud. Vad bolaget i övrigt har anfört föranleder ingen annan bedömning. Då bolaget därmed inte har uppfyllt samtliga i upphandlingen ställda skallkrav har kommunen haft fog för att utesluta bolagets anbud från utvärdering. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Per-Erik Nistér
rådman

Målet har föredragits av Klas Johansson.