



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Ann-Louise Jonsson

DOM
2016-11-23
Meddelad i Falun

Mål nr
4192--4196-16, 4266--
4267-16

SÖKANDE

Byggtec Gävleborg AB, 556698-6146

Ombud: Advokat Nicklas Rydberg
Box 171
186 23 Vallentuna

KONKURRENSVERKET	
2016-11-23	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

MOTPARTER

1. Söderhamns kommun (mål nr 4192-16)
2. Bollnäs kommun (mål nr 4193-16)
3. Ovanåkers kommun (mål nr 4194-16)
4. Faxeholmen AB, 556037-1600 (mål nr 4195-16)
5. Söderhamn Nära AB, 556439-6447 (mål nr 4196-16)
6. Älvkarleby kommun (mål nr 4266-16)
7. AB Älvkarlebyhus, 556537-4757 (mål nr 4267-16)

Ombud för 1-7:
Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudsutvärderingen görs om.

Dok.Id 177745

Postadress Box 45 S-791 21 Falun	Besöksadress Kullen 4	Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	Telefax 023-383 00 80	Expeditionstid måndag-fredag 08:00-12:00 13:00-16:00
---	---------------------------------	--	---------------------------------	--

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Inköp Gävleborg genomför på uppdrag av de kommuner och kommunalägda bolag som anges i domshuvudet en upphandling av ramavtal avseende "Byggarbeten för Söderhamns kommun, Bollnäs kommun, Ovanåkers kommun, Älvkarleby kommun, Faxeholmen AB, Söderhamn Nära AB och AB Älvkarlebyhus" (ärendenummer 5920). Upphandlingen, som omfattar sju delområden, genomförs enligt vad som anges i upphandlingsföreskrifterna genom ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 26 september 2016 varvid andra leverantörer än Byggtec Gävleborg AB antogs. I utvärderingsprotokollet anges att anbudet från Byggtec Gävleborg AB förkastas då det inte uppfyller ställda skall-krav.

Byggtec Gävleborg AB (Byggtec) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Byggtecs anbud inte utesluts utan ingår i utvärderingen och därmed tilldelas ramavtal och i andra hand att upphandlingen görs om. Byggtec anför som grunder för sin ansökan i korthet följande. Byggtec har av misstag inte satt ett kryss i rutan för att kravet i punkten 2.8 uppfylls. Den efterfrågade informationen har dock bifogats anbudet och Byggtec uppfyller därför det ifrågasatta kvalificeringskravet och vad som efterfrågas i anbudsformuläret. Byggtec lider eller riskerar att lida skada till följd av Inköp Gävleborgs felaktiga förkastande av dess anbud.

Inköp Gävleborg bestrider bifall till ansökan.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET*Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning*

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 (1 kap. 9 § LOU). Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 § LOU).

Vad parterna anför

Byggtec framför bl.a. följande. Byggtec har av misstag inte satt ett kryss i rutan "Kravet uppfylls" under punkten 2.8 i anbudet. Den efterfrågade informationen, refererade dokument CV och kursintyg för Per Engblom, har dock bifogats anbudet och Byggtec uppfyller de facto det aktuella kvalificeringskravet och vad som efterfrågas i anbudsformuläret. Vad som anges i utvärderingsprotokollet om att Byggtec inte har accepterat och uppfyllt kvalificeringskravet stämmer därför inte. Byggtec har både accepterat och uppfyllt kvalificeringskravet och anbudet skulle därmed rätteligen också ha utvärderats och tilldelats ramavtal. Det är uppenbart att det uteblivna krysset är en ren felskrivning.

Inköp Gävleborg har mot detta invänt bl.a. följande. Byggtecs anbud förkastades vid kvalificeringen då det formellt inte accepterat ett obligatoriskt krav. Anbudsgivare fick genom det webbaserade upphandlingssystemet, i vilket anbud skulle lämnas elektroniskt, tydliga instruktioner så att fullständiga anbud kunde lämnas in. I steget "Anbudsformulär" framgick en sammanställning av alla ställda krav med en grön eller röd "lampa" för att illustrera huruvida kravet var uppfyllt eller inte. I anbudsförfarandets samtliga steg, inklusive när anbudet skulle lämnas in och därmed e-signeras, framgick även en tydlig rödmarkerad information om att det fanns obligatoriska krav som inte var markerade som uppfyllda. Anbudsgivare uppmärksammades således tydligt på om anbudet inte uppfyllde ställda krav under samtliga steg i anbudsförfarandet. Då Byggtecs anbud inte var fullständigt, kvalifice-

rades det inte. Det är anbudsgivaren som bär ansvaret för att ett anbud är fullständigt.

Förvaltningsrättens bedömning

Av likabehandlingsprincipen följer att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

I målet är ostridigt att Byggtec inte har kryssat i rutan "Kravet uppfylls" i nedan angiven punkt i det elektroniska anbudsformuläret.

2.8 BYGGARBETSMILJÖSAMORDNARE

Kompetens hos byggarbetsmiljösamordnare som anbudsgivare förfogar över för att säkerställa att arbetsmiljölagstiftningen och gällande föreskrifter efterlevs skall styrkas i form utbildningsbevis motsvarande BAS-P och BAS-U samt CV och skall bifogas.

Utbildningsbevis och CV för de/den tilltänkta byggarbetsmiljösamordnare/-en skall bifogas anbudet. Bifogas inte utbildningsbevis och CV förkastas anbudet.

En CV bör minst innehålla:

- Den sökandes ålder och kontaktuppgifter/adressuppgifter etc.
- Arbetsmeriter/Yrkeserfarenhet (Tidigare anställningar mm. arbetsuppgifter, företagsnamn, ort, verksamhet och tidsperiod.)
- Utbildningar och examina
- Ev. referenser (ges vanligtvis på begäran)

Syftet med CV är att styrka efterfrågad kompetens för arbetsledning och arbetsmiljösamordning.

Kravet uppfylls:

Refererade dokument: CV Per Engblom.pdf, CV.doc, Kursintyg Bas-U.pdf, Per Engblom.pdf

Av ovan angiven punkt i anbudsformuläret kan utläsas att kompetens hos byggarbetsmiljösamordnare ska styrkas i form av utbildningsbevis och CV som ska bifogas. Enligt förvaltningsrättens mening är det inte klarlagt att det förelägg någon skyldighet för Byggtec att kryssa i den aktuella rutan. Av

utredningen i målet har inte framkommit annat än att samtliga begärda dokument i form av CV och utbildningsbevis för den tilltänkta byggarbetsmiljösamordnaren har bifogats av Byggtec och att Byggtec således i nära anslutning har lämnat information som motsvarar den information som bekräftelsen avser. Byggarbetsmiljösamordnare är även namngiven i enlighet med föreskriften AFC/D.1834. Det noteras vidare att Byggtec har kryssat i rutan "Kravet uppfylls" under punkten 2.1 i anbudsformuläret, i vilken det anges att anbudet inte får innehålla reservationer eller andra avvikelser från förfrågningsunderlagets ovillkorliga förutsättningar, s.k. skallkrav. Förvaltningsrätten finner vid dessa förhållanden att Byggtec har lämnat de uppgifter som krävs enligt förfrågningsunderlaget såvitt gäller byggarbetsmiljösamordnare och att Inköp Gävleborg inte har haft fog för att förkasta anbudet på den grund som skett. Byggtec har riskerat att lida skada till följd av detta, varför grunderna för ingripande enligt LOU är uppfyllda. Eftersom den konstaterade bristen inte är hänförlig till det konkurrensuppsökande skedet, finner förvaltningsrätten att det är en tillräcklig åtgärd att besluta om ingripande i form av rättelse. Upphandlingen ska således rättas på så sätt att Inköp Gävleborg genomför en ny anbudsutvärdering.

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

Karin Forslund Johansson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.