



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2013-04-09
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
7037-12 E
Enhet 1

Sida 1 (6)

KLAGANDE

BroWest Bygg & Inredning AB, 556521-2197
Oxgatan 1
736 30 Kungsör

MOTPART

Kommunfastigheter i Arboga AB, 556824-8925

Ombud:

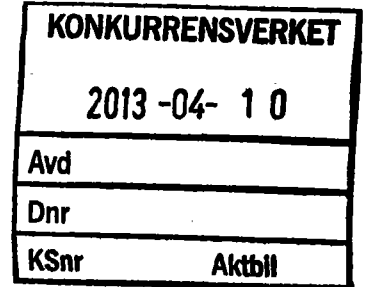
Anders Melkersson
Västra Mälardalens Kommunalförbund
731 85 Köping

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.



BAKGRUND

Kommunfastigheter i Arboga AB (härefter kommunfastigheter) har genomfört en förenklad upphandling benämnd "Kv Vårlöken 3, dnr VMFK-U 2012/69" (härefter upphandlingen) som avser ett entreprenararbete gällande ombyggnad av kvarteret Vårlöken Norra Norrgården Arboga. I tilldelningsbeslut den 21 december 2012 har kommunfastigheter beslutat att tilldela LJ ByggTeam AB kontrakt i upphandlingen.

YRKANDE

BroWest Bygg & Inredning AB (bolaget) har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkar rättelse av upphandlingen på så sätt att dess anbud bedöms uppfylla samtliga skall-krav i upphandlingen och därmed kvalificeras till en vidare utvärdering.

Kommunfastigheter bestrider bifall till bolagets yrkande.

GRUNDER OCH SAKOMSTÄNDIGHETER

Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Bolaget uppfyller samtliga skall-krav i upphandlingen och har därmed felaktigt diskvalificerats. Bolaget uppfyller aktuellt skall-krav om en årsomsättning motsvarande minst den dubbla anbudssumman. För aktuellt uppdrag anlitar bolaget fyra underentreprenörer. Både formuleringen i punkten 2.1 i förfrågningsunderlaget och formuleringen i ABF.12 i förfrågningsunderlaget tyder på att upphandlande myndighet öppnat upp för att anbudet kan omfatta huvudentreprenör och eventuella underentreprenörer. Bolaget uppger att inräknat anlitate underentreprenörer överstiger den dubbla anbudssumman för aktuellt uppdrag.

I punkten 2.1 i anbudsförmuläret anges bl.a. följande. "Om underleverantörer anlitas för att uppfylla ställda krav ska det i anbudet framgå att leverantören verkligen förfogar över den kompetens hos de underleverantörer

eller motsvarande som ingår i anbudet". Formuleringen upplevdes som svårtolkad. Bolaget har dock genom att skriva under anbudet och genom att svara JA på bl.a. punkterna 3.1 och 3.2 i förfrågningsunderlaget godkänt underlaget och avtalsvillkoren i sin helhet, samt intygat att det uppfyllt samtliga skall-krav i upphandlingen. Vidare anför bolaget att upphandlande myndighet inte uppfyllt formkraven när det gäller meddelat tilldelningsbeslut eftersom det saknades tydliga skäl till varför bolaget diskvalificerades.

Till stöd för sin talan anför kommunfastigheter bl.a. följande. Bolagets anbud har diskvalificerats ur upphandlingen eftersom bolaget inte uppfyllt skall-kravet om viss ekonomisk omsättning samt inkommit med en tidigare anbudsbilaga där vissa uppgifter som efterfrågats i upphandlingen saknades. Det har inte framgått av bolagets anbud att bolaget avsett använda sig av underentreprenörer eller åberopa annat företags kapacitet för aktuellt uppdrag. Av den kommunikation som skett är det ostridigt att bolaget haft kännedom om att det inte uppfyllt skall-kravet gällande ekonomisk omsättning. Bolaget upplystes även om att det inte inkommit med den reviderade anbudsbilagan i upphandlingen. I samtalet framkom att bolaget saknat kännedom om att en reviderad anbudsbilaga fanns. Denna innehöll bl.a. uppgift om tillkomna optioner och prisuppgifter som skulle utvärderas, uppgifter som inte efterfrågats i den anbudsbilaga bolaget lämnat in. Den 28 november 2012, dvs. cirka två veckor innan anbudstidens utgång, lämnade kommunfastigheter följande informationsmeddelande i det upphandlingsverktyg som tillhandahålls av Tendsign. "*Kompletterande uppgifter finns att hämta, se bilagor: "(KFU Vårlöken A, V, K) samt (Kfu 1 El), Reviderad anbudsbilaga (rev 2012-11-28) med tillkommande uppgift är bilagd, ersätter tidigare anbudsbilaga.*" Det ska noteras att informationen skickats ut till den e-postadress som bolaget angav vid registrering av användarkonto hos Tendsign. Det framgår av AFB.23 i förfrågningsunderlaget att anbudsgivare själva förväntas kontrollera om nya uppgifter till-

kommit i upphandlingen såsom t.ex. frågor och svar, tillägg eller ändringar, samt informationsmeddelanden. Tendsign har uppgifter om att bolaget hämtat ut förfrågningsunderlaget genom dess upphandlingsverktyg. Bolagets anbud är ankomstdaterat den 12 december 2012.

DOMSKÄL

Bolaget har i målet gjort gällande att det uppfyller de i förfrågningsunderlaget ställda skall-kraven om årsomsättning och riktigt ifyllt anbudsformulär. Bolaget har även gjort gällande att det saknats angivande av skäl till varför bolaget uteslutits ur upphandlingen i det tilldelningsbeslut upphandlande myndighet har fattat.

Förvaltningsrätten har således att pröva om bolaget på någon av de anförda grunderna har riskerat eller har lidit skada och om det därmed finns anledning att ingripa mot upphandlingen i enlighet med 16 kap. 6 § LOU. I 16 kap. 6 § LOU anges följande. 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. Det följer av likabehandlingsprincipen att en anbudsgivare i en offentlig upphandling måste uppfylla samtliga skall-krav för att kvalificera sig till en vidare utvärdering. Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt.

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

AFB.23 Kompletterande förfrågningsunderlag

Frågor med anledning av förfrågningsunderlaget ska ställas genom Tendsign, enligt ABF.21. Frågor ska ställas skriftligen, senast 10 dagar före anbudstidens utgång, genom www.opic.com/sv/tendsign/. Frågor och svar

samt eventuella informationsmeddelanden som har betydelse för alla anbudslämnande kommer att publiceras via Tendsign.

Innan anbud lämnas uppmanas därför presumtiva anbudsgivare att själva kontrollera om nya uppgifter om upphandlingen har tillkommit, exempelvis frågor & svar, tillägg eller ändringar samt informationsmeddelanden.

Notera att information skickas ut till den e-postadress som angavs vid registrering av användarkonto hos Tendsign, www.opic.com/sv/tendsign/.

Anbudsgivare som erhållit förfrågningsunderlag från annat håll är skyldig att själva hålla sig uppdaterade under anbudstiden.

AFB.51 Prövning av anbudsgivare

Anbudsgivare kommer att prövas enligt lagen om offentlig upphandling, SFS 2007:1091, kap. 10 § 1 och 2.

Anbudsgivare ska dessutom uppfylla följande kvalifikationer för att anbud ska prövas enligt AFB.52.

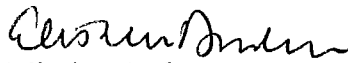
1. Anbudsgivare ska ha utformat sitt anbud helt i enlighet med förfrågningsunderlaget och formulär till anbud med begärda uppgifter ifyllda och begärda bilagor inlämnade.

Förvaltningsrättens bedömning

Av handlingarna i målet framgår att bolaget inkommit med en tidigare anbudsbilaga som inte längre varit aktuell i upphandlingen. Enligt de krav som ställs på en anbudsgivare enligt AFB.23 och AFB.51 i upphandlingen, åligger det anbudsgivaren att kontrollera om några nya uppgifter tillkommit i upphandlingen samt tillse att begärda bilagor är inlämnade. Kommunfastigheter har gjort gällande att det saknats uppgifter i det av bolaget inlämnade anbudsformuläret eftersom nya uppgifter tillkommit i den reviderade anbudsbilagan såsom t.ex. nya prisuppgifter och optioner. Bolaget har i målet inte bestridit att det inkommit med en tidigare anbudsbilaga. Det är i målet ostridigt att bolaget använt sig av en tidigare anbudsbilaga, något som medfört att vissa efterfrågade uppgifter saknats i bolagets anbud. Med beaktande av de krav som ställts på anbudsgivaren i enlighet med AFB.23 och AFB.51 och eftersom vissa uppgifter saknats i den av bolaget inlämnade anbudsbilagan, finner förvaltningsrätten att bolaget inte uppfyllt

samtliga skall-krav i upphandlingen. Det har därmed funnits stöd för upphandlande myndighet att i enlighet med likabehandlingsprincipen och 1 kap. 9 § LOU utesluta bolaget från en vidare utvärdering i upphandlingen. Vid denna bedömning saknar förvaltningsrätten anledning att utlåta sig över de av bolaget i övrigt anförda grunderna. Ansökan ska därmed avslås.

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



Elisabet Andersson

rådman

Målet har handlagts av Kristine Nilsson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,

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

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU

