



KLAGANDE

Hallands Vent & Plåtentreprenader AB, 556505-1173

Ombud: Jur.kand. Richard Sahlberg och
advokat Per Vestman
Foyen Advokatfirma i Sverige KB
Södergatan 15
211 34 Malmö

MOTPARTER

1. Båstads kommun
269 80 Båstad

2. Inventor Ventilations AB
Almelund
312 92 Laholm

KONKURRENSVERKET	
2012 -01- 27	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös dom den 26 oktober 2011 i mål
nr 9357-11, se bilaga A

SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten bifaller överklagandet och beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att Inventor Ventilations AB:s anbud förkastas.

YRKANDEN M.M.

Hallands Vent & Plåtentreprenader AB (bolaget) yrkar i första hand att kammarrätten förordnar att den aktuella upphandlingen får avslutas först

Dok.Id 204527

Postadress
Box 1531
401 50 Göteborg

Besöksadress
Stora Nygatan 21

Telefon
031-732 74 00
E-post: kammarratten.goteborg@dom.se
www.kammarratten.goteborg.se

Telefax
031-732 76 00

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:40

sedan rättelse skett på så sätt att anbudet lämnat av Inventor Ventilations AB inte tas upp till prövning. I andra hand yrkar bolaget, för det fall kammarrätten finner att förvaltningsrätten inte fullgjort sin utredningsskyldighet, att kammarrätten återförvisar målet till förvaltningsrätten för erforderlig prövning där. Bolaget anför bl.a. följande. Båstads kommun har genomfört en upphandling enligt LOU i förenklat förfarande avseende en luftbehandlingsentreprenad för Strandängsskolan i Båstads kommun. Upphandlingsformen har varit en s.k. samordnad generalentreprenad, innebärande att kommunen först upphandlar en entreprenör för varje fackområde inom hela entreprenaden och därefter för över respektive entreprenörs kontrakt på byggentreprenören. I upphandlingen lämnade bl.a. bolaget och Inventor Ventilations AB anbud. I tilldelningsbeslut meddelades att Inventor Ventilations AB:s anbud antagits och att bolagets anbud kommit på andra plats. Bolaget angav i sin ansökan om överprövning att Inventor Ventilations AB:s anbud bort förkastats. Bolaget har i förvaltningsrätten särskilt lyft fram att Inventor Ventilations AB glömt att redovisa BAS-U och att kommunen gett Inventor Ventilations AB möjlighet att komplettera denna uppgift. Bolaget har således redan i förvaltningsrätten ifrågasatt den komplettering som kommunen inhämtat. Kommunens fråga är oförenlig med 15 kap. 12 § LOU och strider mot den generella likabehandlingsprincipen inom upphandlingsrätten.

Båstads kommun (kommunen) anser att överklagandet ska avslås och anför bl.a. följande. Av RÅ 2009 ref. 69 framgår att det i upphandlingsmål ankommer på den part som gör gällande att en upphandling är felaktig att klart ange vilka omständigheter han grundar sin talan på. Bolaget har inriktat sig på omständigheterna kring förfrågningsunderlagets krav avseende BAS-U. Påståendet att det får anses framgå att man ifrågasatt kompletteringen som kommunen inhämtat saknar helt grund. I ansökan om överprövning görs inte gällande att det skulle vara fråga om en otillåten komplettering. Kommunen anser därför att det finns stöd för huvudprincipen i denna typ av mål

att endast de omständigheter som åberopas till stöd för en leverantörs talan i förvaltningsrätten bör kunna bli föremål för prövning i kammarrätten.

Inventor Ventilations AB anser att överklagandet ska avslås och anför bl.a. följande. De har lämnat det lägsta anbudet. Till anbudet fogades ett stort antal uppgifter som skulle lämnas enligt AFB.31. Något anbudsformulär fanns inte. De har bifogat allt utom namnet på byggarbetsmiljösamordnare BAS-U. I AFC.365 anges att GE ska överta det ansvar för samordning av åtgärder till skydd mot ohälsa och olycksfall på det gemensamma arbetsstället som enligt 3 kap. 7 § arbetsmiljölagen åvilar byggherren. Eftersom det bara kan finnas en BAS-U är det GE som ska hålla BAS-U. Det är ytterst ovanligt att det är någon annan än byggherren som håller BAS-U på det gemensamma arbetsstället. De tolkade handlingarna så att namnuppgift på BAS-U gällde GE. Efter inlämnat anbud blev de ombudade av kommunen att komplettera med namn på BAS-U vilket också skedde. Att hävda att bolaget ifrågasatt kompletteringens förenlighet med LOU är en efterhandskonstruktion. Kompletteringen innebar varken risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

I målet är fråga om upphandling av ventilationsentreprenad för kvarteret Akvarellen 15 i Båstads kommun. Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling och efter genomgång av inkomna anbud meddelade Båstads kommun att man hade för avsikt att anta det anbud som lämnats av Inventor Ventilations AB.

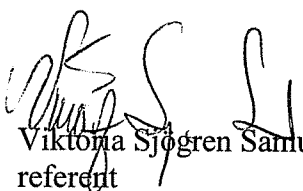
Bolaget har i sin ansökan om överprövning och hos kammarrätten gjort gällande bl.a. att kommunen, genom att anta Inventor Ventilations AB:s anbud, antagit ett anbud som inte uppfyller de krav som uppställs i förfrågningsunderlaget. Som grund har bolaget bl.a. anfört att anbudet saknar namnuppgift på den person som utsetts till byggarbetsmiljösamordnare, s.k. BAS-U.

Såväl förfrågningsunderlaget som Båstads kommuns därefter redovisade inställning till begäran om namnuppgift talar enligt kammarrättens mening för att man ansett att namnuppgiften på BAS-U är en nödvändig förutsättning för att ett anbud ska kunna utvärderas. Kammarrätten finner därmed att kravet är ett ovillkorligt s.k. skall-krav.

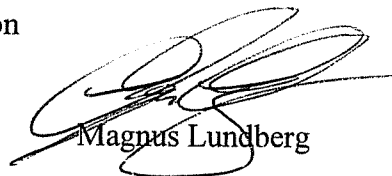
Det är ostridigt i målet att någon namnuppgift på BAS-U inte lämnats i Inventor Ventilations AB:s anbud. Vid anbudstidens utgång uppfyllde alltså anbudet inte samtliga obligatoriska krav. Att kommunen likväl utvärderade anbudet, kan då inte bedömas på annat sätt än som att kommunen förfarit i strid med 1 kap. 9 § LOU. Denna bedömning gäller oavsett den komplettering av anbudet som gjorts efter förfrågan av kommunen och i vad mån bolaget i sin ansökan om överprövning särskilt påtalat att den åtgärden strider mot LOU.

Kommunens förfarande har medfört att bolaget riskerat att lida skada. Grund för ingripande enligt lagen föreligger därmed. Överklagandet ska därför bifallas och upphandlingen rättas på så sätt att utvärderingen av anbudet ska ske utan beaktande av Inventor Ventilations AB:s anbud.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 1).


Viktoria Sjögren Samuelsson
referent


Ingvar Johansson


Magnus Lundberg