



SÖKANDE

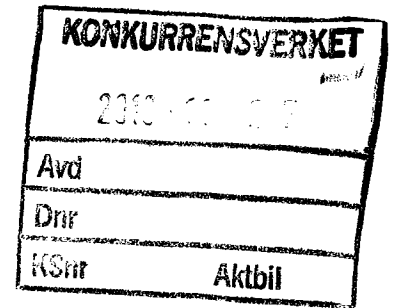
Tranås Anläggningservice AB, 556342-4331
Box 32
573 21 Tranås

MOTPART

Tranås kommun, Upphandlingsavdelningen
573 82 Tranås

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Tranås kommun (kommunen) har inlett ett förenklat upphandlingsförfarande som benämns ”Sluttäckning Norraby avfallsanläggning” (ref: IN422907). Genom tilldelningsbeslut har annan leverantör än Tranås Anläggningservice AB (bolaget) antagits. Bolaget har ansökt om överprövning.

Upphandlingsdokumenten

Upphandlingsföremålet

Upphandlingen gäller en utförandeentreprenad (generalentreprenad) med ersättningsformen fast pris utan index- och valutareglering. Upphandlingsföremålet omfattar utförande av sluttäckning av etapp 4 och 5 vid Norraby avfallsanläggning i Tranås med erforderliga arbeten och konstruktioner. Deponin är en deponi för icke-farligt avfall och ska sluttäckas med tätskikt, dräneringslager och skyddstäckning. Därvid ingår även terrassering, lägg-

Dok.Id 275163

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 2201 550 02 Jönköping	Hamngatan 15	036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se	-	måndag–fredag 08:00–16:00

ning av lak- och ytvattenledningar och brunnar, gasdräneringssystem, samt förarbeten såsom röjning och trädfällning. Upphandlingsföremålet omfattar två sluttäckningsetapper på sammanlagt ca 10 600 kvm, exklusive lak- och ytvattendiken. Endast ett anbud kommer att antas.

Anbudens innehåll och utformning

Anbudet ska lämnas elektroniskt och på svenska. Alternativa utföranden, reservationer och sidoanbud godtas inte.

Anbudsgivaren ska kunna visa att denne har erfarenhet av liknande entreprenader genom, att i anbudet ange minst ett liknande projekt som genomförts under de senaste sju åren. Anbudsgivarens tilltänkta platschef ska ha erfarenhet, kompetens och dokumenterad behörighet från objekt av liknande svårighetsgrad. Detta ska kunna styrkas genom CV. Med liknade svårighetsgrad avses tätskiktsarbeten med geomembran.

Anbudet ska innehålla:

- Prissatt mängdförteckning med beskrivande text
- Anbudsgivarens ombud och dennes CV
- CV för tilltänkt platschef
- Beskrivning av anbudsgivarens kvalitets- och miljöledningssystem enligt AFC.221 och AFC.222
- Namngivna personer för entreprenaden enligt AFC.1833, AFC.221 och AFC.222
- Kompletta ifyllda anbudsansökan på Visma TendSign

På anmodan ska följande uppgifter lämnas:

- Rutiner för att säkerställa en aktiv och systematisk riskhanteringsprocess (riskidentifiering, riskanalys, riskutvärdering och riskbehandling) leverantörens kvalitetsstyrning för projektet
- Uppgift om eventuella underentreprenörer och vilka arbetsmoment dessa ska utföra
- Tidplan
- Anbudsgivaren ska lämna dessa uppgifter inom fem arbetsdagar efter anmodan

Anbudsprövningen

Först prövas om det finns grund före uteslutning av anbudsgivaren (uteslutningsfas, steg 1). Därefter prövas huruvida de obligatoriska kraven för att anbudet ska anses kvalificerat för anbudsprövningens utvärderingsdel är uppfyllda (kvalificeringsfas, steg 2). Därefter prövas vilket av de kvalificerade anbuderna som är ekonomiskt mest fördelaktigt med hänsyn till pris (utvärderingsfas, steg 3).

Tilldelningsbeslutet

Av tilldelningsbeslutet med tillhörande handlingar framgår bl.a. följande. Fyra leverantörer har lämnat anbud. Av dessa har samtliga ansetts kvalificerade. Anbudet från Peter Collin Grävmaskiner Aktiefbolag (Pcgab) antogs som det kvalificerade anbud som ansågs ekonomiskt mest fördelaktigt med hänsyn till pris. Bolagets anbud kom på andra plats vid anbudsvärderingen.

YRKANDEN

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett genom ny anbudsprövning, varvid anbudet från Pcgab ska förkastas.

Kommunen anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget

Inställning

Anbudet från Pcgab uppfyller inte det obligatoriska kravet på att ange en tilltänkt platschef som har erfarenhet, kompetens och dokumenterad behö-

righet från objekt av liknande svårighetsgrad och styrka detta genom CV. Inte heller uppfylls kravet på att slutsumman i den prissatta mängdbeskrivningen ska överensstämja med anbudssumman för respektive huvuddel. Efter att Pcgab tillåtits rätta en felräkning är anbudssumman nämligen 79 650 kr högre i mängdförteckningen än i det tidigare inlämnade anbudet.

Utveckling av ansökan

Pcgab har lämnat in en CV för en tilltänkt platschef vid namn Henrik Svensson. Enligt denna CV har Henrik Svensson under åren 1993–2006 arbetat som lantbrukare, mjölkbonde och maskinist. Under åren 2006–2013 har han varit anställd hos HSJ Golfanläggningar AB och arbetat med ”anläggning av golfbanor och sluttäckning av deponier”. I vilken yrkesroll han utfört detta arbete framgår dock inte. Under åren 2013–2017 har han drivit eget företag och då arbetat som grävmaskinist, kontrakterat med Pcgab. Först fr.o.m. år 2017 arbetar Henrik Svensson som arbetsledare (och grävmaskinist) hos Pcgab. Ingenstans anges att Henrik Svensson arbetat som platschef. Det finns inte heller några uppgifter som bekräftar att han har erfarenhet, kompetens och dokumenterad behörighet från tätskiktsarbeten med geomembran. Upphandlingens obligatoriska krav i detta avseende kan därför inte anses uppfyllda.

Kommunen

Inställning

Anbudet från Pcgab uppfyller samtliga obligatoriska krav och det har därför inte funnits skäl att förkasta anbudet.

Platschef

I aktuell CV anges att Henrik Svensson är ansvarig arbetsledare / platschef. Under åren 2006–2013 har han utfört detta arbete hos HSJ Golfanläggningar AB. Pcgab tog över ett projekt som HSJ Golfanläggningar AB startat och

under åren 2013–2017 har Henrik Svensson som egen företagare arbetat som platschef för Pcgab:s räkning. Slutligen har Henrik Svensson fr.o.m. år 2017 utfört sitt arbete som anställd hos Pcgab. Mot bakgrund av vad som framgår av bilagan Referensuppdrag, CV och förtydligande e - postmeddelande den 23 augusti 2018 bör de obligatoriska kraven anses uppfyllda.

Rättelse

Vid kontroll av mängdföreteckningen upptäcktes en felräkning under kod CEE.32. Därvid angavs angiven mängd till 8 850. Angivet pris angavs till 10 kr och summan angavs till 8 850 kr. Kommunen ställde därför en fråga till anbudsgivaren som bekräftade att det rörde sig om en felräkning. Efter korrigering uppgår den angivna summan till 88 500 kr. Detta medför en skillnad i slutsumma på 79 650 kr. Detta har i sin tur lett till att den totala anbudssumman måst höjas med samma belopp (79 650 kr).

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 4 kap. 1–3 §§ LOU anges följande. Upphandlande myndigheter ska 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 upphandling får inte utformas i syfte att undanta den från lagens tillämpningsområde och får inte heller utformas i syfte att begränsa konkurrensen så att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas på ett otillbörligt sätt. En upphandlande myndighet bör beakta miljöhänsyn, sociala och arbetsrättsliga hänsyn vid offentlig upphandling om upphandlingens art motiverar detta.

I 4 kap. 9 § LOU anges att en upphandlande myndighet får tillåta eller begära att en leverantör rättar en felskrivning, felräkning eller något annat fel i en handling som har getts in av leverantören. Myndigheten får också tillåta att en leverantör förtydligar eller kompletterar en sådan handling. En handling enligt första stycket ska vara förenlig med principerna om likabehandling och öppenhet.

Enligt 20 kap. 4 § LOU anges följande. Efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får allmän förvaltningsdomstol överpröva

1. en upphandling, och
2. giltigheten av ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör.

Av 20 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Platschef

Pcgab har lämnat in CV för både sitt ombud och sin tilltänkta platschef. Det har dock inte redovisats referensobjekt för dessa personer individuellt utan referensobjekt har redovisats för företaget Pcgab. Detta har gjorts i den av

kommunen nämnda referensbilagan. I denna referensbilaga anges bl.a. följande:

Bottenkonstruktion innefattande bottentätskikt och bottendräneringslager för en deponi för farligt eller icke-farligt avfall utförd i enlighet med deponeringsförordningens (SFS 2001:512) kravställningar.

Alla referensuppdragen omfattar till följande: Rivning/anläggning av asfalt och murar och brandposter, borttagning av markvegetation, olika schakter, terrassering, fyllning terrassering, avjämning, ledningsbäddar gas och drän schakt, kringfyllnader i desamma, utlägg av geomembran och geotextiler, svetsning av geomembran, anläggning av arbetsvägar, inmätningar och utsättningar, VA-installationer, sådd, utplanering m.m. Alla entreprenaderna i CV innehåller en hög svårighetsgrad, bottentätningar.

Det får därigenom anses visat att företaget Pcgab har sådan erfarenhet som krävs för att uppfylla upphandlingsdokumentens krav. Frågan är dock om den av Pcgab angivna platschefen Henrik Svensson personligen har den erfarenhet som krävs. Efter att kommunen ställt en fråga angående komplettering har Pcgab angivit bl.a. följande:

Vi har flertalet personal som utgör samma funktioner beroende på hur många arbeten som är i gång. Henrik Svensson är Arbetsledare men går också in som Platschef. Mårten Isaksson arbetar som Projektchef men också som Platschef.

Utifrån vad som framkommit kan det anses sannolikt att Henrik Svensson har deltagit i tätskiktsarbeten med geomembran. Huruvida, och i så fall i vilken utsträckning, han gjort i egenskap av platschef eller en roll som motsvarar platschef framgår dock inte. Detta skulle kunna tolkas som att, i enlighet med vad bolaget gör gällande, Pcgab inte visat att Henrik Svensson uppfyller upphandlingsdokumentens krav. I sammanhanget måste dock kravets ordlydelse vägas in:

Anbudsgivarens tilltänkta platschef ska ha erfarenhet, kompetens och dokumenterad behörighet från objekt av liknande svår-

righetsgrad. Detta ska kunna styrkas genom CV. Med liknade svårighetsgrad avses tätskiktsarbeten med geomembran.

Det specificeras inte närmare vad nämnda ”erfarenhet, kompetens och dokumenterad behörighet” ska bestå i, mer än den ska avse eller vara hänförlig till objekt med liknande svårighetsgrad. Det kan således inte utläsas något hinder mot att den som har erfarenhet av relevant arbete, men i en annan befattning än platschef, ändå kan anses uppfylla kravet. Mot bakgrund härav anser förvaltningsrätten att bolaget inte förmått göra sannolikt att Pcgab brutit i att Henrik Svensson har sådan ”erfarenhet, kompetens och dokumenterad behörighet” som krävs för att uppfylla upphandlingsdokumentens krav. Bolaget har därmed inte förmått göra sannolikt att kommunen brutit mot LOU i denna del.

Rättelse

Den rättelse av felräkning som kommunen efterfrågat och tillåtit från vinnande leverantör är av sådant slag som inte förändrar anbudet på något mera påtagligt sätt och därmed utgör en tillåten rättelse enligt 4 kap. 9 § LOU. Bolaget har således inte visat att kommunen brutit mot LOU i denna del.

Sammanfattande bedömning

Bolaget har inte förmått göra sannolikt att kommunen brutit mot LOU på sätt som medför att bolaget lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Kjell Hammarborg

Rådmannen Kjell Hammarborg har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Ulf Nordberg.



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 nyårsafton, 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 avvisar 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 rätts-tillämpningen.
- 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.