



SÖKANDE

Sterner Stenhus AB, 556736-8740

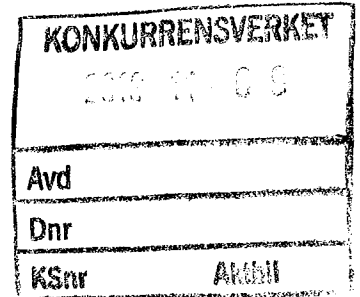
Ombud: Upphandlingsjurist Mikael Rendahl
Upphandlingsjuristen i Sverige AB
Box 1241
131 28 Nacka Strand

MOTPART

Tyresö Bostäder AB, 556482-8787
Box 235
135 27 Tyresö

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Tyresö Bostäder AB (upphandlande myndighet) genomför en upphandling av fasadrenovering (Fasadrenovering Kringelkroken 2018/u1806). Upphandlingen sker genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU.

Av anbudssformulärets punkt 4.2.2.1.5 framgår bl.a. följande. *Anbudsgivaren ska kunna tillhandahålla projektering. Den person som utför projektering ska ha erforderlig utbildning, erfarenhet och kompetens för den typ av projektering som ska utföras. Anbudsgivaren ska kunna styrka att offererad projektör uppfyller ovanstående krav. För projektören bifogas CV.*

Vid anbudstidens utgång hade anbud kommit in från tre anbudsgivare, däribland Sterner Stenhus AB och Stark Fasadrenovering i Sverige AB. Genom tilldelningsbeslut den 11 september 2018 har Sterner Stenhus AB erbjudits att teckna avtal. Enligt tillhörande utvärderingsrapport har Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte gått vidare till utvärdering med bl.a. motiveringen att *"Tyresö Bostäder kan ej hitta CV för eller kompetens hos namngivna personer som styrker att de har utbildning relevant för projektering i enlighet med anbudssformulärets punkt 4.2.2.1.5"*.

I nytt tilldelningsbeslut den 14 september 2018 har Stark Fasadrenovering i Sverige AB, efter rättelse, erbjudits att teckna avtal. I tillhörande dokument benämnt Ändring av tilldelningsbeslut anges att Tyresö Bostäder AB gällande anbudssformulärets punkt 4.2.2.1.5 har *"omprövat sitt beslut gällande diskvalificering av Stark Fasadrenovering i Sverige AB. I varken anbudssformulär eller rambeskrivning, har man specificerat vilken typ av utbildning eller vilken projekteringskompetens som krävs för uppdraget. Tyresö Bostäder har därmed på felaktiga grunder tagit tidigare beslut"*.

YRKANDEN M.M.

Sterner Stenhus AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering ska genomföras varvid anbudet från Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte ska beaktas. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin ansökan anför bolaget bl.a. följande. Upphandlande myndighet har brutit mot öppenhet- och likabehandlingsprincipen i 4 kap. 1 § LOU genom att erbjuda Stark Fasadrenovering i Sverige AB att teckna avtal. Detta trots att Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. Som framgår av det första tilldelningsbeslutet saknade Stark Fasadrenovering i Sverige AB CV för en projektör. Det torde vara uppenbart att Stark Fasadrenovering i Sverige AB efter det första tilldelningsbeslutet har kontaktat upphandlande myndighet för att avhjälpa felaktigheter och oklarheter i sitt anbud. Upphandlande myndighet har vidare angett att Stark Fasadrenovering i Sverige AB kommer att använda sig av en underentreprenör när det gäller projektering för plåtarbeten. Det framgår således av upphandlande myndighets egna uppgifter att Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte har erforderlig kompetens, utbildning eller erfarenhet för att utföra all efterfrågad projektering. Stark Fasadrenovering i Sverige AB har inte bifogat CV för den person som ska utföra projektering för plåtarbeten. Stark Fasadrenovering i Sverige AB har i sitt anbud dessutom svarat nekande på frågan huruvida de åberopar annat företags kapacitet. Något intyg från företaget ifråga har inte heller bifogats, vilket också var ett obligatoriskt krav.

Tyresö Bostäder AB anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Samtliga anbudshandlingar har lämnats via det slutna upphandlingssystemet Visma TendSign och kan begäras ut. Upphandlande myndighet kan inte efterkonstruera handlingar som dels är offentliga och dels inkomna från tredje part. I den första utvärderingen har upphandlande

myndighet felaktigt utgått från att det funnits uttalade krav för vilken typ av utbildning som projektören ska ha. Så är dock inte fallet. Projektering krävs för plåtarbeten, vilket Stark Fasadrenovering i Sverige AB kommer att tillhandahålla genom en underentreprenör. Att använda en underentreprenör är fullt tillåtet utan att åberopa annat företags kapacitet. Projektering krävs även för fasadrenovering, vilket Stark Fasadrenovering i Sverige AB kommer att tillhandahålla genom en anställd i företaget. För denne har Stark Fasadrenovering i Sverige AB bifogat CV, även om det vid första anblick var otydligt vilket CV som tillhörde vilken projektör. Detta eftersom båda inkomna CVn hade likvärdig projekteringserfarenhet och kompetens gällande fasadarbeten.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens bedömning

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

Förvaltningsrätten har därmed att pröva om det på grundval av vad bolaget anför är visat att Tyresö Bostäder AB har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och om detta har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada (se 20 kap. 6 § LOU).

De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare ge-

nomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (se 4 kap. 1 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget gör gällande att vinnande anbudsgivare Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. De krav som bolaget anser att Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte uppfyller är att bifoga CV för projektör samt i anbudet uppge vilket företag vars kapacitet åberopas och bifoga intyg från företaget ifråga.

Vad först gäller påståendet att Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte uppfyller kravet på att bifoga CV för projektör gör förvaltningsrätten följande bedömning.

Av handlingarna i målet framgår att bolaget genom det första tilldelningsbeslutet den 11 september 2018 har erbjudits att teckna avtal och att Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte gått vidare till utvärdering då med bl.a. motiveringen att *”Tyresö Bostäder kan ej hitta CV för eller kompetens hos namngivna personer som styrker att de har utbildning relevant för projektering i enlighet med anbudsformulärets punkt 4.2.2.1.5”*. Motiveringen har av bolaget tolkats som att CV för projektör helt har saknats i anbudet från Stark Fasadrenovering i Sverige AB och att upphandlande myndighet därför har saknat rätt att ändra det första tilldelningsbeslutet.

Tyresö Bostäder AB har angett att man vid den första utvärderingen felaktigt har utgått från att det funnits krav för vilken typ av utbildning som projektören ska ha. Enligt Tyresö Bostäder AB uppfyller Fasadrenovering i Sverige AB kravet eftersom CV för projektör har bifogats anbudet i enlighet med kravet i anbudsformulärets punkt 4.2.2.1.5. Tyresö Bostäder AB har därför valt att rätta tilldelningsbeslutet från den 11 september 2018, varvid

Stark Fasadrenovering i Sverige AB har gått vidare till utvärdering och genom nytt tilldelningsbeslut den 14 september 2018 har erbjudits att teckna avtal.

Förvaltningsrätten anser att motiveringen till varför Stark Fasadrenovering i Sverige AB ursprungligen inte gick vidare till utvärdering förvisso hade kunnat vara tydligare. Motiveringen kan dock inte läsas som att anledningen till att Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte gick vidare till utvärdering var att CV för projektör helt saknades. I målet har inte kommit fram annat än att Stark Fasadrenovering i Sverige AB i sitt anbud har bifogat CV för projektör och därför uppfyller kravet i anbudsformulärets punkt 4.2.2.1.5. Det saknas därmed skäl för ingripande på denna grund.

Vad sedan gäller påståendet att Stark Fasadrenovering i Sverige AB inte uppfyller kravet på att ange vilket företag vars kapacitet åberopas samt bifoga intyg från företaget ifråga gör förvaltningsrätten följande bedömning.

Tyresö Bostäder AB har angett att Stark Fasadrenovering i Sverige AB kommer att tillhandahålla projektering för plåtarbeten genom underleverantör och att det är tillåtet att använda en underleverantör utan att åberopa annat företags kapacitet. Vad bolaget har anfört visar enligt förvaltningsrättens bedömning inte annat. Det saknas därför skäl för ingripande även på denna grund.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att vad bolaget har anfört inte visar att Tyresö Bostäder AB har genomfört upphandlingen i strid med någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Eva Bäckström
Rådman

Camilla Brizzi har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en 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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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 rättstillämpningen.
- 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.

