



SÖKANDE

Quadro Entreprenad AB, 556181-6678
Industrivägen 16
961 68 Boden

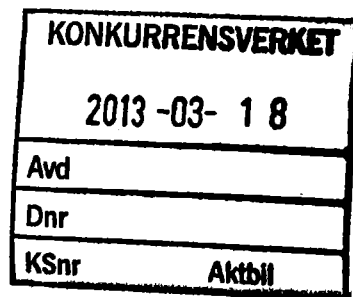
MOTPARTER

1. Bodens kommun
961 86 Boden

2. Bygg & Maskinservice i Boden AB, 556734-7686
Moråsvägen 5
961 67 Boden

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan utvärderingen gjorts om och rättats varvid Bygg & Maskinservice i Boden AB:s anbud inte får beaktas.

BAKGRUND

Bodens kommun har genom förenklad förhandling upphandlat "Ramavtal Byggarbeten-2013". Av förfrågningsunderlaget framgår att kommunen avser att teckna ramavtal med tre entreprenören om förutsättningar ges. Av utvärderingsprotokollet den 28 januari 2013 framgår att tre anbud inkommit. Enligt tilldelningsbeskedet tilldelades Bygg & Maskinservice i Boden AB (nedan Bygg & Maskin) förstaplatsen, Quadro Entreprenad AB (nedan Quadro) andraplatsen och NCC Construction AB tredjeplatsen.

YRKANDEN OCH UTVECKLING AV TALAN

Quadro har ansökt om överprövning och yrkat att Bygg & Maskins anbud ska förkastas. Till stöd för sin talan har Quadro anfört i huvudsak följande. Anbudet är inte underskrivet. Det saknar vidare uppgift på entreprenörens ombud, kvalitetsansvarig och miljöansvarig, vilket krävs enligt AFD.313, AFD.2212 och AFD.2222. Av AFB.51 2b) framgår vidare att arbetsgivaren ska förfoga över personal som är certifierad för Heta arbeten. Det krävs fyra yrkesarbetare och en arbetsledare. Anbudsgivaren har enbart lämnat ett intyg för Heta arbeten och det är på arbetsledaren. Det är vidare så att det endast är lämnat intyg på en arbetsledare och tre yrkesarbetare. Det ställda ska-kravet är således inte uppfyllt. I AFB.51 2b) ställs krav på giltigt yrkesbevis. Yrkesbeviset på betongarbete fyller inte detta krav då namn saknas.

Bodens kommun motsätter sig bifall till bolagets ansökan och anför bland annat följande. I förfrågningsunderlaget finns inget krav på att anbudet ska vara undertecknat. Enligt AFD.313, AFD.2212 och AFD.2222 är uppgiften varken ett kvalificerings- eller utvärderingskrav. Eftersom Bygg & Maskin bifogat en kopia på efterfrågat intyg så förfogar de bevisligen över personal som är certifierad för Heta arbeten. Individ 3 uppfyller både kravet gäl-

lande arbetsledare och yrkesarbetare. Kommunen är vidare av den uppfattningen att Bygg & Maskin uppfyller ställda krav i AFB.51 2 b).

Quadro vidhåller i yttrande sitt yrkande och tillägger bland annat att det rimligtvis inte kan vara så att ett anbud ska kunna utvärderas om det inte är underskrivet av behörig firmatecknare. ABF.51 2b) anger klart och tydligt att det är fråga om fyra yrkesarbetare och en arbetsledare, alltså totalt fem personer. Bygg & Maskins anbud innehåller enbart fyra personer. Individens i bilaga 3a anger befattning arbetsledare, alltså saknas namn på en yrkesarbetare. Förfrågningsunderlaget kräver intyg på giltigt yrkesbevis. Intyget på betongarbete saknar namn.

Bodens kommun vidhåller också sin uppfattning och anför följande. Bygg & Maskin förfogar över fyra yrkesarbetare. Individens i bilaga 3a innehar yrkesbevis för träarbetare och kvalificerar sig därför som yrkesarbetare. Enligt kommunens uppfattning finns inget hinder för att yrkesarbetare också kan vara arbetsledare. Det framgår inte heller av förfrågningsunderlaget att samma person inte kan inneha bägge rollerna. Gällande kravet på Heta arbeten så är det ett fristående krav där ingen koppling till personalkravet föreligger. Då Bygg & Maskin bifogat en kopia på intyg över Heta arbeten uppfyller bolaget bevisligen detta krav. Bilagorna 4a, 4b och 4c omfattar samma individ.

Bygg & Maskin har fått tillfälle att yttra sig över ansökan.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. 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.

I 16 kap. 6 § LOU stadgas att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna 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.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av likabehandlingsprincipen som uttrycks i 1 kap. 9 § LOU följer att en upphandlande enhet inte får efterge eller bortse från förfrågningsunderlagets obligatoriska krav – de så kallade ska-kraven. De krav den upphandlande enheten ställer i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande enheten ska utvärdera och pröva anbudet.

Quadro har gjort gällande att Bygg & Maskin inte uppfyller ställda krav i förfrågningsunderlaget och att inlämnat anbud därför borde ha förkastats.

Enligt AFB.31 i förfrågningsunderlaget ska anbudet avges helt i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget. Av AFB.5 framkommer att anbudsprovning att ske i två steg enligt följande:

Prövning av anbudsgivare – AFB.51

Värderingsgrunder vid provning av anbud – AFB.52.

Inte undertecknat anbud

I LOU finns inte någon bestämmelse om att ett anbud måste vara underskrivet överhuvudtaget. I den aktuella upphandlingens administrativa föreskrifter finns inte heller något krav på att anbudet ska vara undertecknat.

Det föreligger därför inte någon grund för ingripande enligt LOU av den anledningen.

Uppgift om entreprenörens ombud, kvalitetsansvarig och miljöansvarig

Av förfrågningsunderlaget framkommer att de tre anbud som uppfyller kraven i **AFB.51** samt offererar det lägsta priset kommer att antas med motsvarande rangordning. Förvaltningsrätten gör mot bakgrund härav den bedömningen att vad som anges i förfrågningsunderlaget under AFD.313, AFD.2212 och AFD.2222 inte är sådana uppgifter som utgör ett kvalificerings- eller utvärderingskrav, varför de inte heller kan anses utgöra så kallade ska-krav. Därmed saknas grund för ingripande enligt LOU av den anledningen.

Personal- och kompetenskrav

I AFB.51 2b) anges att anbudsgivare ska ha tillräckliga personella resurser för uppdraget. Anbudsgivaren ska förfoga över minst 4 yrkesarbetare (3 träarbetare + 1 betongarbetare) omräknat i heltidstjänster som innehar yrkesbevis för genomförandet av uppdraget samt 1 arbetsledare. Detta ska verifieras genom att bifoga CV samt kopia på giltigt yrkesbevis över de yrkesarbetare som står till beställarens förfogande. Anbudsgivaren ska vidare förfoga över personal som är certifierad för Heta arbeten, vilket också ska verifieras genom att bifoga en kopia på intyg/certifikat för Heta arbeten. I föreskrifterna hänvisas till formuläret för anbudet.

Quadro har gjort gällande att Bygg & Maskin inte uppfyller kravet på personella resurser till antal och till befattning.

Av ingivna handlingar framgår att Bygg & Maskin lämnat uppgift på fyra yrkesarbetare. Samtliga har uppvisat kopia av yrkesbevis för träarbetare.

En av dessa fyra uppges också vara arbetsledare. Denne person har också bifogat en kopia av ett certifikat som styrker behörighet för Heta arbeten. Av handlingarna framgår att en yrkesarbetare i sitt CV uppgett att han ”i grund och botten” är utbildad betongarbetare. Han har också bifogat en kopia av ett yrkesbevis för betongarbete.

Förvaltningsrätten anser att det under AFB.51 2b) ställda kravet på personella resurser är utformat på ett sådant sätt att skulle kunna tolkas på så vis att det ställs ett krav på fem personer. Förvaltningsrätten anser emellertid med hänsyn till att det inte framgår att även arbetsledaren ska vara en heltidstjänst att den rollen måste inrymmas i de fyra heltidstjänsterna avseende yrkesarbetare. Därmed skulle det – såsom kommunen anfört – vara tillräckligt att ange fyra yrkesarbetare, varav en av dem också kan vara arbetsledare. I förfrågningsunderlaget anges inte heller att arbetsledaren inte får inneha båda rollerna. Förvaltningsrätten anser därmed att Bygg & Maskin uppfyller ställt ska-krav vad avser personella resurser till antal.

Vad gäller kravet för så kallade Heta arbeten anges vidare enbart att arbetsgivaren ska förfoga över personal som är certifierad för Heta arbeten. Förvaltningsrätten gör där ingen annan bedömning än den kommunen framfört, dvs. att det är ett fristående krav där ingen koppling till personalkravet föreligger. Bygg & Maskin har också bifogat en kopia på intyg som visar att bolaget har en person som är certifierad för Heta arbeten. Bygg & Maskin får därmed anses uppfylla även detta ska-krav.

Quadro har slutligen gjort gällande att Bygg & Maskin inte bifogat något giltigt yrkesbevis för betongarbetare i sitt anbud. Förfrågningsunderlaget anger där tydligt att det ställs ett krav på att anbudsgivaren ska förfoga över tre träarbetare och en betongarbetare. Detta ska också verifieras genom att CV samt kopia på giltiga yrkesbevis för de yrkesarbetare som står till beställarens förfogande bifogas anbudet. Det är ostridigt att Bygg & Ma-

skin lämnat in yrkesbevis på offererade yrkesarbetare. Kopian på det yrkesbevis som inlämnats för betongarbete saknar emellertid uppgift om namn. Kommunen hävdar att beviset trots detta utgör ett giltigt yrkesbevis eftersom det omfattar en viss yrkesarbetare (bilagorna 4a, 4b och 4c). Förvaltningsrätten kan dock inte dra samma slutsats då beviset varken är försett med namn eller annan uppgift om identitet. Yrkesbeviset för betongarbetare kan därför enligt förvaltningsrättens mening inte anses utgöra ett giltigt yrkesbevis, vilket uttryckligen ställts som ett ska-krav i förfrågningsunderlaget. Bygg & Maskins anbud skulle därför inte utan vidare ha gått vidare till utvärdering.

Genom att Bodens kommun låtit Bygg & Maskins anbud att gå vidare till utvärdering har kommunen brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Quadro har därmed – som tilldelats andraplatsen i upphandlingen – riskerat att lida skada på grund av agerandet. Grund för ingripande med stöd av LOU föreligger därmed.

Det brott mot LOU som förvaltningsrätten anser föreligga är inte hänförliga till upphandlingens konkurrensuppsökande skede utan till kvalificeringen av anbudena. Den åtgärd som då blir aktuell är rättelse. Quados ansökan ska således bifallas på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse av utvärderingen har gjorts, varvid Bygg & Maskins anbud ska förkastas.

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


Britt Dahlin



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. 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 uppgive 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 3109/1C LOU