

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING****DOM**
2013-09-18
Meddelad i
LinköpingMål nr
5336-13
Enhet 2**SÖKANDE**RoofAB Gulteking Tak AB, 556916-8460
Skruvgatan 2
553 02 JönköpingOmbud: Rickard Sjunnesson
c/o Raid Shaman
Birger Jarlsgatan 29
554 63 Jönköping**MOTPART**Västerviks Bostad AB
Fastighetsförvaltningen
Box 502
593 25 Västervik**SAKEN**

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDEFörvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 135185

Postadress
Box 406
581 04 Linköping**Besöksadress**
Brigadgatan 3**Telefon**
013-25 11 00**E-post:**
forvaltningsrattenilinkoping@dom.se**Telefax**
013-25 11 40**Expeditionstid**
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Västerviks Bostad AB (Bostad AB) genomför en upphandling med avsikt att teckna avtal med en generalentreprenör avseende renovering av yttertak och tätskikt i Kv. Eleven 2 i Västervik, referensnummer 13/36 (upphandlingen). Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande. Enligt tilldelningsbeslut den 19 juli 2013 tilldelades uppdraget LW Sverige AB. I beslutet angavs att RoofAB Gulteking Tak AB (RoofAB) inte uppfyllde samtliga skalkrav.

RoofAB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att bolaget tilldelas kontraktet.

Bostad AB motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA ANFÖRT*RoofAB*

Bostad AB har begärt CV/meritförteckning. RoofAB har bemött detta genom att ge in en referenslista, vilket är ett för branschen vanligt sätt. I företaget har de en anställd som varit verksam som arbetsledare i mer än 25 år. Denna uppgift hade lämnats om beställaren så begärt. I samband med att bolaget fick tilldelningsbeslutet lämnade bolaget de saknade uppgifterna. RoofAB har lämnat ett anbud som är 252 000 kr lägre än bolaget som vunnit upphandlingen.

Bostad AB

För att en anbudsgivare ska kvalificera sig för anbudsutvärdering ska anbudsgivaren, jämlikt AFB.52 i förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter, bl.a. till anbudet bifoga CV/meritförteckning där det framgår att

utsedd arbetsledare för entreprenaden har minst tre års erfarenhet av att leda byggentreprenader.

Det krav som uppställts i AFB.52 är tydligt formulerat. I den referenslista som ingetts finns inga tidsangivelser eller uppgifter om projektledare och det är inte möjligt att utifrån denna härleda den i anbudet angivna projektledarens tidigare erfarenheter. Det har inte ålegat Bostad AB att kontakta referenspersoner för att kartlägga namngiven projektledares tidigare erfarenheter. Bostad AB kan inte avgöra om en sådan referenslista som den ingivna är vanlig i branschen, men det har ingen betydelse i sammanhanget, eftersom den är utformad på ett sådant sätt att den inte uppfyller de krav som angetts i förfrågningsunderlaget. Det faller inte på den upphandlande myndigheten att tillse att ingivna anbud uppfyller de kriterier som uppställs av den upphandlande myndigheten.

Den komplettering som RoofAB gjort har skett fyra dagar efter sista dag för lämnande av anbud och tre dagar efter anbudsutvärdering och meddelande av tilldelningsbeslut. Det finns inte någon möjlighet att komplettera anbud med ifrågavarande uppgifter efter att tiden för lämnande av anbud löpt ut (jfr Kammarrättens i Sundsvall dom den 14 juni 2012, mål nr 802-12). Inte heller om kompletteringen skulle godtas uppfyller RoofAB:s anbud de krav som uppställts i förfrågningsunderlaget.

Av AFB.52 i de administrativa föreskrifterna följer att anbudslämnare ska intyga att bl.a. F-skattsedel innehas och att anbudsgivaren är kreditvärdig, motsvarande 5 av 10 enligt Business Check eller liknande. Den 1 augusti 2013 har RoofAB avregistrerats för F-skatt, moms och arbetsgivaravgifter. Bolaget uppnår numera inte heller efterfrågad kreditvärdighet. Därmed hade Bostad AB haft rätt att häva avtalet enligt AFC.8. Detta hade också skett. Under alla omständigheter har RoofAB således inte lidit skada till följd av att deras anbud förkastats.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

I 1 kap. 9 § LOU anges att 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 förfrågningsunderlag den 27 juni 2013 anges bl.a. följande.

AFB.52 – Prövning av anbudsgivares lämplighet

Prövning av anbudsgivare kommer att ske med avseende på:

- Finansiell och ekonomisk kapacitet
- Teknisk och yrkesmässig förmåga och kapacitet

...

Anbudsgivare ska styrka sin tekniska och yrkesmässiga förmåga och kapacitet genom:

...

- Att till anbudet bifoga CV/meritförteckning där det framgår att:
 - Utsedd arbetsledare för entreprenaden har minst 3 års erfarenhet av att leda byggentreprenader.

...

Handlingar som ska bifogas i anbud:

...

- CV/meritförteckning för arbetsledare (där ovan efterfrågade uppgifter framgår).

Anbudsgivare utesluts från deltagande i upphandlingen om omständigheter enligt 10 kap 1 och 2 §§ LOU föreligger.

I tilldelningsbeslut den 19 juli 2019 angavs att RoofAB ej klarade prövningen då CV/meritförteckning fattades.

Förvaltningsrätten gör följande 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 på vilka omständigheter denne grundar sin talan. Domstolens prövning är begränsad till de omständigheter som sökanden har åberopat.

RoofAB får anses göra gällande att dess anbud uppfyller det ifrågavarande skall-kravet avseende CV/meritförteckning. I första hand menar bolaget att referenslistan som lämnats motsvarar det efterfrågade och i andra hand menar bolaget att kompletteringen som skickats in efter meddelat tilldelningsbeslut innebär att skall-kravet uppfylls.

Av förfrågningsunderlaget framgår att för att kvalificera sig för anbudsutvärdering ska anbudsgivaren bl.a. uppfylla kravet på teknisk och yrkesmässig förmåga och kapacitet. Vidare framgår att anbudsgivaren för att styrka detta ska bifoga bl.a. CV/meritförteckning, där det framgår att utsedd arbetsledare för entreprenaden har minst tre års erfarenhet.

RoofAB har ingett en referenslista, av vilken det inte går att utläsa hur länge projekten pågått eller vem som varit arbetsledare. Referenslistan kan, enligt förvaltningsrätten, inte betraktas som CV/meritförteckning utvisande teknisk och yrkesmässig förmåga. Således har RoofAB inte vid anbudstidens utgång ingett efterfrågade handlingar och uppfyller därmed inte det av Bostad AB uppställda skall-kravet avseende CV/meritförteckning. Vad RoofAB åberopat visar inte att Bostad AB skulle ha brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestäm-

melse i denna lag, när man uteslöt RoofAB från utvärderingen. Därmed ska ansökan avslås.

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

Sofia Blomkvist

Föredragande har varit Erik Jacobsen.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.