



SÖKANDE

VVS Plan i Värmland AB, 556804-1007
Blockgatan 10
653 41 Karlstad

MOTPART

Karlstads kommun
Upphandlingsenheten
651 84 Karlstad

SAKEN

Överprövning av avtals giltighet

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår VVS Plan i Värmland AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Karlstads kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av konsulter inom samhällsbyggnadssektorn genom ett öppet förfarande. Vid upphandlingen tecknades ramavtal för 13 kompetensområden bland annat besiktning. Enligt ramavtalet ska, när det gäller besiktning, en förnyad konkurrensutsättning mellan tilldelade leverantörer ske för specifikt uppdrag när uppdraget budgeteras till över 25 000 kr.

Kommunen har nu genomfört en förnyad konkurrensutsättning mellan tilldelade leverantörer gällande besiktningsskonsulttjänster vid upprättande av energideklarationer. Vid den förnyade konkurrensutsättningen lämnade tre ramavtalsleverantörer anbud. Ett anbud förkastades och övriga två anbud bedömdes uppfylla ställda krav. Tilldelningsbeslut fattades och avtal tecknades med WSP Sverige AB som lämnade det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. VVS Plan i Värmland AB hamnade på andra plats i utvärderingen.

PARTERNAS TALAN

VVS Plan i Värmland AB (bolaget) har begärt överprövning av avtalets giltighet. Bolaget anför i huvudsak följande. WSP:s anbud är inte giltigt då de har angivit en ”biträdande energiexpert”, det vill säga en person som inte är en certifierad energiexpert. Anbudet borde således förkastas. Enligt Boverkets föreskrifter och allmänna råd om energideklaration för byggnader (BFS 2007:5) enligt CEX måste den som utför energideklarationen vara certifierad energiexpert vilket inkluderar alla moment, det vill säga besiktning, upprättande och överföring till Boverket. Biträdande energiexperter, personer som inte är certifierade, får inte utföra någon del av energideklarationen. I anbudet från VVS Plan är samtliga angivna personer certifierade energideklaranter.

Kommunen bestrider bifall till bolagets ansökan och anför i huvudsak följande. Vinnande anbudsgivare lämnade sitt anbud i två CV:n. Av dessa CV:n framgår att en av de offererade konsulterna är certifierad energiexpert. Då kommunen inte uppställt något krav att två certifierade energiexperter ska offereras kan det konstateras att den vinnande anbudsgivaren uppfyller det obligatoriska kravet genom att offerera en certifierad energiexpert. Att den certifierade energiexperten har med sig en biträdande expert innebär inte att uppdraget inte kommer att fullgöras i enlighet med lagens krav. Det är säkerställt att det är den certifierade energiexperten som kommer att genomföra de arbeten som enligt lag ska utföras av en energiexpert. De krav som uppställts vid den förnyade konkurrensutsättningen är därmed uppfyllda.

Bolaget har därefter tillagt i huvudsak följande. I WSP:s anbud står klart och tydligt att de tänker använda en icke-certifierad besiktningsman i arbetet med att upprätta energideklarationer. Uppdraget kan då inte utföras i enlighet med lagens krav. När kommunen bortser från delar i anbudet från WSP gällande certifieringskravet innebär det att bolaget inte haft möjlighet att lämna ett likvärdigt anbud i konkurrens eftersom deras anbud lämnats i enlighet med Boverkets krav.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (ÄLOU) har upphört att gälla och ersatts av lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Enligt övergångsbestämmelserna ska dock 2007 års lag fortfarande tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Med anledning av att upphandlingen av det i målet aktuella ramavtalet påbörjades före den 1 januari 2017 ska bestämmelserna i ÄLOU tillämpas.

I 16 kap. 13 § första stycket 2 ÄLOU anges att rätten ska besluta att ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör är ogiltigt om avtalet har slutits enligt ett förfarande i 5 kap. 7 § samma lag utan att de villkor som framgår av den paragrafen eller av det ramavtal som ligger till grund för det nya anbuds förfarandet har följts och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Av 1 kap. 9 § ÄLOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förfrågningsunderlaget

Enligt förfrågningsunderlaget i den förnyade konkurrensutsättningen har kommunen för avsikt att handla upp besiktningsskonsulttjänster för upprätande av energideklarationer för 95 stycket byggnader/hus. I underlaget anges att energideklarationerna ska utföras i enlighet med lag (2006:985) om energideklaration för byggnader och Boverkets föreskrifter och allmänna råd (2007:4) om energideklaration för byggnader samt att deklARATIONERNA ska utföras av en certifierad energiexpert. Gällande utvärdering av anbud anges att ett antal punkter ska ingå i anbudet och att punkterna kommer utvärderas enligt följande:

- Totalt fast pris (70 %)
- CV för person/personer som ska utföra arbetet (10 %)
- Referensuppdrag av liknande karaktär samt kontaktperson. Minst en stycken vardera för de angivna personerna (20 %).

Vidare framgår att varje punkt kommer poängsättas i betygsskalan 1-10.

Förvaltningsrättens bedömning

VVS Plan i Värmland AB har gjort gällande att WSP:s anbud inte uppfyller kravet i den förnyade konkurrensutsättningen på att den som utför energideklarationerna ska vara certifierad energiexpert. Detta genom att WSP i sitt anbud angett en person som uppges vara biträdande energiexpert.

Av handlingarna framgår inte annat än att en av personerna WSP angett i sitt anbud är certifierad energiexpert, såsom kommunen anfört. Att WSP bifogat CV:n tillhörande två personer, varav endast den ena är certifierad energiexpert, kan enligt förvaltningsrättens mening inte uppfattas som att kravet på att vissa arbeten måste utföras av en certifierad energiexpert inte kommer att iakttas.

Förvaltningsrätten bedömer att annat inte är visat än att WSP uppfyller det omtvistade kravet då WSP offererat en person som är certifierad energiexpert. Det är genom vad bolaget anfört inte visat att det finns grund för att förklara avtalet ogiltigt. VVS Plan i Värmlands ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. För information om hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Joar Berglund
rådman

Föredragande har varit Sanna Gåård.



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.

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 nyårs-afton, 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.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.