



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Ann Liljedal

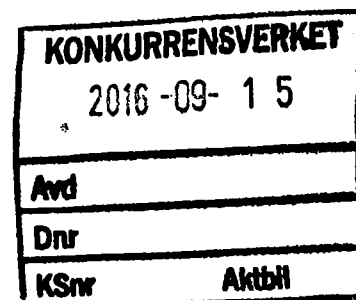
DOM
2016-09-15
Meddelad i Falun

Mål nr
2797-2799-16

SÖKANDE

VVS-Installatören i Gävle AB, 556365-5744

Ombud: Erik Backlund
c/o Erik Backlund Juridik AB
Västerled 33
245 64 Hjärup



MOTPARTER

1. AB Gavlegårdarna, 556487-5937
2. Gavlefastigheter Gävle kommun AB, 556009-9581
3. Markbyggarna i Gävle kommun AB, 556935-6875

Ombud för samtliga motparter: Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår VVS-Installatören i Gävle AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 174268

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag-fredag 08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

AB Gavlegårdarna, Gavlefastigheter Gävle kommun AB, och Markbyggar-
na i Gävle kommun AB (De upphandlande myndigheterna) upphandlar VS-
arbeten (upphandling 6099) genom förenklat förfarande enligt lagen
(2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades
den 13 juni 2016 varvid annan leverantör än VVS-Installatören i Gävle AB
antogs.

VVS-Installatören i Gävle AB (VVS-Installatören) ansöker om överpröv-
ning och yrkar att upphandlingen ska göras om då det rätteligen inte finns
några anbud som uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget.

De upphandlande myndigheterna bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET*Utgångspunkter för rättens prövning*

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad VVS-
Installatören anfört är visat att de upphandlande myndigheterna har brutit
mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse
i LOU och att detta medfört att VVS-Installatören lidit eller kan komma att
lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att
upphandlande myndigheter ska genomföra upphandlingar på ett öppet sätt,
behandla leverantörer likvärdigt och icke-diskriminerande samt iaktta prin-
ciperna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande.

AFB.53 Prövning av anbud

Anbudet kommer att bedömas i tre steg enligt följande:

1. Kvalificering (krav på företaget AFB.52).
2. Prövning (krav på entreprenaden).
3. Utvärdering

Anbud måste klara kraven i steg 1 för att gå vidare till steg 2 osv. De mest ekonomiska anbudena kommer att antagas och rangordnas.

Kvalificering – steg 1 (krav på företaget)

Här ställs krav på anbudsgivaren. Anbudsgivaren skall visa att han har tillräcklig finansiell och ekonomisk ställning samt teknisk förmåga och kapacitet.

Finansiell och ekonomisk ställning

Kontroll sker av företagets ekonomiska stabilitet genom kreditupplysningsföretag. Vid behov kommer Inköp Gävleborg att begära in årsredovisning. För nystartade företag kan Inköp Gävleborg komma att begära in verksamhetsplan, budget för verksamheten eller liknande.

Inköp Gävleborg samarbetar med skattemyndigheten och inhämtar erforderliga uppgifter om bl.a. skatter och sociala avgifter genom preview.

Inköp Gävleborg får utesluta anbudsgivare från deltagande i upphandlingen eller förkasta anbud om anbudsgivare:

ej fullgjort sina åligganden avseende skatter och sociala avgifter.

Utländska anbudsgivare bifogar motsvarande dokumentation som intyg på att föreskrivna registreringar och betalningar fullgjorts i hemlandet.

Antagen entreprenör är skyldig att kontrollera sina entreprenörer på motsvarande sätt.

Teknisk förmåga och kapacitet

De personer som anlitas för utförandet skall ha branscherfarenhet och flerårig vana av liknande arbeten samt ha relevant utbildning eller arbetslivserfarenhet.

Anbudsgivaren skall förfoga över minst fem stycken tekniker under hela avtalstiden.

Prövning – steg 2 (krav på vara eller tjänst)

Prövning kommer att ske av samtliga skalkrav i upphandlingsunderlaget.

Utvärdering – steg 3

Anbudsgivare som blivit godkänd i steg 1 och steg 2 går vidare till utvärderingsfasen där de mest ekonomiska anbudena kommer att antagas. Det kan bli olika E för respektive beställare. Utvärdering sker med hjälp av en referensgrupp som består av representanter från avropande enheter.

Utvärdering sker enligt följande:

Pris**Referenser Anbudsgivare**

Pris

Pris lämnas enligt bilaga 4. Priser lämnas exklusive mervärdesskatt.

Referenser Anbudsgivare

Anbudsgivaren skall bifoga minst 3 referenser som svarat på frågorna i bilaga 2 Frågor till referent. Om anbudsgivare varit entreprenör åt någon av beställarna under de senaste 5 åren skall dessa lämnas som referenser.

Om fler referenser lämnas kommer beställaren att välja de 3 referenser som utförts senast. Anbudsgivaren ansvarar för ifyllnad av bilagan och att referenten svarar på frågorna. Dessa formulär bifogas anbudet. Beställare kan komma att kontrollera lämnade referenser. Denna bilaga har till avsikt att visa hur anbudsgivaren tidigare genomfört, utfört och hanterat ett uppdrag såsom denna tjänst. Om referensernas medelpoäng understiger 2,01 tas anbudet ej upp till utvärdering.

Medelpoäng enligt 3 st. referenser ger underlag för poäng inom detta kriterium.

Medelpoäng 0 – 2,0 = ej prövning av anbud

Medelpoäng 2,01 - 2,99 = 0 % prisreducering

Medelpoäng 3,00 - 3,49 = 10 % prisreducering

Medelpoäng 3,50 - 4,00 = 20 % prisreducering

Prisreduceringen sker på totala anbudssumma.

Vad parterna anför

VVS-Installatören anför i huvudsak följande. Anbudet från VVS-Installatören diskvalificerades på grund av en brist avseende lämnande av referenser i upphandlingen. I förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivare ska bifoga minst tre referenser som svarat på frågorna i bilaga 2 Frågor till referent samt att om anbudsgivare varit entreprenör åt någon av beställarna under de senaste fem åren ska dessa lämnas som referenser. VVS-Installatören hade utfört uppdrag åt beställarna under de senaste fem åren utan att ange dessa som referenser i anbudet. VVS-Installatören har alltså ostridigt inte uppfyllt ett formellt krav på anbudet i detta avseende. Anbudet från de två anbudsgivarna som kvalificerades för utvärdering innehåller också formella brister avseende kravet på angivande av referenser. I motsats till VVS-Installatörens anbud har emellertid dessa anbud inte diskvalificerats. I förfrågningsunderlaget anges bland annat kravet att bilagan 2 Frågor till referent ska vara ifylld och det är anbudsgivare som ansvarar för ifyllnad

av bilagan och att referenten svarar på frågorna. Att bilagan är ifylld innebär rimligtvis att hela bilagan ska vara ifylld, inte endast delar. I det första av de två anbud som kvalificerades till utvärdering saknas angivande av entreprenadform trots att detta är en av alla kolumner som ska fyllas i på referensblanketten. I det andra av de två anbud som kvalificerades till utvärdering saknas angivande av entreprenadform och entreprenadsumma. Vidare anges ”löpande arbeten ramavtal” som beskrivning av ett projekt vilket inte är en beskrivning av ett projekt och för ett annat projekt saknas namn och kortfattad beskrivning. Samtliga anbud innehåller således brister, vilket utgör hinder att anta dessa och upphandlingen ska därför göras om.

De upphandlande myndigheterna anför i huvudsak följande. Kravet är att anbudsgivaren ska bifoga minst 3 referenser som svarat på frågorna i bilaga 2 Frågor till referent. ”Anbudsgivaren ansvarar för ifyllnad av bilagan” är inte ett obligatoriskt krav. De brister som VVS-Installatören anser att de utvärderade anbuden har, har med enkelhet verifierats genom telefonkontakt med referensen samt att samtliga referenser har svarat ja på frågan om referensobjektet liknar denna anbudsfrågan. Uppgifterna har kunnat verifieras utan att någon konkurrensbegränsning eller särbehandling skett.

Förvaltningsrättens bedömning

Högsta Förvaltningsdomstolen har uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten inte träds för när (RÅ 2002 ref. 50). I nu aktuell upphandling har anbudsgivarna getts ansvar för ifyllnad av bilaga 2 Frågor till referent och att referenterna i denna bilaga svarar på frågorna. Det angivna syftet med denna bilaga är att visa hur anbudsgivarna tidigare genomfört, utfört och hanterat ett uppdrag som denna tjänst. Förvaltningsrätten konstaterar att kravet, såsom det är formulerat är begränsat till att tre referenser för uppdrag såsom denna tjänst, ska ha svarat på frå-

gorna i bilaga 2 och av dessa svar ska framgå att anbudsgivaren erhåller en medelpoäng som inte understiger 2,01 poäng. Vidare ska om anbudsgivare varit entreprenör åt någon av beställarna under de senaste fem åren, dessa lämnas som referenser. Av utredningen i målet framgår att de anbud som utvärderats uppfyller dessa krav. De innehåller tre referenser vardera som svarat på frågorna i bilaga 2, bekräftat att anbudsgivarna utfört referensprojekt som liknar anbudsförfrågan och vid bedömningen av utförda tjänster lämnat en medelpoäng som inte understiger 2,01 poäng. De upphandlande myndigheterna har således inte haft anledning att inte ta upp de aktuella anbuden till utvärdering. Att det i förfrågningsunderlaget är formulerat så att det är anbudsgivaren som ansvarar för ifyllnaden av bilagan kan enligt förvaltningsrätten inte innebära att avsaknaden av ifylld kolumn i den del som inte avser det kravställda, skulle kunna leda till uteslutning av anbudsgivare. Skäl för ingripande enligt LOU saknas således och ansökan om överprövning ska därmed avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Eva Karlsson Helghe
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni 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. 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

