



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Sune Wennerberg

DOM
2013 -04- 0 5
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 12860-12 E

SÖKANDE

Flyttbara Enheter Fly-Bo AB, 556463-5794
 Karlstadsvägen 41
 681 37 Kristinehamn

MOTPART

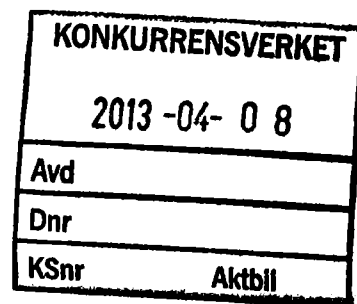
Länsstyrelsen i Skåne län
 205 15 Malmö

SAKEN

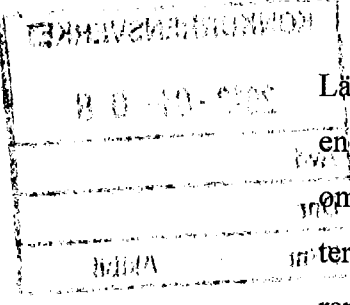
Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Flybo AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.



BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.



Länsstyrelsen i Skåne län genomför med förenklat förfarande enligt LOU en upphandling av totalentreprenad gällande byggande av toaletter för utomhusbruk i Västra Kullabergs naturreservat. Enligt tilldelningsbeslut daterat den 7 december 2012 har länsstyrelsen antagit Älö Trä AB som leverantör. Av tilldelningsbeslutet framgår vidare att bl.a. det av Flyttbara Enheter Fly-Bo AB (nedan Flybo AB) lämnade anbudet uteslutits från utvärdering, då detta inte ansetts uppfylla samtliga ställda skall-krav.

Flybo AB ansöker om överprövning och yrkar, så som det får uppfattas, att upphandlingen ska rättas på så sätt att den vinnande anbudsgivarens anbud utesluts och att ny utvärdering genomförs vid vilken Flybo AB:s anbud ska beaktas. Som grund för sin ansökan anför Flybo AB i huvudsak följande. Bedömningen/utvärderingen är felaktigt genomförd avseende organisationsplan (CV) samt vinnande anbudsgivares anbud avseende funktion och tekniskt utförande. När det gäller Flybo AB:s anbud anges i tilldelningsbeslutet att Flybo AB inte lämnat CV för entreprenaden. Flybo AB har lämnat en organisationsplan där det framgår bl.a. visning av de olika funktionerna för de anställda som i huvudsak kommer att leda entreprenaden samt personalens kompetens, med det enligt lag ställda kravet som gäller för entreprenader såsom Bas P och Bas U. Man kan i ett anbudsskede inte, utöver nyckelpersoner, ställa krav på att anbudsgivaren ska ange exakt vem eller vilka som ska utföra de olika momenten i entreprenaden. Flybo AB:s anbud uppfyller till fullo ställda krav och ska därför inte underkännas utan tas med i ny utvärdering. När det gäller utvärderingen av kravet avseende mått i handikapptoalett anges i förfrågningsunderlaget att ett toalettutrymme ska vara handikappanpassat enligt normerna för eldriven rullstol. Av dokumentet "Tillgänglighet inom fritid-idrott-kultur" framgår klassificeringen av eldriven rullstolsklass och det är uppenbart att det är klass C (eller minst B) som är aktuell. Västra Kullabergs naturreservat är ett fri-

luftsområde som kräver en viss typ av rullstol för att klara de krav som ställs. Detta innefattar rullstolsklassificering C. Utrymmet som krävs för denna klass är en radie på minst 1,2 meter vilket inte anbudet från Älö Trä AB uppfyller då golvytan i offererade byggnader endast är 2,2 x 2,2 meter. I detta utrymme får inte den angivna vändcirkeln plats. Vidare framgår av förfrågningsunderlaget att byggnaderna ska utföras med septiktankar med utvändig tömning och att dubbeltoaletten ska ha en tank med en volym på minimum 3 kubikmeter. Anbudet från Älö Trä AB uppfyller inte kravet då det av anbudet framgår att dubbeltoaletten har två separata tankar om vardera 1,7 kubikmeter. Av förfrågningsunderlaget framgår vidare att byggnaderna invändigt ska vara klädda med "lämplig och lättstädade ytor exempelvis panelskivor". Av anbudet från Älö Trä AB framgår att invändig beklädnad ska utföras med "pärlspontad träpanel som är vitlaserad". En träyta kan inte anses vara lättstädad och framför allt en yta som inte är fullständigt täckmålad. Älö Trä AB:s anbud uppfyller därför inte kravet på en lättstädad yta. Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivare redovisa underleverantörer, vilket inte gjorts i anbudet från Älö Trä AB. Det framgår inte i anbudet att någon underentreprenör ska användas för markentreprenaden, vilket kan innebära att Älö Trä AB inte avgivit sådan information som ska anges i anbudet.

Länsstyrelsen bestrider bifall till Flybo AB:s ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Flybo AB:s organisationsplan har inte ansetts uppfylla kraven på redovisning över att företaget har personal med erforderlig utbildning att genomföra uppdraget. Detta ska enligt förfrågningsunderlaget styrkas genom att CV på alla berörda i entreprenaden bifogas anbudet. Flybo AB har till sitt anbud bifogat en organisationsplan omfattande fyra personer. Flybo AB anger för VD – övergripligt ansvar, teknisk ansvarig samt BAS P och för produktionschef och platsansvarig – BAS U. För de övriga två anges endast titel. Organisationsplanen saknar redogörelse för de olika medarbetarnas meriter och kompetenser. Länsstyrelsen har be-

dömt att organisationsplanen inte lever upp till kraven på vad ett CV ska innehålla. Flybo AB har angett att antaget anbud inte uppfyller ställda krav avseende mått på de toaletter som ska vara handikappanpassade. I antaget anbud anges att de invändiga måtten på toaletterna är 2,2 x 2,2 meter. Enligt det dokument som Flybo AB hänvisar till (Tillgänglighet inom fritid-idrott-kultur) är detta utrymme tillräckligt för att en eldriven rullstol ska kunna vända. Det krävs dock att rullstolen backas men i dokumentet anges att så ofta är fallet och att måtten mest är av teoretiskt intresse eftersom man i regel backar i samband med vändning. För att vändning ska vara möjlig med en eldriven rullstol anges i aktuellt dokument att minsta mått mellan väggarna ska vara 1,8 meter, vilket är fallet i antaget anbud. Det finns i förfrågningsunderlaget inget krav på att toaletterna ska vara anpassade till en eldriven stol av viss storleksklass. Länsstyrelsen kan därför inte utesluta en leverantör för att måtten de angett i sitt anbud inte skulle vara anpassade efter den största eldrivna stol som finns att tillgå på marknaden. Vinnande anbudsgivare uppfyller de utrymmeskrav som angivits i förfrågningsunderlaget. Flybo AB har vidare anfört att den större toaletten ska ha en septiktank med en volym på minimum 3 kubikmeter. I förfrågningsunderlaget finns inget uttryckligt krav på att dubbeltoaletten ska vara utrustad med *en* septiktank. I det antagna anbudet anges att varje toalett i dubbeltoaletten ska vara kopplad till en septiktank med volym på 1,7 kubikmeter. Detta innebär att den totala volymen för dubbeltoalettens septiktankar blir 3,4 kubikmeter. Antaget anbud uppfyller det i förfrågningsunderlaget ställda kravet på septiktankarnas volym. När det gäller invändiga ytor har antagen anbudsgivare i sitt anbud angett att toaletternas innerväggar ska bestå av "lättstädad pärlspontad träpanel målad med vit lasyr". Länsstyrelsen har inte haft anledning att ifrågasätta att pärlspontad träpanel målad med vit lasyr är lättstädad. Det är vidare korrekt att antagen anbudsgivare inte angett någon underentreprenör vilket är ett krav *om* sådan ska anlitas. Det framgår dock av den antagne anbudsgivarens till anbudet bifogade redogörelse över kompetensprofiler i företaget att kompetens för markarbe-

ten finns i företaget. Av företagets registreringsbevis framgår också att verksamheten ska vara att producera och försälja träprodukter och mindre träbyggnader samt bedriva därmed förenlig verksamhet.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits med i förfrågningsunderlaget.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

Flybo AB har anfört att den vinnande anbudsgivarens, Älö Trä AB:s, anbud inte uppfyller samtliga ställda krav. I förfrågningsunderlaget anges i kravspecifikationen att en av toaletterna ska vara en s.k. dubbeltoalett där ett av toalettutrymmena är handikappanpassat enligt normerna för eldriven stol. Något krav på att toaletterna ska vara anpassade till en eldriven stol av viss storleksklass finns emellertid inte i förfrågningsunderlaget. I Älö Trä

AB:s anbud anges att de invändiga måtten på toaletterna är 2,2 x 2,2 meter. Förvaltningsrätten kan inte finna att det i målet är visat annat än att de angivna måtten får anses uppfylla det aktuella kravet. Vidare anges i förfrågningsunderlaget att samtliga tre toalettbyggnader ska vara försedda med separat nedgrävd septiktank med tömning utvändigt och att dubbeltoaletten ska vara ansluten till septiktank med en volym på minimum 3 kubikmeter. I Älö Trä AB:s anbud anges att respektive toalettstol i dubbeltoaletten är ansluten till var sin sluten avloppstank med en volym av 1,7 kubikmeter och med utvändigt tömning, vilket innebär att den totala volymen för dubbeltoalettens septiktankar blir 3,4 kubikmeter. Enligt förvaltningsrättens mening får anbudet därmed anses uppfylla aktuellt krav. I förfrågningsunderlaget anges vidare att byggnaderna invändigt ska vara klädda med lämpliga och lättstädade ytor, exempelvis panelskivor. Det är i målet inte visat att de av Älö Trä AB offererade ytorna inte skulle uppfylla kravet. Vidare anges i förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren, i det fall denne har för avsikt att anlita underleverantörer, i anbudet ska redovisa vilka delar av upphandlingskontraktet som avses att läggas ut på underleverantör samt till vem. Av utredningen i målet framgår att Älö Trä AB inte har redovisat några underleverantörer i sitt anbud. Det är emellertid i målet inte visat att Älö Trä AB har haft för avsikt att anlita underleverantörer varför anbudet inte kan anses brista när det gäller det aktuella kravet. Enligt förvaltningsrättens mening föreligger således inte skäl att utesluta Älö Trä AB:s anbud från utvärdering på de av Flybo AB anförda grunderna.

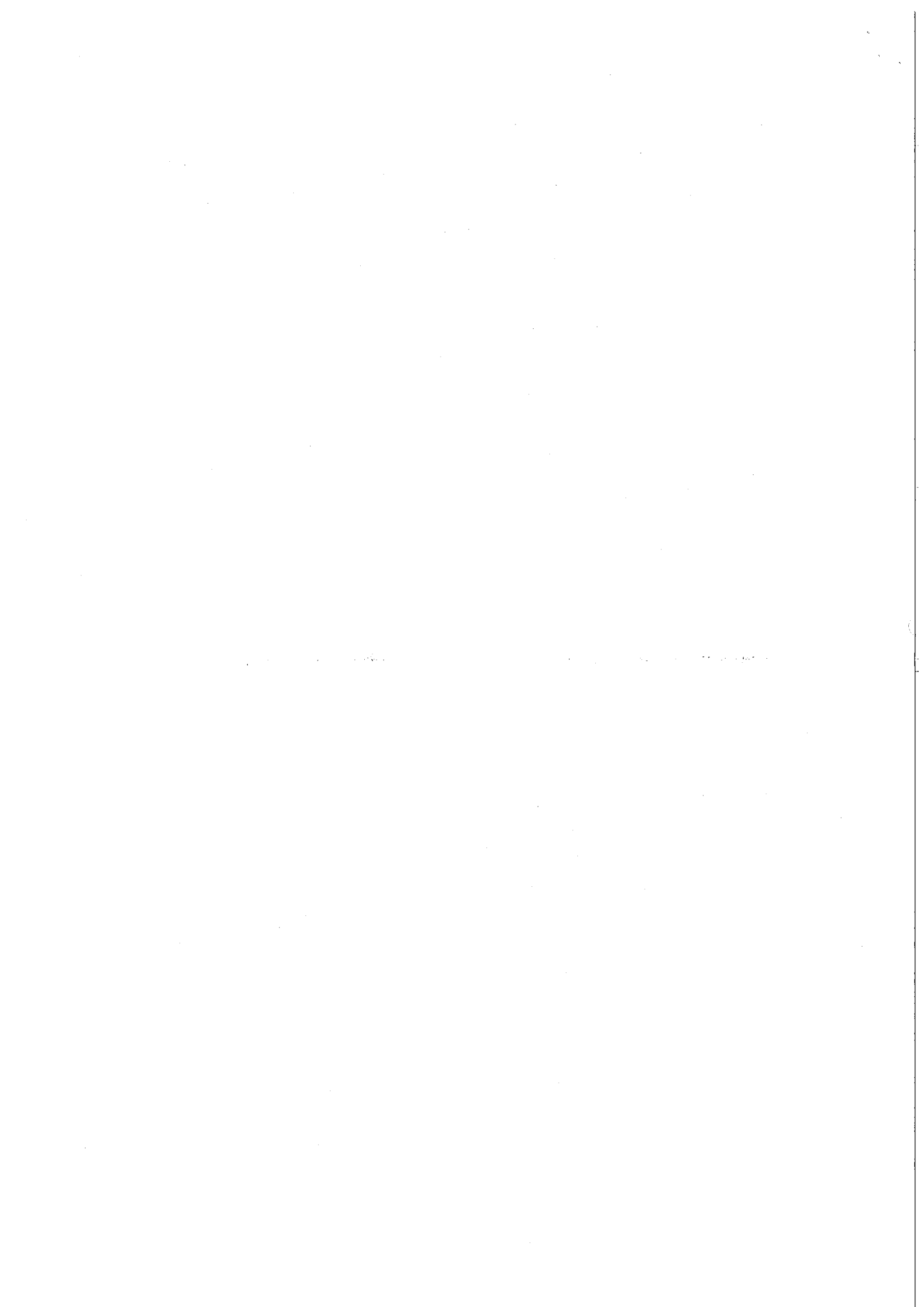
När det därefter gäller frågan om Flybo AB uppfyller kravet i punkt 2.1 i förfrågningsunderlaget kan förvaltningsrätten konstatera att det därvid anges att anbudsgivare till anbudet ska bifoga bl.a. redovisning över att företaget har personal med erforderlig utbildning för att genomföra uppdraget och att CV på alla berörda i entreprenaden därför ska bifogas. Av Flybo AB:s anbud framgår att man redovisat en organisationsplan och därvid angett och namngivit VD, marknads- och försäljningschef, produk-

tionschef och platsansvarig respektive platschef. Flybo AB har emellertid inte bifogat CV på alla berörda i entreprenaden som utvisar att de har erforderlig utbildning. Enligt förvaltningsrättens mening uppfyller Flybo AB:s anbud således inte det aktuella kravet och länsstyrelsen har därför haft fog för att utesluta anbudet från utvärdering. Flybo AB kan därmed inte, oavsett om den vinnande anbudsgivaren uppfyller samtliga krav eller inte, anses ha lidit eller riskerat att lida skada av länsstyrelsens förfarande. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger således inte.

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



Ola Brändström





SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 uppge 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 3109/1B LOU

