



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 2

DOM
2016-12-08
Meddelad i Göteborg

Mål nr
11253-16

SÖKANDE

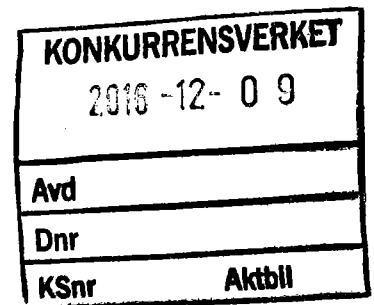
Effektiv Måleri i Mölndal AB, 556475-9917
Kråketorpsgatan 32
431 53 Mölndal

MOTPART

Orust kommun
473 80 Henån

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 448197

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Orust kommun genomför en ramavtalsupphandling av Hantverkare Måleritjänster, dnr 19-2016.

Av tilldelningsbeslut den 13 oktober 2016 framgår att andra leverantörer än Effektiv Måleri AB vunnit upphandlingen. Anbudet från Effektiv Måleri AB har förkastats, eftersom samtliga ska-krav inte var uppfyllda.

YRKANDEN M.M.

Effektiv Måleri AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att bolaget ska anses vara kvalificerade för fortsatt utvärdering.

Bolaget anför bl.a. följande. Vid utvärdering av inkomna anbud har Orust kommun inte ansett att bolaget har gett in yrkesbevis i tillräcklig omfattning. Deras anställda målare [REDACTED] erhöll gesällbrev (yrkesbevis) 1981. Detta har senare förkommit. Sveriges Hantverksråd utfärdar gesällbrev och det var först 1991–1992 som dessa dataarkiverades. Dessförinnan arkiverades de manuellt och lokalt på olika platser i Sverige. Vid eftersökning har något gesällbrev i original eller kopia inte kunnat gå att få fram. Av [REDACTED] CV framgår att han varit anställd hos bolaget sedan 1999 samt att han utfört gesällprov 1981. Konsekvensen av kommunens bedömning av att kravet på yrkesbevis/gesällbrev inte är uppfyllt blir att deras målare, som varit yrkesverksam i 40 år och arbetat inom Orust kommun och Orustbostäder de senaste fem åren, inte kan utföra arbete i deras fastigheter. Bolaget har fler målare som innehar gesällbrev.

Orust kommun ställer krav på bolaget utan stöd i lag eller avtal och inte heller bolaget har stöd för att ställa motsvarande krav på sina anställda.
– Bolaget ger in två gesällbrev.

Orust kommun (kommunen) anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Bolaget har inte bifogat efterfrågade obligatoriska dokument (yrkesbevis/gesällbrev) för två målare utan endast för en målare. Kravet var därför inte uppfyllt och bolagets anbud diskvalificerades. Om kommunen ändå hade kvalificerat bolagets anbud hade det stått i strid med likabehandlingsprincipen. Eftersom bolaget inte uppfyller samtliga ska-krav, har de inte lidit skada av kommunens handläggning.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Frågan i målet är om det finns sådana brister i upphandlingen att det finns skäl för ingripande med stöd av bestämmelserna i LOU.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i LOU. Som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att förvaltningsrätten endast bör beakta de grunder som sökanden har framfört i målet, jfr Högsta förvaltningsdomstolen, avgörande RÅ 2009 ref. 69.

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

En upphandlande myndighet får bl.a. begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras, om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning (15 kap. 12 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. ska-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle strida mot likabehandlingsprincipen och principen om öppet förfarande.

Det är den upphandlande myndigheten som har att bedöma vilka ska-krav som är nödvändiga för att erhålla den tjänst som efterfrågas, dock med de begränsningar som följer av LOU, dvs. kraven i upphandlingsförfarandet ska stå i rimlig proportion till och ha ett naturligt samband med det behov som ska täckas. Ställda krav får inte heller stå i strid med lag eller avtal.

I förfrågningsunderlaget har angetts vilka krav som ställs på leverantörerna, bl.a. att till anbudet bifoga yrkesbevis för två målare. Detta krav får anses stå i rimlig proportion till och ha ett naturligt samband med det behov som ska täckas. Det står inte i strid med lag eller avtal. Vid sådant förhållande har det ålegat bolaget att efterkomma de krav som ställts upp.

Det är ostridigt att bolagets anbud är ofullständigt vad gäller yrkesbevis för viss offererad målare. Anbudet har därmed inte uppfyllt kraven i kvali-

ficeringsfasen, vilket är en förutsättning för att bolaget ska få delta i den fortsatta utvärderingen. Någon möjlighet för kommunen att bortse från kravet utan att så sker i strid med likabehandlingsprincipen finns inte. Inte heller är det möjligt att komplettera anbudet i efterhand med gesällbrev på det sätt som bolaget nu har gjort. De gesällbrev som har getts in är helt nya uppgifter och utgör inte en konkretisering av tidigare lämnade uppgifter. Ett beaktande av denna komplettering skulle även den stått i strid med likabehandlingsprincipen. Orust kommun har alltså haft fog för att förkasta bolagets anbud och ansökan ska därför avslås.

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

Karin Hartmann
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Michaël Koch.



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. 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.