



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I UPPSALA**

**DOM**  
2016-02-02  
Meddelad i  
Uppsala

Mål nr  
6293-15 E

**SÖKANDE**

Normans i Jönköping AB, 556505-6719

Ombud: Advokaterna Thomas Svedberg och Björn Lind  
Gärde Wesslau Advokatbyrå  
Box 684  
551 19 Jönköping

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2016 -02- 0 4	
<b>Avd</b>	
<b>Dnr</b>	
<b>KSnr</b>	<b>Aktbil</b>

**MOTPART**

Norrtälje kommun  
Box 800  
761 28 Norrtälje

**SAKEN**

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 170132

**Postadress**  
Box 1853  
751 48 Uppsala

**Besöksadress**  
Kungsgatan 49

**Telefon**  
018-431 63 00  
E-post: [forvaltningsratteni uppsala@dom.se](mailto:forvaltningsratteni uppsala@dom.se)  
[www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se](http://www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se)

**Telefax**  
018-431 63 43

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-16:00

### BAKGRUND

Norrtälje kommun (kommunen) genomför upphandling av totalentreprenad avseende rivning av Bålbroskolan i Rimbo. I tilldelningsbeslut den 18 november 2015 antogs anbud från Uppsala Betonghåll AB.

### YRKANDEN M.M.

Normans i Jönköping AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Uppsala Betonghåll AB förkastas och inte tillåts delta i utvärderingen.

Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande. Av AFB.31 i förfrågningsunderlaget framgår att anbud ska innehålla en redovisning om anbudsgivarens projektorganisation, kvalitets- och miljöansvarig i projektet, arbetsledare och arbetare. Detta ska redovisas i bilagan "Svarsformulär och kravspecifikation".

Av AFB.51 framgår att anbudsgivare ska utslutas från deltagande i upphandlingen bland annat om något innehåll i anbudet saknas i enlighet med kraven i AFB.31. Av bilagan "Svarsformulär och kravspecifikation" framgår vidare att anbudsgivarna ska ge fullständiga svar på samtliga krav och frågor i de angivna textfälten.

Av punkt 4.3 i "Svarsformulär och kravspecifikation" framgår att anbudsgivarna ska namnge platschefen för det aktuella projektet och även i övrigt lämna en beskrivning om denne persons referenser, erfarenheter inom aktuell befattning och utbildning. Det anges även att denna information behövs som ett led i utvärderingen av anbudsgivarens projektorganisation. I punkt 6.1 framgår även att det är den namngivne platschefen som ska vara den person som står till kommunens förfogande under entreprenadens genomförande och som ska ansvara för att anbudsgivarens övriga personal har erforderlig kompetens och erfarenhet. Uppsala Betonghåll AB har dock helt ute-

lämnat uppgift om platschef i svarsformuläret. Uppsala Betonghåll AB uppfyller därmed inte de obligatoriska krav som följer av förutsättningarna i förfrågningsunderlaget och anbudet skulle därför ha förkastats. Om anbudet från Uppsala Betonghåll AB hade förkastats, hade bolaget tilldelats uppdraget eftersom bolaget i upphandlingen utvärderades som tvåa. Det är därför uppenbart att bolaget har lidit skada av de brister i upphandlingen som påtalats ovan.

**Kommunen** bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande. I bilagan Svarsformulär och kravspecifikation finns dels krav med färdiga fält där anbudsgivaren ska fylla i begärda uppgifter, dels krav där anbudsgivaren ska kryssa i huruvida kravet är uppfyllt eller ej, eller för vilken nivå kravet är uppfyllt. Ett anbud där svarsformuläret är ofullständigt ifyllt ska enligt AFB.51 förkastas.

Krav 4.3 innehåller dels ett krav på presentation av företaget, dels ett krav på referenser, erfarenheter och utbildning för den platschef anbudsgivaren kommer att erbjuda för uppdraget. Kravet gällande platschef är utformat så att anbudsgivaren genom att kryssa för olika alternativ ska ange vilken nivå som kan erbjudas, det finns däremot inget tydligt krav på att anbudsgivaren måste ange namn på den person som kommer att stå till kommunens förfogande. Jämförelsevis finns i Krav 5.4 ett uttryckligt krav på att anbudsgivaren i ett angivet fält ska ange vem som är ansvarig för anbudsgivarens miljösystem.

Krav 6.1 syftar till att anbudsgivaren ska intyga att den person som entreprenören från början namnger kommer att vara tillgänglig och ansvarig under hela entreprenaden, det finns dock inget uttryckligt krav på att namnet måste stå med redan i anbudet. Eftersom det inte någonstans i upphandlingen finns ett uttryckligt krav på att anbudsgivaren måste ange namn på den

tilltänkte platschefen har Uppsala Betonghåll AB fyllt i svarsformulär och kravspecifikation på ett korrekt sätt.

### DOMSKÄL

I mål om offentlig upphandling grundar rätten sin prövning endast på de omständigheter som sökanden åberopar, jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i RÅ 2009 ref. 69. Frågan i målet är om det föreligger skäl för ingripande enligt LOU på de grunder som bolaget anfört.

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol, efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada, överpröva en upphandling. I mål om offentlig upphandling grundar rätten sin prövning på de omständigheter som sökanden åberopar och parterna får själva bära ansvaret för utredningen, jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i RÅ 2009 ref. 69.

Enligt 16 kap. 6 § lagen LOU ska rätten besluta om ingripande mot upphandlingen om upphandlande myndighet har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet ska iakttas.

En upphandlande myndighet har stor frihet att själv utforma sin upphandling inom de ramar som ges av de allmänna principerna för offentlig upphandling i 1 kap. 9 § LOU. Grundläggande är att alla leverantörer behandlas likvärdigt och ickediskriminerande och att upphandlingen genomförs på ett

öppet sätt (se bland annat Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2002 ref. 50).

### **Förfrågningsunderlaget**

Under punkten 4.3 i "Svarsformulär och kravspecifikation" anges bland annat följande.

Anbudsgivaren skall vara verksam inom teknikområdet samt ha tillräckliga resurser för att genomföra entreprenaduppdraget till Norrtälje kommun.

För att intyga detta skall anbudsgivaren lämna en presentation av företaget. Presentationen ska t.ex. omfatta

- allmän företagspresentation,
- hur länge man varit verksam inom området,
- totalt antal anställda,
- organisation,
- utvecklingsplaner,
- kundsegment,
- ägarförhållanden,
- verksamhetsområden

Vid utvärderingen av anbud kommer anbudsgivarens projektorganisation för detta projekt att utvärderas varför nedanstående uppgifter behövs.

#### Organisation och personal

##### A. Platschef för detta projekt

Vidare efterfrågas i punkten 4.3 referenser, erfarenheter och utbildning för aktuell befattning. Under varje rubrik finns olika nivåer där relevant nivå för aktuell befattning ska kryssas för.

### **Förvaltningsrättens bedömning**

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. ska-krav, som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra

eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot lika-behandlingsprincipen och principen om transparens.

Det är givet att formuleringar i förfrågningsunderlaget i vissa fall kan ge utrymme för olika tolkningar avseende vilket eller vilka krav ett anbud ska uppfylla. Utgångspunkten får enligt förvaltningsrättens mening i första hand vara vad som uttryckligen anges i förfrågningsunderlaget. Obligatoriska krav föregås vanligtvis av ordet ”ska” eller ”skall”. Samtliga krav eller önskemål som uppställs i en upphandling utgör emellertid inte ska-krav. Förvaltningsrätten konstaterar att kommunen i förevarande upphandling genomgående i anbudsformuläret använt sig av lokutionen ”skall” i fetstil för att visa att det föreligger ett obligatoriskt krav. Vad gäller redovisning av platschef har kravet dock inte föregåtts av ordet ”skall”. Såvitt framgår har det i förfrågningsunderlaget inte heller på annat sätt påtalats att ett anbud kommer att förkastas om det angivna kravet inte uppfylls. Enligt förvaltningsrättens mening utgör skrivningen om platschef således inte ett ska-krav och det föreligger därmed inte skäl att förkasta Uppsala Betonghåll AB:s anbud på denna grund. Eftersom det inte någonstans i upphandlingen finns ett uttryckligt krav på att anbudsgivaren måste ange namn på den tilltänkte platschefen har Uppsala Betonghåll AB fyllt i svarsformulär och kravspecifikation på ett korrekt sätt. Enligt förvaltningsrätten har bolaget inte visat att kommunen agerat i strid med de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU. Förutsättningarna för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU är därmed inte uppfyllda. Bolagets ansökan ska således avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (DV3109/1A LOU)



Karin Åsberg

rådman

Målet har handlagts av föredraganden Nicklas Rydgren.



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

