



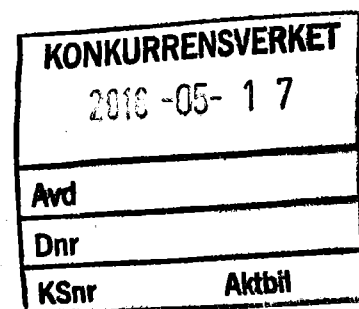
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM

2016-05-17
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
7256-16



SÖKANDE

Erlandsson Bygg i Stockholm AB, 556521-4268
Gunnebogatan 32
163 53 Spånga

Ombud: Advokat Eleonor Gustavsson
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
Box 3124
103 62 Stockholm

MOTPART

Järfälla kommun
177 80 Järfälla

Ombud: Advokat Charlotte Dolk
Advokatbyrån Hellgren Linander KB
Box 24053
104 50 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Erlandsson Bygg i Stockholm AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 729118

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt	08-561 680 01	måndag – fredag 08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Järfälla kommun (kommunen) genomför en upphandling av byggnationen av en förskola. Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt 4 kap. lagen (2007:1091) om offentlig upphandling- LOU. I tilldelningsbeslut den 31 mars 2016 beslutade kommunen att teckna avtal med en annan anbudsgivare än Erlandsson Bygg i Stockholm AB (Erlandsson).

Erlandsson yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse har vidtagits genom en ny utvärdering. Som grund för talan anförs bl.a. att kommunen åsidosatt principerna om likabehandling och transparens i 1 kap. 9 § LOU genom att inte utvärdera ett anbud som uppfyller ställda krav i förfrågningsunderlaget. Hade utvärderingen skett korrekt skulle Erlandsson ha tilldelats upphandlingen eftersom bolagets anbud hade lägst pris. Därför har Erlandsson lidit skada av kommunens felaktiga utvärdering.

Av förfrågningsunderlaget framgår att en anbudsgivare ska ha teknisk och yrkesmässig kapacitet och erfarenhet att fullfölja uppdraget och i anbudet beskriva sina resurser. En installationsledare ska ha erfarenhet som täcker el, VVS inkl kyla och sprinkler samt byggnadsautomation/styr. Erlandsson har, enligt kraven i förfrågningsunderlaget, bifogat ett sammanfattande CV för installationsledaren Carl-Arne Thorn (Thorn) i anbudet. Det finns inga krav på att redogöra för samtliga arbeten installationssamordnaren gjort under sin karriär. Om det hade varit ett krav skulle kommunen ha bett om ett fullständigt CV.

Thorn är utbildad ingenjör vid Stockholms tekniska institut och har tidigare arbetat med besiktningar, konstruktion och utredningar men har även arbetat som installationssamordnare och projekteringsledare. En

installationssamordnarens funktion är att leda och samordna installatörernas (bland annat värme/kyla, rör, ventilation, styr, sprinkler och el) arbeten så att produktionen fungerar. Det krävs således att en installationssamordnare har kunskap och erfarenhet av samtliga i byggprojekt traditionellt sett förekommande installationsområden. Av utdrag från utbildningsprogram från Stockholms Byggmästarförenings kurs för installationssamordning och teknologiskt instituts utbildningsprogram för installationssamordnare, framgår att bygg, el värme/kyla, sprinkler och styr ingår som naturliga delar i en installationssamordnarens funktion. Det är allmänt känt att en installationssamordnare har kompetens inom de traditionellt sett förekommande installationsområdena. Detta stöds även av en arbetsannons som kommunen har satt ut. Att ha kompetens som installationssamordnare innebär att ha kompetens och erfarenhet av områdena el, VVS inkl kyla, sprinkler och byggnadsautomation/styr. Kommunen har utan grund felaktigt utgått från att Thorn inte tidigare arbetat med el, sprinkler eller styr. Thorn har arbetat i mer än tio år som installationssamordnare och har erfarenhet av samtliga discipliner. Det saknas stöd i förfrågningsunderlaget att förkasta Erlandssons bud på grund av installationssamordnarens CV inte innehåller en viss formulering eller ingående beskrivning av utfört arbete.

Erlandsson har i anbudet intygat att personalen möter kraven av den erfarenhet som uppställts i förfrågningsunderlaget. Det är oklart hur kommunen kommit till slutsatsen att Thorn saknar kunskaper inom el, sprinkler och styr. Det har inte heller skett någon kontroll om Thorn hade dessa kunskaper genom en referenstagning.

Kommunen bestrider att Erlandssons anbud har utvärderats på ett felaktigt sätt. Vidare bestrids att kommunen åsidosatt principerna om likabehandling och transparens. Upphandlingen ska därmed inte rättas. Kommunen har genomfört upphandlingen i enlighet med LOU och utvärderingen av Erlandssons anbud har skett enligt vad som angivits i

förfrågningsunderlaget. Upphandlingen är genomförd genom ett öppet förfarande. I förfrågningsunderlaget AFB.12 framgår att upphandlingsförfarandet inte tillåter föregående förhandling och att anbudet i sin helhet kommer ligga till grund för utvärderingen. När det gäller anbudsgivarens kompetens framgår av AFB.52 att en installationsledare ska ha erfarenhet av el, VVS inkl kyla och sprinkler samt byggnadsautomation/styr. Vidare framgår att erfarenheten ska styrkas av uppgifter i CV.

Det CV som är bifogat för Thor styrker inte att han har kompetens av el, sprinkler och styr. Det framgår att Thor har erfarenhet som installationssamordnare men däremot inte inom samtliga efterfrågade discipliner. Arbete som installationssamordnare garanterar inte kompetens i de olika disciplinerna. Givetvis måste den efterfrågade erfarenheten framgå av anbudet. Erlandsson har enbart visat att Thorn har erfarenhet inom områdena VVS och kyl, inte samtliga efterfrågade krav. Även om det är fråga om ett sammanfattande CV, måste givetvis den efterfrågade erfarenheten framgå av detsamma. Installationsledarens kompetens ska styrkas genom efterfrågat bevis och brister i beviset kan inte läkas genom en referenstagning.

Det intygande som Erlandsson gjort i anbudsformuläret saknar betydelse för om skall-kravet är uppfyllt. Om skall-kravet är uppfyllt eller inte ska bedömas utifrån efterfrågat bevis, d.v.s. CV:t. Erlandssons anbud har inte uppfyllt det ställda skall-kravet, därför har kommunen varit skyldig att förkasta anbudet. Ett annat förfarande hade stridit mot de grundläggande principerna i LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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.

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att denne lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU. Rätten kan därvid endast besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Frågan i målet är om kommunen haft fog för sitt beslut att inte utvärdera det anbud som Erlandsson lämnat.

Av förfrågningsunderlaget AFB.52 framgår bl.a. följande:

”[...] Installationsledare ska ha minst fem (5) års erfarenhet inom installationsledning inom den senaste tio (10) årsperioden. Rollen som Installationsledare kan delas upp på högst 2 personer. Installationsledares erfarenheter ska täcka el, VVS inkl kyla och sprinkler samt byggnadsautomation/styr.”

”[...] Den tekniska och yrkesmässiga kapaciteten skall styrkas genom att till anbudet bifoga uppgifter i CV (utbildnings- och yrkesmässiga kvalifikationer) för ovan nämnd personals erfarenhet inom arbetsområdet. I anbudsformuläret ska bekräftas att CV för dessa roller är bifogade anbudet.”

Erlandsson har inkommit med det CV tillhörande Thorn som bolaget lämnade i samband med sitt anbud. Av CV:t framgår att Thorn har en ingenjörsutbildning inom VVS från Stockholms Tekniska Institut samt

mångårig erfarenhet som installationssamordnare vid ett antal projekt. Vidare är det under rubriken "Arbetsuppgifter" bl.a. specificerat att Thorn har erfarenhet som konstruktör inom VVS, tryckluft och kyla samt som installationssamordnare. Det framgår inte uttryckligen av CV:t att Thorn har erfarenhet eller kompetens från el, sprinkler eller styr.

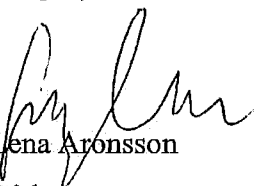
Erlandsson har till stöd för sin talan anfört att ha kompetens som installationssamordnare innebär att en person har kompetens och erfarenhet av samtliga områden som efterfrågas i AFB.52, närmare bestämt el, VVS inkl kyla, sprinkler och byggnadsautomation/styr. Kommunen har anfört att det klart måste framgå att en person har rätt kompetens och erfarenhet. Vidare har kommunen anfört att det inte går att förutsätta att arbetet som installationssamordnare garanterar kompetens inom de discipliner som är uppräknade i AFB.52.

Förvaltningsrätten gör bedömningen att Erlandsson, med det CV som bifogats anbudet, inte visat att Thorn haft den kompetens som efterfrågats i AFB.52. Även om CV:t är sammanfattande ska det visa att en person har den kompetens som kommunen ställt krav på. Det framgår tydligt av AFB.52 att installationsledarens erfarenhet ska täcka el, VVS inkl kyla, sprinkler och byggnadsautomation/styr. Förvaltningsrätten anser inte att Thorns arbete som installationssamordnare visar att han har all den efterfrågade kompetensen. Inte heller kan det intygande som Erlandsson gjort anses visa att Thorn har den kompetens som kommunen efterfrågat. Det ankommer på Erlandsson att visa att de besitter den kompetens som skall-kraven ställer upp. Det finns ingen skyldighet för kommunen att efterforska genom en referenstagning om Erlandsson har visat att de har erforderlig kompetens.

Sammanfattningsvis konstaterar Förvaltningsrätten att Erlandsson inte har visat att det finns skäl för ingripande enligt LOU. Bolagets yrkande om rättelse ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).



Lena Aronsson
Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Love Simonsson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

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 rättslämningen 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.