



SÖKANDE

Renmarks Måleri Aktiebolag, 556316-4838
Gesällvägen 5
891 41 Örnsköldsvik

Ombud: Advokaten Olov Matsson
Advokatfirman Abersten HB
Box 1313
801 37 Gävle

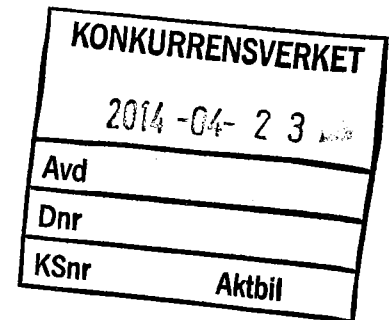
MOTPARTER

1. Landstinget Västernorrland
871 85 Härnösand

2. Nybergs Bygg & Måleri NBM AB
Sjögatan 1 A
891 60 Örnsköldsvik

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Renmarks Måleri Aktiebolags ansökan avseende den del som avser entreprenadområde måleri (E2) Örnsköldsvik och bestämmer att en ny utvärdering ska göras varvid anbudet från Nybergs Bygg och Måleri NBM AB inte ska anses uppfylla kravet i punkt 3.1 (AFB.51) och därför inte ska beaktas.

Dok.Id 71095

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Landstinget Västernorrland upphandlar genom öppet förfarande ramavtal avseende underhållsarbeten och ombyggnader (dnr 13LS1557). Upphandlingen avser sex olika entreprenadområden; bygg (E1), måleri (E2), golv (E3), värme och sanitet (E4), ventilation (E5) och el (E6). För varje ramavtalsområde ska tre avtal tecknas för vart och ett av de geografiska områdena Medelpad (Ånge, Sundsvall och Timrå), Ådalen (Härnösand, Sollefteå och Kramfors) och Örnsköldsvik. Tilldelningsgrund är lägsta pris.

Avseende entreprenadområde E2 Örnsköldsvik har tre kvalificerade anbud kommit in. Avtalet för det aktuella entreprenadområdet har tilldelats företaget Nybergs Bygg och Måleri NBM AB (härefter NMB). Företaget Renmarks Måleri Aktiebolag (härefter Renmarks) har lämnat det näst lägsta priset.

YRKANDEN M.M.

Renmarks ansöker om överprövning av upphandlingen i den del som avser måleri i Örnsköldsvik och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att NBM:s anbud utesluts. Som skäl för sin ansökan anför Renmarks i huvudsak följande. Principen om likabehandling innebär bl.a. att den upphandlande myndigheten inte får anta ett anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets krav. I förfrågningsunderlaget ställs krav på att anbudsformuläret ska fyllas i. I formuläret ska arbetsplatsansvarig anges. Under rubriken *3.1 Arbetsplatsansvarig eller likvärdig befattning* anges bl.a. att den arbetsplatsansvarige ska ha minst fem års erfarenhet som platsansvarig inom den senaste tioårsperioden och inneha intyg/certifikat för heta arbeten. NMB har i sitt anbudsformulär angett FB som arbetsplatsansvarig. Av bifogad meritförteckning framgår att FB varit måleriansvarig från år 2010. Det finns inget som visar att han har haft minst fem års erfarenhet som arbetsplatsansvarig inom den senaste tioårsperioden. NBM:s anbud borde därför inte ha kvalificerat sig till anbudsutvärderingen. Om NBM:s anbud

inte skulle ha kvalificerat sig till utvärderingen hade Renmarks anbud antagits varför Renmark lidit skada bl.a. i form av utebliven vinst för uppdraget.

Landstinget bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. NBM har till sitt anbud bifogat en förteckning över sin organisation i måleri. Där listas ett antal personer. Landstinget har tolkat NBM:s anbud så att TB, med erfarenhet av arbetsledaransvar från 1997 och framåt, är arbetsplatsansvarig och att han delar ansvaret för heta arbeten med PE som har intyg/certifikat för sådana arbeten. I PE:s meritförteckning anges han också som platschef. Enligt Landstingets bedömning har NBM med denna konstellation säkerställt att den nödvändiga erfarenheten finns hos ledningen på arbetsplatsen. Landstinget inser dock att tolkningen med ett uppdelat arbetsplatsansvar inte håller för en sträng bokstavstolkning. Tolkningen är dock väl i linje med proportionalitetsprincipen och praxis inom byggsektorn.

Nybergs Bygg och Måleri NBM AB motsätter sig ansökan och anför i huvudsak följande. NBM uppfyller de krav som ställts. I Administrativa föreskrifter anges att kraven gäller "Arbetsplatsansvarig eller likvärdig befattning". Den ansvarige har de kunskaper och erfarenheter som behövs för uppdraget. Alla funktioner i organisationen behöver inte ligga på en person. Att lägga alla funktioner på en person medför i sig en risk. Dessutom finns en person ansvarig för Heta arbeten vid de sällsynta tillfällen det kan behövas.

Förvaltningsrätten har denna dag i mål nr 3281-13 även prövat ansökan om överprövning av upphandlingen avseende entreprenadområde E2 Örnsköldsvik från BN Måleri & Golv Aktiebolag.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

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 iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 § LOU).

Utredningen i målet

Av de administrativa föreskrifterna punkt AFB.51 framgår bl.a. följande.

B. Prövning av anbudsgivare (kvalificeringsfasen)

Kvalificeringsfasen är helt inriktad på att bedöma anbudsgivarens kvalifikationer att genomföra uppdraget mot bakgrund av de krav som ställts i förfrågningsunderlaget. Anbudsgivare som lämnat efterfrågade handlingar och klarar kvalificeringen går vidare till fortsatt prövning av anbud enligt angivna utvärderingskriterier.

De efterfrågade uppgifterna ska redovisas på det sätt som efterfrågas i förfrågningsunderlagets anbudsformulär.

3. Personal- och kompetenskrav

Anbudsgivaren ska tillhandahålla:
Arbetsplatsansvarig som har dokumenterad kompetens och erfarenhet av att utföra likvärdigt uppdrag.

3.1 Arbetsplatsansvarig eller likvärdig befattning

Erfarenhet:

- a. Minst fem (5) års erfarenhet som platsansvarig, inom den senaste 10-årsperioden.
- b. Minst två (2) års erfarenhet som platsansvarig inom likvärdig verksamhet.
- c. Ska behärska svenska språket i tal och skrift.
- d. Ska inneha intyg/certifikat för Heta arbeten.

Förvaltningsrättens bedömning

I mål om ingripande enligt LOU gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan. Vidare framgår att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets kvalificeringskrav inte ska beaktas vid utvärderingen.

Renmarks gör gällande att NBM:s anbud inte uppfyller kraven på arbetsplatsansvarig och att Landstinget därför borde ha uteslutit NMB:s anbud.

I det fält i NBM:s anbudsformulär som är avsett för att ange arbetsplatsansvarig har NBM angett FB. Det är i målet ostridigt att FB inte innehar den erfarenhet som efterfrågas. NBM:s anbud uppfyller således inte det aktuella kvalificeringskravet och skulle således inte ha utvärderats. När Landstinget ändå har utvärderat anbudet har det skett i strid med LOU. Vad Landstinget anfört om att agerandet skulle vara i enlighet med proportionalitetsprincipen och praxis inom byggsektorn föranleder ingen annan bedömning.

Det har i målet inte framkommit annat än att Renmarks anbud skulle ha antagits om NBM:s anbud hade uteslutits vilket medför att Renmarks i vart fall får anses ha riskerat att lida skada till följd av Landstingets agerande. Skäl för förvaltningsrätten att ingripa mot upphandlingen föreligger därför. Enligt förvaltningsrätten är det tillräckligt att upphandlingen rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs varvid anbudet från NBM inte ska beaktas.

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



Kerstin Widmark

rådman

Målet har föredragits av föredraganden Lina Rosin.



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 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.