



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-09-10
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
8503-12 E
Enhet 2:2

Sida 1 (7)

SÖKANDE

Schakt i Väst AB, 556569-3313
Box 8945
402 73 Göteborg

Ombud: Martin Steen, adress som ovan

MOTPART

Härryda kommun
Sektorn för samhällsbyggnad
435 80 Mölnlycke

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET

2012-09-10

Avd

Dnr

Doss

Aktbil

Dok.Id 153843

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00

Telefax
031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Expeditionstid
måndag - fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 2
8503-12 E

BAKGRUND

Härryda kommun har genomfört en upphandling avseende ramavtal för maskintjänster Hjulburen grävmaskin med kort bakdel klassificering 21.2416. Tre anbud har getts in, varav en från Schakt i Väst AB. I tilldelningsbeslut den 25 juni 2012 har angetts att kontrakt tilldelas Knowledge Ground Construction AB.

YRKANDEN M.M.

Schakt i Väst AB begär överprövning av upphandlingen och framför i huvudsak följande. Vinnande anbud har inte styrkt sin namngivna föräres erfarenhet tillräckligt i sitt anbuds CV för att möjliggöra en poängbedömning. Därvid kan uppgift som ger möjlighet att bedöma (i år räknat) förärens erfarenhet saknas i anbudets CV. De för uppdraget relevanta referenserna har inte tidangivits i anbudets CV. Vid annan poängsättning skulle Schakt i Väst AB tilldelats kontraktet.

Härryda kommun anser att förvaltningsrätten bör avslå Schakt i Väst ABs ansökan om överprövning. Kommunen framför i huvudsak följande. Kommunen har genomfört anbudsutvärderingen i enlighet med anbudsfrågan och principerna 1 kap. 9 § LOU. Vinnande leverantör Knowledge Ground Construction AB (KGC) har i sitt anbud angett att föraren har kört hjul- och bandgrävare i egen regi sedan 2005-2012. I förarens CV framgår även åt vilka beställare som arbeten utförts under denna tid. Kommunen anser att detta styrker att den namngivna föraren har minst fyra års erfarenhet varför KGC tilldelats full poäng vid utvärderingen. Något krav på att ange under vilken tid uppdragen utförts har inte stipulerats i anbudsfrågan.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 3
8503-12 E

Schakt i Väst AB vidhåller sin talan och har anfört i huvudsak följande. Ett CV ska i vart fall under arbetsmeriter/yrkeserfarenhet innehålla tidigare uppdrag, arbetsuppgifter, företagsnamn och tidsperiod. Detta framgår inte i det CV som KGC bilagt sitt anbud. Härryda Kommun har inte gjort en rättvis bedömning på en viktig punkt i upphandlingen, om det beror på ett från början bristfälligt förfrågningsunderlag eller på hur man valt att bedöma anbud när de kommit in är svårt att avgöra. Man bör man ha förklarat avsevärt tydligare i förfrågningsunderlaget vad "förarens erfarenhet av liknade uppdrag" egentligen betyder och hur man som anbudsgivare skall visa upp detta i ett anbud (kanske bilagt en blankett för det CV man tänkt sig göra bedömningen utefter), särskilt eftersom punkten i upphandlingen har så stor betydelse för den slutgiltiga poängbedömningen och slutligen tilldelningen. Oavsett vad det beror har man inte gjort en tillräcklig bedömning av KGCs anbud. Man borde inte kunna avgöra vad man gjort, hur länge man varit hos respektive beställare samt vilken typ av anläggningsmaskin man kört där av KGCs anbud, och man skall kunna avgöra det för att kunna bedöma "förarens erfarenhet av liknade uppdrag".

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Av 16 kap. 4 § LOU, i dess lydelse sedan 1 november 2011, framgår att en leverantör, som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada, får hos allmän förvaltningsdomstol ansöka om överprövning av en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 4
8503-12 E

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 beaktas.

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. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Av vägledande rättsfall framgår att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när (se RÅ 2002 ref 50).

Utredning

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

1.5 Upphandlingens omfattning

Upphandlingen omfattar gräv- och schaktningsarbeten med hjulburen grävmaskin enligt klassificering 21.2416. Omfattningen är ca 1600 timmar per år. Beställaren avser att upphandla en entreprenör.

2. ANBUDSPRÖVNING

Anbudsprövning sker i två steg. Anbudsgivare måste uppfylla alla ställda krav i steg 2.1 för att gå vidare till utvärderingen. Härryda Kommun förbehåller sig rätten att anta det anbud som blir ekonomiskt mest fördelaktigt för kommunen med hänsyn till samtliga omständigheter.

2.1 Kvalificering – krav på anbudsgivare

Endast anbudsgivare som klarat samtliga ställda krav skallkrav enligt ovan går vidare för utvärdering.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 5
8503-12 E

2.2 Utvärderingsfas

Följande kriterier utvärderas:

1. Pris
2. Börkrav:
 - 2.1 Förarens erfarenhet av liknande uppdrag
 - 2.2 Företagets uthållighet

2) BÖRKRAV

2.1) Förarens erfarenhet av liknande uppdrag, max 50 poäng

Mindre än 1 års erfarenhet	0 poäng
Över 1 års men under 4 års erfarenhet	25 poäng
4 års erfarenhet eller mer	50 poäng

Förarens CV skall bifogas anbudet.

2.2) Företagets uthållighet, max 50 poäng

Antal personer på företaget (2012-05-01) inom verksamhetsområdet:

- 1-5 personer 10 poäng
- 6-9 personer 30 poäng
- 10- personer 50 poäng

Utvärderingsmodell

$$\text{Utvärderat pris} = \frac{\text{Offererat pris} * (1 + 100 - \text{uppfyllda börkravspoäng})}{100}$$

Den anbudsgivare som har det lägsta utvärderade priset kommer att antas.

I tilldelningsbeslut har angetts att två av tre inkomna anbud uppfyllt samtliga kvalificeringskrav. Av utvärderingen framkommer att Schakt i Väst AB och KGC tilldelats 50 poäng var under börkrav "Förarens erfarenhet av liknande uppdrag" och att även samma poängtal för uthållighet – 50 poäng. KGCs offererade pris har uppgått till 1 205 500 kr medan Schakt i Väst ABs offererade pris varit 1 350 000 kr.

Förvaltningsrättens bedömning

Fråga är först om förfrågningsunderlagets krav på förarens erfarenhet av liknande uppdrag och CV är så tydligt att en anbudsgivare kan lämna ett korrekt anbud

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 6
8503-12 E

CV – curriculum vitae - har i Svensk ordbok, utgiven av Svenska Akademin 2009, angetts betyda kortfattad redogörelse för egen utbildning, prestationer i arbetslivet, intressen m.m. I förfrågningsunderlaget har kravet på att förarens CV ska lämnas tagits in under börkravet om förarens erfarenhet av liknande uppdrag. Av förfrågningsunderlaget framkommer att poäng fås efter redovisade år av erfarenhet, varvid fyra års erfarenhet eller mer ger maximalt antal poäng. Kortare erfarenhet påverkar anbudspriset i utvärderingen. Utformningen av kravet på CV, dess innehåll och betydelse för utvärderingen framstår därför enligt förvaltningsrättens mening som tydligt. Skäl att vidta någon åtgärd enligt LOU saknas således.

Fråga blir därefter om det CV som lämnats för maskinföraren Leo Berg är av sådan beskaffenhet att det kan läggas till grund för poängsättning enligt förfrågningsunderlaget.

Av aktuell CV kan utläsas bland annat "Erfarenhet maskin. Kört hjul och bandgrävare i egen regi sedan 2005-2012 Åt följande beställare" varefter fyra uppdragsgivare redovisas. Förvaltningsrätten finner att det av ingivet CV kan utläsas att maskinföraren har efterfrågat erfarenhet för tilldelning av högsta poäng. Schakt i Väst AB inte har påstått att lämnade uppgifter om erfarenhet är felaktiga. Vid dessa förhållanden finner förvaltningsrätten att Härryda kommun behandlat uppgiften om Leo Bergs erfarenhet enligt förfrågningsunderlaget. Förutsättningar för att vidta åtgärd enligt LOU saknas därför.

Sammantaget finner Förvaltningsrätten att Schakt i Väst AB inte har visat att förutsättningar för åtgärder enligt LOU finns. Ansökan ska därför avslås.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 7
8503-12 E

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



Silja Klint

Rådman



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 uppgive 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