



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
2013 -08- 2 7
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 6449-13

SÖKANDE
 Flybo AB, 556463-5794
 Karlstadsvägen 37
 681 25 Kristinehamn

MOTPART
 Malmö stad
 205 80 Malmö

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Flybo AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Malmö stad genomför en upphandling av toalettbyggnad och markarbeten i Rildammsparken, Malmö. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslut har Danfo AB (Danfo) tilldelats kontraktet och Flybo AB (Flybo) har placerat sig på andra plats.

Flybo ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att utvärderingen ska göras om och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Flybo anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget framgår det klart och tydligt att ett ofullständigt anbud kommer att förkastas. I anbudsformuläret framgår det klart och tydligt att man ska lämna uppgifter enligt följande: "utbildning, kompetens och erfarenhet för BAS-P och BAS-U redovisas i bilaga". Vid genomgång av Danfos anbud kan konstateras att någon sådan redovisning inte föreligger. I Danfos anbud har endast redovisats att en person har gått en utbildning år 2009. Det finns inga handlingar där kompetens och erfarenhet redovisas. Således uppfyller Danfos anbud inte kravet som redovisats ovan och anbudet ska därmed uteslutas.

Malmö stad bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Det har inte ställts krav i förfrågningsunderlaget som hänför sig till byggarbetsmiljöansvaret – BAS-P eller BAS-U, vare sig beträffande utbildningslängd, särskilt angiven kompetens eller erfarenhet. I entreprenadföreskrifterna i förfrågningsunderlaget lämnas föreskrifterna för genomförande av entreprenaden efter antaget anbud. Under koderna AFD.3641, AFD 3642 och AFD.3643 redogörs för byggarbetsmiljöansvaret. Under dessa koder sägs att entreprenören ska i beställarens ställe fullgöra de uppgifter som följer av 3 kap. 6 § AML och åtföljande föreskrifter vid planering och projektering och arbetets utförande. Därmed ska ansvaret för uppgifternas fullgörande i sin helhet i stället åvila entreprenören vid utförandet av uppdraget. En antagen leverantör förutsätts följa de krav på utbildning m.m. som följer av gällande lagstiftning och åta sig byggherreansvaret i detta

avseende för beställarens räkning. Beställarens uppföljning av leverantörens ansvar sker under kontraktstiden. Staden har inte uppställt något särskilt krav beträffande utbildning, erfarenhet och kompetens. I anbudsformulär ska anbudsgivaren lämna uppgifter avseende bryggarbetsmiljösamordning. Danfo har lämnat uppgifter. Någon särskild art eller omfattning av utbildning, erfarenhet och kompetens för anbudsgivaren har inte krävts. Uppgifternas innehåll och omfattning är inte föremål för kravuppfyllelse eller värdering. Kommunen har antagit det anbud som uppfyllt de angivna kraven i förfrågningsunderlaget och som har det lägsta priset.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

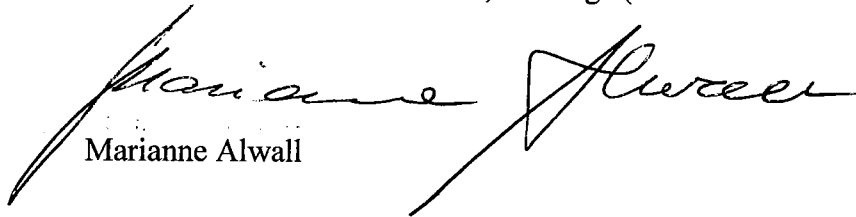
Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål

Förutsättningarna för varje upphandling fastställs i förfrågningsunderlaget. I förevarande upphandling är förfrågningsunderlaget utformat på sådant sätt att staden väljer det anbud som har lägst pris under förutsättning att anbudsgivaren uppfyller samtliga obligatoriska krav s.k. skall-krav. Sådana krav föregås av ordet *ska eller skall* för att belysa att det är ett obligatoriskt

krav. Samtliga krav i en upphandling utgör emellertid inte skall-krav. I förevarande anbudsformulär anges att utbildning, kompetens och erfarenhet för BAS-P och BAS-U redovisas i bilaga. Enligt förvaltningsrätten är redovisning av utbildning, kompetens och erfarenhet inte uttryckt som ett skall-krav. Inte heller anges några konsekvenser t.ex. i form av att anbudet förkastas om informationen inte lämnas. Eftersom redovisning av utbildning, kompetens och erfarenhet följaktligen inte är föremål för kravuppfyllelse finns det heller inte skäl att förkasta Danfos anbud på den åberopade grunden. Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att Flybo inte förmått visa att Malmö stad har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU. Flybos ansökan härom ska därför avslås.

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



Marianne Alwall

Maria Persson har föredragit målet.



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 återropa 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.

