



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Enhet 2
Föredragande Ann Liljedal

DOM
2015-08-21
Meddelad i
Falun

Sida 1
Mål nr
2016-15, 2017-15, 2018-15

SÖKANDE

Grytnäs Gräv AB, 556289-6943
Box 174
774 24 Avesta

MOTPARTER

1. Avesta kommun
2. Gamla Byn AB
3. Avesta Industristad AB

Ombud för 1-3: Upphandlingsenheten i Avesta kommun
774 81 Avesta

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015-08-24	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse görs på så sätt att en ny prövning av anbudet genomförs.

Dok.Id 144760

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Avesta kommun, Gamla Byn AB och Avesta Industristad AB (De upphandlande myndigheterna) genomför upphandling av ramavtal avseende schakt- och markarbeten, dnr 13-074, genom förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). I tilldelningsbeslut den 12 mars 2015 antogs Grytnäs Gräv AB som leverantör. Mälby Gård AB ansökte om överprövning av upphandlingen. Den 10 april 2015 återkallade de upphandlande myndigheterna tilldelningsbeslutet och den 17 april 2015 avskrev Förvaltningsrätten ansökan om överprövning i målen 1208-15, 1209-15 och 1210-15. Efter ny utvärdering har de upphandlade myndigheterna i beslut den 12 maj 2015 antagit Mälby Gårds anbud.

Grytnäs Gräv AB (Grytnäs) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att ny utvärdering sker varvid Grytnäs anbud beaktas. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Grytnäs uppger att bolagets anbud rätteligen borde ha antagits då det har lägst pris.

De upphandlande myndigheterna bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR RÄTTENS AVGÖRANDE

Inledning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Grytnäs anför är visat att De upphandlande myndigheterna har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Grytnäs lidit skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphand-

lingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande.

Krav på leverantören

- Pos. A Anbudslämnaren skall förfoga över de resurser som krävs för att kunna utföra efterfrågade tjänster enligt vad som anges i detta förfrågningsunderlag. För att visa detta skall till anbudet bifogas en presentation av företaget med resurser för uppdraget. Presentationen skall minst innehålla följande:
1. Verksamhetens inriktning,
 2. Geografisk placering,
 3. Fordonskapacitet,
 4. Backup vid sjukdom och semester
- Pos. H Kommer underleverantör/er att användas? Om anbudsgivaren besvarar frågan med ett ja skall till anbudet bifogas följande om varje underleverantör:
/.../

Anbudslämnaren skall uppfylla följande skall-krav

- Pos. A Anbudslämnaren kommer att uppfylla samtliga ställda skall-krav enligt dokumentet "Uppdragsbeskrivning och krav i utförande (avtalsvillkor).
- Pos. B Anbudslämnaren skall ha tillgång till personal som har utbildning i stum- och muffsvetsning. /.../
- Pos. C Anbudslämnaren skall ha tillgång till personal som är skyltansvarig med utbildning enligt nivå 3. /.../
- Pos. D Anbudslämnaren skall ha tillgång till personal som har utbildning till Byggarbetsmiljösamordnare, BAS-P och BAS-U. /.../
- Pos. E Anbudslämnaren skall ha tillgång till personal som har utbildning kabelläggning enligt EBR och BB3. /.../
- Pos. F Anbudslämnaren skall ha tillgång till personal som har utbildning för arbete med motorsåg, klass A och B. /.../
- Pos. G Anbudslämnaren skall ha tillgång till personal som har minst två (2) års erfarenhet av arbete med stensättning. /.../
- Pos. H Entreprenörens ombud, enligt AFC/AFD.321, med namn, telefon och e-postadress skall bifogas anbudet.
- Pos. I Till anbudet skall bifogas en förteckning över den personal som kan komma att utföra arbete inom ramen för detta avtal. I förteckningen skall kontaktuppgifter, relevanta utbildningar samt behörigheter framgå.

Uppfyller Grytnäs anbud uppställda leverantörskrav?

Grytnäs anför att bolaget i sitt anbud har angivit att man inte kommer att anlita underentreprenörer inom ramen för upphandlingen och att bolaget har kontrakterade entreprenadmaskiner innebär att man vid behov hyr en maskin som behövs för arbetet, med Grytnäs egen personal som förare. Grytnäs anför vidare att det inte finns samarbetsavtal med underleverantö-

rer samt att fordonskapaciteten är angiven i anbudet. De upphandlande myndigheterna menar att Grytnäs i sitt anbud angivit att entreprenadmaskinerna är kontrakterade men inte närmare redogjort för vad detta innebär och med vem eller vilka man ingått dessa kontrakt med. Vidare anser de upphandlande myndigheterna att Grytnäs har brustit i redovisningen avseende fordonskapaciteten att beskrivningen av ca 20 stycken entreprenadmaskiner som är kontrakterade inte kan anses uppfylla ställt krav.

Förvaltningsrätten konstaterar att de upphandlande myndigheterna uppställt obligatoriska krav på anbudsgivarnas tekniska förmåga och kapacitet. Anbudsgivarna ska uppfylla krav benämnda leverantörs- och skall-krav. Bland leverantörskraven återfinns kravet i position A enligt vilken anbudslämnare ska bifoga en presentation av företaget med resurser för uppdraget, som minst ska innehålla bland annat uppgift om fordonskapacitet. Eftersom det är fråga om ett kvalificeringskrav så är det antingen uppfyllt eller ej. Ostridigt i målet är att Grytnäs har bifogat en presentation av företaget och i den angivit att företaget har servicebilar och ca 20 kontrakterade entreprenadmaskiner. Förvaltningsrätten finner att detta är en uppgift om företagets fordonskapacitet och att Grytnäs anbud således uppfyller kravet såsom det är formulerat i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten finner inte att det faktum att Grytnäs har 20 kontrakterade entreprenadmaskiner innebär att bolaget anlitar underleverantörer varför bolagets anbud inte heller brister avseende leverantörskravet i position H där Grytnäs svarat att inga underentreprenörer kommer att användas.

Uppfyller Grytnäs anbud uppställda skall-krav?

Grytnäs anför att de till sitt anbud bifogat relevanta intyg som efterfrågas i skall-krav position B till G och att man sedan har utgått från att det är den personal som efterfrågas i position B till G som ska anges i förteckningen som efterfrågas i position I. Grytnäs anför även att de administrativa föreskrifterna och de krav som ställts i upphandlingen är otydliga på ett sådant

sätt att det kan missförstås vad som efterfrågas i form av intyg etc. De upphandlande myndigheterna anför att upphandlingskontraktet fordrar framförandet av entreprenadmaskiner och att det ligger i sakens natur att kompetensen för att få framföra en entreprenadmaskin följer av vad som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. De upphandlande myndigheterna anför att det inte kräver någon närmare förklaring att skall-kravet i position I uppfylls genom redovisning av adekvat körkortsbehörighet för angiven personal. Med beaktande av dessa omständigheter samt att övriga anbudslämnare i upphandlingen redovisat adekvat körkortsbehörighet för sin respektive personal menar de upphandlande myndigheterna att det inte kan råda något tvivel om att Grytnäs brustit i uppfyllandet av detta krav.

Förvaltningsrätten konstaterar att ett förfrågningsunderlag ska vara så tydligt att en normalt omsorgsfull leverantör ska kunna förstå vad som efterfrågas. I förevarande fall har de upphandlande myndigheterna ställt upp skall-krav benämnda position A till L. I position B till G återfinns krav på att anbudslämnarna har tillgång till personal med utbildning i svetsning, skyltansvar, byggarbetsmiljösamordnare, kabelläggning, arbete med motorsåg och stensättning. I position I anges att en förteckning över den personal som kan komma utföra arbete inom ramen för detta avtal ska bifogas. Förvaltningsrätten finner att Grytnäs haft fog att tolka kravet i position I såsom bolaget gjort, dvs. att en förteckning över den personal som återfinns i positionerna innan position I ska bifogas anbudet. Det finns ett flertal yrkeskategorier som *kan komma* att utföra arbete inom ramen för avtalet och anbudsgivarna ska inte behöva gissa vilka som ska anges i förteckningen. Att alla andra anbudsgivare i sina anbud angivit maskinförare i sina förteckningar föranleder ingen annan bedömning.

Förfrågningsunderlaget brister således i transparens och upphandlingen har skett i strid med LOU. Bristen finns i förfrågningsunderlaget men otydligheten kan inte anses ha avhållit någon leverantör från att lämna anbud. Vid

val av minst ingripande åtgärd finner rätten därmed att det är tillräckligt att upphandlingen rättas på så sätt att prövningen av anbuderna görs om varvid Grytnäs anbud anses uppfylla de aktuella kvalificeringskraven.

Med den utgången finner inte Förvaltningsrätten skäl att gå in på vad Grytnäs anfört i övrigt.

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


Eva Karlsson Helghe
rådman