



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

DOM
2014-03-06
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
1462-14
Avdelning 3 Enhet 31

SÖKANDE

Bohus Måleri & Bygg
Fredings Väg 7
449 50 Alafors

Företrädare: Magnus Forsberg, 670506-5537

MOTPART

Ale kommun
449 80 Alafors

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2014 -03- 0 6	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 254390

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag – fredag
400 15 Göteborg		E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se		08:00-16:00

BAKGRUND

Ale kommun har genomfört en upphandling av hantverkstjänster - målningsarbeten, diariernr H68-1360. Av tilldelningsbeslut framgår att Bohus måleri och bygg (bolaget) uteslöts från utvärdering då bolagets anbud saknade uppgifter om organisationsnummer på underleverantör.

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar att upphandlingen ska rättas och anför följande. Verksamheten består av tre målare, varav två är inhyrda från bemanningsföretag, den tredje är ägaren till bolaget. Bolaget har inte för avsikt att använda de inhyrda målarna för arbeten för kommunen, därför har bolaget inte uppgett organisationsnummer avseende dem. Om det funnits osäkerhet borde kommunen frågat bolaget om detta innan tilldelningsbeslutet fattades. Kommunen har inte begärt att anbudsgivaren ska ha tillgång till två målare vid tillfället för upphandlingen. Ska-kraven kommer att uppfyllas med egen anställd personal vid ett eventuellt avtal.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Kommunen har i förfrågningsunderlaget punkten 3.3 uttryckt följande;

Kommunen ställer som minimikrav att anbudsgivaren ska ha tillgång till två (2) målare med yrkesbevis/gesällbrev med minst tre (3) års erfarenhet. /.../ Om anbudsgivaren avser att använda sig av samarbetspartner för att genomföra uppdraget, ska även detta företag beskrivas (inklusive organisationsnummer).

Bolaget har angett att företaget i dagsläget består av tre målare varav två är inhyrda. Ägaren arbetar ensam i företaget och har ingen anställd personal. Kommunen bedömer att de två inhyrda målarna är likvärdiga med underle-

verantör och ska enligt ska-kravet beskrivas med bl.a. organisationsnummer. Bolaget uppfyller inte det obligatoriska kravet. Kommunen anser sig inte heller ha kunnat begära in kompletteringar utan risk för särbehandling eller att detta skulle leda till att likabehandlingsprincipen åsidosätts.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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).

En upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap. (9 kap. 8 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har ställt krav på en leverantörs tekniska och yrkesmässiga kapacitet ska denna kontrolleras och bedömas enligt 11 och 12 §§ (11 kap. 10 § LOU).

Den upphandlande myndigheten ska i annonsen om upphandling eller i inbjudan att lämna anbud ange på vilket eller vilka av de sätt som anges i andra stycket som en leverantör ska styrka sin tekniska kapacitet (11 kap. 11 § första stycket LOU).

En leverantör får vid behov och när det gäller ett visst kontrakt åberopa andra företags ekonomiska, tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Leverantören ska genom att tillhandahålla ett åtagande från företagen i fråga eller på annat sätt visa att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras (11 kap. 12 § 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).

Förvaltningsrättens bedömning

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. ska-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Detta för att den upphandlande myndigheten ska kunna kontrollera att anbudsgivaren uppfyller de krav som ställts för att utföra det aktuella uppdraget. Mot bakgrund av att bolaget vid inlämnande av anbudet inte uppfyllt det aktuella ska-kravet då tillgång till två målare med minst tre års erfarenhet inte kunnat visas, varken som anställda eller genom underleverantör, finner förvaltningsrätten att bolagets anbud rätteligen har förkastats.

En upphandlande myndighet får tillåta rättelser och kompletteringar, men endast om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Bestämmelsen innebär endast en möjlighet för myndigheten och den bör utnyttjas restriktivt och med utgångspunkt i de allmänna principerna för upphandling, så att risken för särbehandling undviks. Ett ska-krav som

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 5
1462-14

helt utelämnats i ett anbud inte kan bli föremål för förtydligande (Kammar-
rätten i Stockholm, mål nr 3378-08).

Bolaget har därmed inte lidit någon skada och något ingripande från för-
valtningsrättens sida enligt LOU är därmed inte aktuellt. Ansökan ska
därmed avslås.

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



Per-Åke Pettersson

Rådman

Föredragande har varit Isa Blom.



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 rättsförfarandet 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.