

KLAGANDE

Ocab Avfuktning i Malmö AB, 556468-7118

Ombud: Advokat Henrik Willquist och jur.kand Caroline Appelberg
Advokatfirman Lindahl KB

Box 1214
251 12 Helsingborg

MOTPART

Lunds Kommuns Fastighets AB

Ombud: Delia Ander

Lunds kommun
Box 41
221 00 Lund

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös dom den 14 maj 2014 i mål nr 2900-14,
se bilaga A

SAKEN

Offentlig upphandling; fråga om avskrivning

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten upphäver det interimistiska beslutet av den 1 augusti 2014.

Kammarrätten skriver av målet.

YRKANDEN M.M.

Ocab Avfuktning i Malmö AB (Ocab) överklagar förvaltningsrättens dom.

Kammarrätten har den 1 augusti 2014 beslutat att Lunds Kommuns Fastighets AB (Fastighets AB) inte får ingå avtal innan något annat har bestämts.

Fastighets AB har härefter i yttrande till kammarrätten uppgett att bolaget den 10 juli 2014 tecknat avtal med annan leverantör.

Ocab vidhåller sitt yrkande och överlämnar åt kammarrätten att pröva om avtalet mellan Fastighets AB och den andra leverantören förhindrar en prövning av målet.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Av 16 kap. 10 § första stycket lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad LOU, framgår att i de fall en förlängd avtalsspärr gäller enligt 8 §, får den upphandlande myndigheten inte ingå avtal förrän tio dagar har gått från det att förvaltningsrätten har avgjort målet.

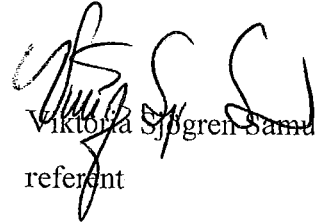
Enligt 16 kap. 6 § andra stycket LOU får överprövning av en upphandling inte ske efter det att ett avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Av utredningen framgår att avtal har slutits i upphandlingen efter utgången av avtalsspärren och före kammarrättens interimistiska beslut. Eftersom avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Målet ska således skrivas av.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 1).



Petter Classon



Viktoria Sjögren Samuelsson
referent



/Charlotte Ljung



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2014 -05- 14
Meddelad i
Malmö

Mål nr
2900-14

Sida 1 (4)

Bilaga A

SÖKANDE

Ocab Avfuktning i Malmö AB, 556468-7118
Singelgatan 12
212 28 Malmö

MOTPART

Lunds Kommuns Fastighets AB
Box 1675
221 01 Lund

Ombud: Delia Ander

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Ocab Avfuktning i Malmö AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 205654

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Lunds Kommuns Fastighets AB (LKF) genomför en upphandling avseende ramavtal av fukttekniker samt sanering. Enligt tilldelningsbeslutet avser LKF att teckna avtal med Polygon Sverige AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Ocab Avfuktning i Malmö AB (Ocab) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse vidtagits på så sätt Ocabs anbud ska inkluderas. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Ocab anför bl.a. följande.

Ocab har uteslutits på felaktiga grunder. Ocab har svarat ja avseende kraven i checklistan för kvalitets-, miljö- och arbetsmiljökrav vid anbud och egenkontroll av entreprenadarbete (KMA-checklistan) och i den bifogade checklistan namngett den ansvarige medarbetaren. Ocab uppfyller därmed de ställda kraven. Det är vidare allmänt känt i branschen att checklistan endast kan färdigställas och underskrivas av entreprenörens byggarbetsmiljösamordnare för utförande av BAS-P och BAS-U. Förfrågningsunderlaget med vidhängande bilagor är vidare otydligt avseende var byggarbetsmiljösamordnaren ska anges i anbudet.

Genom att namnge den medarbetare som är byggarbetsmiljösamordnare och tillika arbetsmiljösamordnare anser Ocab att skullkravet är uppfyllt i enlighet med förfrågningsunderlaget. Anbudet är komplett och det föreligger därmed inte grund för uteslutning.

LKF bestrider bifall till Ocabs yrkanden och anför bl.a. följande. Ocab har under punkten 2.2 i anbudet angett att företaget uppfyller skullkraven i

KMA-checklistan samt hänvisat till bifogad bilaga. Byggarbetsmiljösamordnare för utförande av BAS-P och BAS-U namnges dock inte i bilagan. Det är irrelevant att det är allmänt känt i branschen att en KMA-checklista endast kan färdigställas och underskrivas av entreprenörens byggarbetsmiljösamordnare för utförande av BAS-P och BAS-U. LKF bestrider att så är fallet. Den upphandlande myndigheten får vidare inte ta hänsyn till omständigheter som är allmänt vedertagna i branschen utan enbart till vad som anges i anbudet. Därutöver skulle det strida mot likabehandlingsprincipen att anse att Ocabs anbud skulle vara kvalificerat med hänsyn till övriga anbudsgivare som har lämnat ett komplett anbud där efterfrågade uppgifter tydligt anges.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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. Rättens prövning omfattar endast 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. Av detta följer att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

I förfrågningsunderlaget under punkten AFD.1834, Upplysning om byggarbetsmiljösamordnare, anges följande.

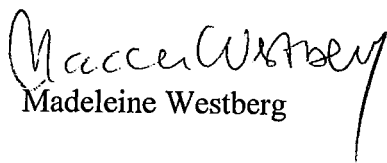
TEs Byggarbetsmiljösamordnare för utförande av (BAS-P) ska anges i anbudet.

TEs Byggarbetsmiljösamordnare för utförande av (BAS-U) ska anges i anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

Upphandlingsprocessen består av två olika delar, kvalificeringsfasen och utvärderingsfasen. För att ett anbud ska kvalificera sig till utvärdering krävs att anbudet uppfyller samtliga uppställda skall-krav. I förevarande upphandling framgår det klart och tydligt av förfrågningsunderlaget att det är ett skallkrav att anbudsgivaren i sitt anbud anger byggarbetsmiljösamordnare för utförande av BAS-P och BAS-U. Det är vidare ostridigt att Ocab inte har angett dessa uppgifter i sitt anbud. Ocab kan därmed inte anses ha uppfyllt det aktuella skall-kravet och LKF har således haft skäl för att förkasta Ocabs anbud på angiven grund. Det är enligt förvaltningsrättens bedömning inte heller visat att ingripande ska ske på den grunden att förfrågningsunderlaget skulle vara otydligt. Ocabs yrkande om ingripande enligt LOU ska därmed avslås.

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


Madeleine Westberg

Målet har föredragits av Marita Ekdahl.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *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 överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar *prövningstillstånd* om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om *prövningstillstånd* inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att *prövningstillstånd* bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. 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 klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få *prövningstillstånd*
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.