



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**  
2012-10-24  
Meddelad i  
Göteborg

Mål nr  
10292-12 E  
Enhet 2:1

**SÖKANDE**

WSP Systems, 556057-4880  
Box 1164  
432 16 Varberg

**MOTPART**

Varbergs kommun  
432 80 Varberg

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2012-10-24	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 168996

Postadress  
Box 53197  
400 15 Göteborg

Besöksadress  
Sten Sturegatan 14

Telefon  
031 - 732 70 00

E-post: [forvaltningsrattenigoteborg@dom.se](mailto:forvaltningsrattenigoteborg@dom.se)

Telefax  
031 - 711 78 59

Expeditionstid  
måndag - fredag  
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**

Sida 2  
10292-12 E

**BAKGRUND**

*Varbergs kommun* (kommunen) har genom en samordnad upphandling upphandlat ett ramavtal avseende VVS-projektör för genomförande av idéstudier, förstudie, utredning, projektering, installationssamordning, kontroll och besiktning avseende värme, ventilation och sanitet åt kommunen och Varbergs Fastighets AB, dnr KS2011/0916. Avtalet kommer att tecknas för två år med förlängningsmöjlighet i maximalt 24 månader. De tre mest ekonomiskt fördelaktiga anbuderna utifrån pris samt kvalitet på utförandet av tjänster kommer att antas och rangordnas. Upphandlingen har genomförts genom ett öppet förfarande.

Anbudet från *WSP Sverige AB* (bolaget) uppfyllde inte ställt krav på offererad handläggare och gick inte vidare till utvärderingen. Enligt tilldelningsbeslutet den 17 augusti 2012 antog kommunen de anbud som hade lämnats av *Renerg AB*, *Ramböll Sverige AB* och *SWECO Systems AB*.

**YRKANDEN M.M.**

*Bolaget* ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget har varit otydligt med olika benämningar för personalkategorierna, varvid misstolkning av handläggarens kravställning har skett. I avsnittet med kravkategorierna anges två olika personalkategorier, uppdragsledare/kvalitetskontrollant/handläggande projektör respektive biträdande handläggare. I avsnittet med priskategorierna anges tre personalkategorier där endast den första, uppdragsledare/kvalitetskontrollant, tydligt har angivits i kravkategorierna. Bolaget har tolkat kravkategorin uppdragsledare/kvalitetskontrollant/handläggande projektör, vilka ska ha tio års arbetserfarenhet, som att motsvara priskategorin uppdragsledare/kvalitetskontrollant. Kravkategorin biträdande handläggare har tolkats

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**

Sida 3  
10292-12 E

att motsvara priskategorin handläggande konstruktör. Bolaget har tolkat det som att kravkategori saknas för priskategorin biträdande konstruktör.

Bolaget yrkar att upphandlingen ska göras om och att kategoriindelningen ska förtydligas i förfrågan. Om bolaget hade haft kännedom om kravet på tio års arbetserfarenhet för handläggare hade de benämnt en av uppdragsledarna som handläggare.

*Kommunen* anser att ansökan ska avslås, men uttrycker förståelse för de invändningar som har framförts av bolaget. Begreppsförvirringen består i att kommunen har tolkat begreppen projektör och konstruktör som likartade. Om förvaltningsrätten skulle anse att det föreligger anledning att ingripa mot tilldelningsbeslutet anser kommunen att utvärderingen ska göras om och samtliga inkomna anbud får delta.

Bolaget anser att det är rimligt att utvärderingen ska göras om och samtliga inkomna anbud får delta.

**DOMSKÄL**

*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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).

*Utformningen av förfrågningsunderlaget*

**3.2.2 Teknisk och yrkesmässig kapacitet**

/.../

Konsulten skall presentera en projektorganisation och presentera de personer som ska arbeta med uppdraget där minst en person skall vara uppdragsledare. Konsultföretag med mindre än tre anställda skall ha en backup för frånvaro via redovisad namngiven underkonsult/konsultföretag.

Uppdragsledare/kvalitetskontrollant/handläggande projektör skall inneha civilingenjörsexamen med lämplig inriktning samt erfarenhet av liknande uppdrag på denna nivå i 5 år, alternativt ha annan lägre utbildning med lämplig inriktning för fackområdet och minst 10 års arbetserfarenhet av uppdrag på denna nivå och fackområde.

Biträdande handläggare skall ha lämplig utbildningsbakgrund samt arbetat med liknande uppdrag i minst 3 års tid.

/.../

**3.3.2 Pris 40 poäng**

/.../

Pris skall anges per personalkategori och konsultområde, vilket innebär att endast ett pris per personalkategori och konsultområde får lämnas. Observera att pris skall anges för samtliga personalkategorier. Oavsett om anbudsgivaren offererar olika konsulter inom samma personalkategori och konsultområde får olika priser per konsult ej lämnas.

1. Uppdragsledare/Kvalitetskontrollant (20 % av utvärderingsarvodet)
2. Handläggande konstruktör (40 % av utvärderingsarvodet)
3. Biträdande konstruktör (40 % av utvärderingsarvodet)

/.../

*Förvaltningsrättens bedömning*

Av öppenhets- och icke-diskrimineringsprinciperna följer det att upphandlingsförfarandet ska kännetecknas av förutsägbarhet och öppenhet. Förfrågningsunderlaget ska således vara klart och tydligt och innehålla alla de krav som har satts upp avseende det som upphandlas, vilket gör det möjligt för varje anbudsgivare att skapa sig en uppfattning om möjligheterna att

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**

Sida 5  
10292-12 E

lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Underlaget ska därmed inte innehålla motsägelsefulla krav eller förutsättningar.

Högsta Förvaltningsdomstolen har dock uttalat 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 unionsrätten inte träds för när. Kraven för att anse att ett upphandlingsförfarande ska anses strida mot dessa principer måste ställas relativt högt (HFD 2002 ref. 50).

Högsta Förvaltningsdomstolen har vidare uttalat att som huvudprincip bör krävas att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt anger vilka omständigheter han grundar sin talan på. Domstolen bör vidare lägga enbart omständigheter som sökanden har åberopat till grund för prövningen av om upphandlingen har varit felaktig (HFD 2009 ref. 69).

Bolaget har inledningsvis anfört att förfrågningsunderlaget har varit otydligt med olika benämningar för personalkategori, varvid misstolkning av handläggarens kravställning har skett. Detta bolagets påstående får också anses riktigt eftersom förfrågningsunderlaget är behäftat med oklarheter och således kunde ha utformats tydligare. Emellertid framgår det av avsnittet "3.2.2 Teknisk och yrkesmässig kapacitet" att förfrågningsunderlaget skiljer ut fyra olika personalkategorier och dessa är uppdragsledare, kvalitetskontrollant, handläggande projektör respektive biträdande handläggare. Dessa fyra personalkategorier har i avsnittet "3.3.2 Pris" avsetts motsvara uppdragsledare, kvalitetskontrollant, handläggande konstruktör respektive biträdande konstruktör. Även om benämningen på de två sistnämnda personalkategorierna i respektive avsnitt av förfrågningsunderlaget skiljer sig åt i respektive avsnitt av förfrågningsunderlaget får det anses finnas en

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**

Sida 6  
10292-12 E

systematik och koppling mellan de två avsnitten. På denna grund synes inte heller bolagets tolkning, att kravkategori saknas för priskategorin biträdande konstruktör, vinna tilltro eftersom detta skulle innebära att en priskategori som motsvarar 40 % av utvärderingsarvodet helt skulle sakna kvalifikationskrav.

Med beaktande av vad som torde stå klart för en normalt omsorgsfull anbudsgivare, borde det ha varit möjligt för bolaget att tolka vilken kravkategori som skulle sammankopplas med respektive priskategori. Förfrågningsunderlaget får därför, i nu bedömd del, godtas.

Bolagets anbud bör vidare bedömas i sin helhet och utifrån den projektororganisation som har presenterats. Det avgörande måste således vara om de individer som ingår i respektive personalkategori når upp till de kvalifikationer som respektive kravkategori ställer upp. Bolagets invändning, att man hade benämnt en av uppdragsledarna som handläggare om kravet på tio års arbetserfarenhet för handläggare hade varit känt, förändrar därför inte bedömningen av förfrågningsunderlaget.

Sammanfattningsvis har bolaget, utifrån de grunder som bolaget har åberopat till grund för prövningen, inte visat att kommunen har brutit mot lagen om offentlig upphandling. Bolagets ansökan ska därför avslås.

Det antecknas att förvaltningsrätten i dom denna dag i mål nr 10253-12 prövat en ansökan av TQI Consult Väst AB och att även den ansökan har avslagits.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**

Sida 7  
10292-12 E.

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



Urban Karlsson

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden David Bergman.



# 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan drojsmål 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



Datum  
2012-10-24**FAXMEDDELANDE**

Till: Konkurrensverket

Från: Caroline Isulv-Engblom

Telefon: 031-732 71 32

Detta fax innehåller <sup>9</sup>... sidor inklusive detta blad

Meddelande :

LOU mål 10253-12