



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2017-09-19
Meddelad i Malmö

Mål nr
4487-17

Sida 1 (6)

SÖKANDE

BAB Byggtjänst AB, 556608-9669
Box 163
265 22 Åstorp

MOTPART

Bjuvs kommun
Box 501
267 25 Bjuv

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

| | |
|-------------------------|---------------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2017-09-19 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår yrkandet om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 392741

Postadress

Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress

Kalendegatan 6

Telefon

040-35 35 00

Telefax

040-97 24 90

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Bjuvs kommun genomför upphandling genom öppet förfarande enligt LOU avseende "Hantverkstjänster för El-, Bygg- och Ventilationstjänster inom fastighetsförvaltning". Av tilldelningsbesked 2 den 26 april 2017 framgår att Bjuvs kommun beslutat att anta anbudet från NCC Construction AB (NCC) för delområde Bygg i upphandlingen.

BAB Byggtjänst AB (BAB) ansöker om överprövning av upphandlingen såvitt avser delområde Bygg och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna om rättelse på så sätt att kommunen ska genomföra en ny utvärdering varvid NCC:s poäng gällande arbetsledning och projektledning ska reduceras. Som grund för sin talan anför BAB i huvudsak följande. NCC har fått felaktiga erfarenhetspoäng. NCC har i anbudsformuläret E.2. kryssat i rutorna "mer än 10 års erfarenhet" för arbetsledare och projektledare. Detta är felaktigt då arbets- och projektledarens CV enbart visar sju års erfarenhet. Vid utvärderingen har upphandlande myndighet enligt BAB:s mening att förhålla sig till den CV som NCC bifogat anbudet. Parametrarna för utvärdering har varit tydliga i förfrågningsunderlaget. Under punkt E.2 *Yrkeserfarenhet* framgår tydligt att en erfarenhet om 5-10 år ska ge 25 + 25 poäng. Utvärderingspoängen för NCC ska därför vara 25 + 25 poäng istället för 34 + 33. Hade utvärderingen genomförts på detta sätt hade frågan hur begreppet lagbas ska tolkas aldrig aktualiserats. Det går dock inte att likställa lagbasens arbete med vare sig arbetsledarens eller projektledarens roll. En lagbas företräder hantverkargruppen på en byggarbetsplats och är fackförbundets Byggnads förlängda arm när det kommer till att förhandla ackord mot arbetsgivaren NCC. Lagbasen har ingen arbetsledande funktion och innehar inte heller den helt nödvändiga utbildningen för arbetsledare, BAS P och BAS U, för att bl.a. kunna ta sig an det lagstadgade arbetsmiljöansvaret på arbetsplatsen.

Bjuvs kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. NCC:s poäng gällande arbetsledning och projektledning är inte felaktig. Under E.2 *Yrkeserfarenhet* i förfrågningsunderlaget framgår att NCC uppger att offererad projekt- och arbetsledare besitter yrkeserfarenhet avseende arbetsledning och projektledning i mer än tio år. Vidare framkommer att personen haft en arbetsledande funktion som lagbas under åren 2001-2010 samt därefter tjänstgjort som arbetsledare och platschef. Bjuvs kommun har efter uppmaning av sökanden kontaktat NCC för att kontrollera uppgifterna. Bjuvs kommun har behandlat alla leverantörer på ett likvärdigt sätt. Kraven i kravspecifikationen har ett naturligt samband med och står i proportion till det som upphandlas. - Till sitt yttrande har Bjuvs kommun bifogat en skrivelse från en produktionschef hos NCC avseende den yrkeserfarenhet gällande arbetsledning och projektledning som den av NCC offererade projekt- och arbetsledaren har. I skrivelsen anges bl.a. följande. Aktuell person tjänstgör som platschef sedan år 2010. Han har haft en arbetsledande funktion som lagbas under perioden 2001-2010. Under åren 2007-2010 arbetade han som arbetsledare och lagbas inom ett antal projekt på OT/Byggservice. Många av dessa uppdrag var av mindre karaktär som han hanterade självständigt och därmed, enligt NCC:s mening, kan tillgodoräkna sig erfarenhet som projektledare. Sedan år 2010 har han tjänstgjort som arbetsledare, projektledare och platschef inom en mängd olika projekt, främst ROT/Byggserviceuppdrag. Inom detta segment på NCC hanteras oftast dessa roller i samma person. Olika roller och titlar innebär olika arbetsuppgifter i olika företag.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphand-

lingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Relevanta delar av upphandlingsdokumenten

I Anbudsförfrågan, under punkten B.13. *Uppställning av anbudet*, anges bl.a. att "Anbudet **skall** innehålla alla uppgifter och redovisningar som framgår av förfrågningsunderlaget samt de uppgifter (kvalifikationer, referenser m.m.) i övrigt som anbudsgivaren vill göra gällande inför anbudsprövningen." Vidare anges att "Uppgifterna i snabbformuläret i avsnitt F skall vara korrekt ifyllda".

Under punkten C.2 *Personal* framgår bl.a. att "För arbetsledare, projektledare samt kalkylator skall CV bifogas anbudet."

Under punkten E.2 *Beräkningar av kriteriet Yrkeserfarenhet arbetsledning* anges att "Anbudsgivaren skall ange vilken erfarenhet i antal år tilltänkt personal besitter. Tilltänkt personal namnges i Avsnitt F Snabbformulär E.2 Yrkeserfarenhet för arbetsledare, projektledare och kalkylator."

Förvaltningsrättens bedömning

BAB gör gällande att NCC vid utvärderingen har fått för höga erfarenhetspoäng för den arbets- och projektledare bolaget offererat.

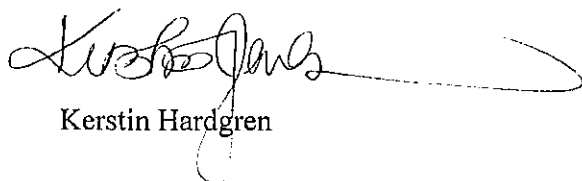
Anbudsgivarna skulle enligt Anbudsförfrågan fylla i korrekta uppgifter om bl.a. yrkeserfarenhet för arbetsledare och projektledare samt ge in CV för offererad arbetsledare och projektledare. Det framgår däremot inte av upphandlingsdokumenten att angiven erfarenhet av arbetsledning och projektledning direkt ska kunna utläsas av begärda CV.

NCC har i avsnitt F. Snabbformulär, under E.2 *Yrkeserfarenhet* (Tabell 4), fyllt i att bolagets offererade arbetsledare och projektledare (som är samma person) har mer än tio års yrkeserfarenhet. NCC har vidare i enlighet med vad som krävs enligt Anbudsförfrågan givit in CV för honom. I hans CV finns information om att han haft befattningar som platschef eller arbetsledare sedan år 2010. Vidare framgår att han mellan åren 2001 och 2010 har varit lagbas. Bjuvs kommun har, sedan NCC:s uppgifter avseende arbetsledarens och projektledarens erfarenhet ifrågasatts av BAB, kontrollerat personens erfarenhet och funnit att uppgiften att offererad person har mer än tio års erfarenhet av projektledning och arbetsledning stämmer.

Eftersom det i upphandlingsdokumenten inte närmare har preciserats vad som avses med erfarenhet av arbetsledning och projektledning (t.ex. krav på viss befattning eller viss utbildning), och mot bakgrund av de uppgifter som inhämtats av kommunen, har BAB enligt förvaltningsrättens mening inte visat att de av NCC lämnade uppgifterna om vilken erfarenhet bolagets arbetsledare och projektledare har inte är korrekta. Att Bjuvs kommun vid utvärderingen godtagit de uppgifter NCC lämnat i formuläret E.2 och givit bolaget poäng i enlighet med detta har därmed inte varit felaktigt. Vad BAB

anför utgör således inte skäl för ett ingripande enligt LOU, varför yrkandet avslås.

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

A handwritten signature in black ink, appearing to read 'Kerstin Hardgren', with a long horizontal flourish extending to the right.

Kerstin Hardgren

Anna Aktermo har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kamrarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kamrarrätten 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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorena

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.