



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING
 Enhet 2
 Ida Jerdmyr

DOM
 2012-05-03
 Meddelad i
 Jönköping

Mål nr
 5701-11 E
 Domare 2:3

SÖKANDE

Blue Wall Construction AB, 556682-1970
 Vasavägen 8
 554 54 Jönköping

Ombud: Advokat Roger Wier och jur.kand. Maria Nilsson
 Setterwalls Advokatbyrå i Göteborg AB
 Box 11235
 404 25 Göteborg

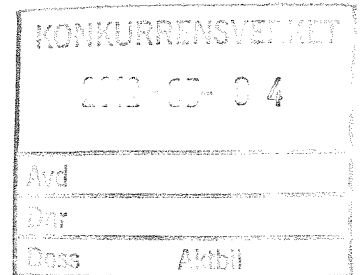
MOTPART

1. Jönköpings kommun
 Rådhuset
 551 89 Jönköping

2. Byggkompaniet i Nässjö AB
 Queckfeldts gatan 67
 571 38 Nässjö

SAKEN

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



DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller Blue Wall Construction AB:s ansökan om överprövning och förordnar att upphandlingen av sorterhall för avfallshantering får avslutas först sedan rättelse har skett genom en ny utvärdering varvid Byggkompaniets anbud ska förkastas.

BAKGRUND

Jönköpings kommun (kommunen) genomför en upphandling av generalentreprenad avseende uppförandet av en sorterhall för avfallshantering. Upphandlingen sker genom förenklat förfarande. Kommunen har valt att tillämpa tilldelningsgrunden lägsta pris.

Dok.Id 66215

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 2201	Hamngatan 15	036-15 66 00	036-15 66 55	måndag – fredag
550 02 Jönköping		E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se		08:00-16:00

I tilldelningsbeslut den 8 november 2011 meddelas att anbud har lämnats av Blue Wall Construction AB (Blue Wall), PEAB Sverige AB och Byggkompaniet i Nässjö AB (Byggkompaniet). Alla anbuden befanns vara kvalificerade och det anbud med det lägsta priset antogs, d.v.s. anbudet från Byggkompaniet.

YRKANDEN M.M.

Blue Wall begär överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har skett genom en ny utvärdering varvid Byggkompaniets anbud ska förkastas. Blue Wall anför i huvudsak följande. Upphandlingen har skett i strid med 1 kap. 9 § LOU, eftersom kommunen har accepterat ett anbud trots att det inte uppfyller samtliga skall-krav. I punkten 2.4.1 i förfrågningsunderlaget framgår att för underleverantör gäller samma kvalificeringsvillkor som för totalentreprenör. De underleverantörer som anbudsgivaren avser att anlita ska redovisas inklusive organisationsnummer. Byggkompaniet har i sitt anbud angett tre underentreprenörer som Byggkompaniet avser att anlita. Trots ovan angivet skall-krav har Byggkompaniet endast angivit en av underleverantörernas organisationsnummer. Det framgår även av förfrågningsunderlaget punkt 1.1.1 att till anbudet ska bifogas följande bilagor: Om anbudsgivaren inte uppfyller efterfrågad kreditvärdighet enligt CreditSafe ska anbudsgivaren redovisa att företagets ekonomiska ställning motsvarar ställda krav, bilaga som styrker anbudsgivarens miljöledningssystem och bilaga som styrker anbudsgivarens kvalitetssäkringssystem. Trots angivet skall-krav har Byggkompaniet inte bifogat bilagor i enlighet med vad som anges under punkten 1.1.1. Blue Wall har eller kan komma att lida skada eftersom kommunen har antagit ett anbud som inte uppfyller samtliga uppställda skall-krav.

Kommunen bestrider bifall till Blue Walls ansökan och anför i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget punkten 2.4.1 framgår att vad som efterfrågas är underentreprenörer som anbudsgivaren avser att anlita. Skälet till att underentreprenörer efterfrågas i upphandlingar är för att upphandlande myndighet ska kunna bedöma anbudsgivares förmåga att uppfylla efterfrågade kommersiella och tekniska villkor. Det föreligger ingen skyldighet för en anbudsgivare att anlita angivna underentreprenörer och förhindrar inte heller anbudsgivare från att anlita andra underentreprenörer. I anbudet har Byggkompaniet angett tre tilltänkta underentreprenörer varav en med organisationsnummer. Om kommunen hade bedömt att det erfordrats för övriga hade komplettering begärts avseende organisationsnummer. Uteblivet organisationsnummer är i likhet med felaktigt organisationsnummer något som upphandlande myndighet kan begära komplettering av. Vad gäller bilagor för miljölednings- och kvalitetssystem så framgår det av förfrågningsunderlaget punkt 1.1.1 att det inte är ett absolut krav att redovisa handling avseende miljölednings- eller kvalitetssäkringssystem. Syftet med att redovisa handling är att styrka innehållet i lämnade svar avseende miljölednings- och kvalitetssäkringssystem. Såvida det inte finns något som behöver eller går att styrka finns inte möjlighet att lämna in handling. I Administrativa föreskrifter för utförandeentreprenad AFC 221 "Kvalitetsledning" finns minimikrav beskrivet avseende kvalitets- och miljöledningssystem samt vad som gäller under avtalstid. De administrativa föreskrifterna utgör del av förfrågningsunderlaget och stadgar inget skallkrav för miljölednings- och kvalitetssystem. Av föreskrifterna framgår hur anbudsgivare ska bedriva arbetet avseende kvalitet och miljö. Entreprenör ska efter anmodan av beställaren kunna rapportera uppfyllelse av kvalitets- och miljömål. Byggkompaniet har i sitt anbud redovisat hur de arbetar avseende miljölednings- och kvalitetssäkringssystem varför deras anbud uppfyller ställda krav enligt förfrågningsunderlaget. Då Byggkompaniet inte påstått att de innehar exempelvis någon certifiering finns inget som går att

styrka och det är inte heller skall-krav enligt AFC 221 varför det saknas grund för att diskvalificera deras anbud.

Blue Wall har därefter anfört följande. Det saknar betydelse att det inte föreligger någon skyldighet för en leverantör att anlita angivna underleverantörer. Det är felaktigt att ett uteblivet organisationsnummer är att likställa med felaktigt organisationsnummer. En upphandlande myndighet får begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling. Det sistnämnda kan aldrig komma ifråga om effekten med kompletteringen eller förtydligandet innebär att ett icke uppfyllt skallkrav blir uppfyllt. Vad gäller skallkrav avseende bilagor för miljö- och kvalitetssystem så framgår av förfrågningsunderlaget att bilaga som styrker anbudsgivarens miljölednings- och kvalitetssäkringssystem ska bifogas anbudet. Vilka minimikrav som ska vara uppfyllda framgår av Administrativa föreskrifterna under punkten AFC 221. Beträffande kvalitets- och miljöledningssystemen anges att för att uppfylla skallkravet i förfrågningsunderlaget under punkten 1.1.1 beträffande bilagor måste anbudsgivaren presentera ett underlag/redogörelse som styrker att anbudsgivaren har ett kvalitets- respektive miljöledningssystem som uppfyller angivna krav i de Administrativa föreskrifterna under punkten AFC 221. Av angiven punkt framgår tydligt att detta även gäller om anbudsgivaren inte påstått sig vara certifierad. Byggkompaniet inte lämnat några bilagor som styrker att Byggkompaniet uppfyller kraven i de Administrativa föreskrifterna. Byggkompaniet har inte heller redovisat direkt i anbudet hur de arbetar avseende miljölednings- och kvalitetssäkringssystem.

Kommunen har därefter anfört följande. Kommunen yrkar i andra hand att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om i sin helhet. Ifall Blue Walls argumentation vad gäller underentreprenörer är rättsligt hållbar strider förfrågningsunderlaget mot proportionalitetsprincipen. Det är inte ett absolut krav att redovisa handling avseende miljölednings- eller

kvalitetssäkringssystem. Det torde vara uppenbart att då det inte finns något som behöver eller går att styrka finns inte möjlighet att lämna in handling. Eftersom Byggkompaniet inte påstått att de innehar exempelvis någon certifiering finns inget som går att styrka och det är inte heller krav enligt AFC 221. Byggkompaniet har i sitt anbud redovisat hur de arbetar avseende miljölednings- och kvalitetssäkringssystem varför deras anbud uppfyller ställda krav enligt förfrågningsunderlaget.

Blue Wall har därefter anfört följande. Vad gäller kommunens andrahandsyrkande att upphandlingen ska göras om kan inte de brister som föreligger i upphandlingen anses ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Kommunen har inte visat någon handling som visar att Byggkompaniet har miljölednings- och kvalitetssäkringssystem.

Byggkompaniet har getts tillfälle att yttra sig över Blue Walls ansökan och bestrider att ansökan bifalles.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 12 kap. 1 § LOU ska en upphandlande myndighet anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten, eller det anbud som innehåller det lägsta priset.

I 16 kap. 1 § LOU, i målet tillämplig lydelse, anges att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt bl.a. 5 § samma kapitel. I sist nämnda lagrum anges att 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 leve-

rantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I 1 kap. 9 § LOU anges att 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.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

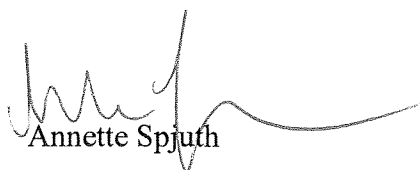
Blue Wall har gjort gällande att Byggkompaniets anbud inte uppfyller samtliga skall-krav genom att Byggkompaniet inte har uppgett organisationsnummer till de underleverantörer de har angett i anbudet och att Byggkompaniet inte har bifogat bilagor angående miljöledningssystem och kvalitetssäkringssystem.

Vad gäller organisationsnummer till underleverantörer så framgår det av förfrågningsunderlaget att underleverantörer ska redovisas inklusive organisationsnummer. En upphandlande myndighet får dock enligt 9 kap. 8 § LOU begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Förvaltningsrätten finner att trots att det av förfrågningsunderlaget framgår att organisationsnummer ska uppges har kommunen möjlighet att begära att Byggkompaniet uppger saknade organisationsnummer utan att det skulle snedvrída konkurrensen. De angivna underleverantörerna är de-

samma, oberoende av huruvida organisationsnummer är redovisat. Eftersom anbudets innehåll är detsamma så tillförs inte några nya uppgifter genom organisationsnummer. Skäl har därför inte förelegat att förkasta Byggkompaniets anbud med anledning av uteblivna organisationsnummer.

Vad gäller skall-kravet avseende bilagor för miljölednings- och kvalitets-säkringssystem har Blue Wall anfört att Byggkompaniet inte har bifogat nämnda bilagor. Det framgår av förfrågningsunderlaget att anbudsgivare ska bifoga bilaga som styrker anbudsgivarens miljölednings- och kvalitets-säkringssystem. Minimikraven angående nämnda system framgår av de Administrativa föreskrifterna under punkten AFC 221. Minimikraven gäller för de företag som inte är certifierade. Anbudsgivaren ska således presentera underlag för hur den uppfyller kraven i de Administrativa föreskrifterna. Byggkompaniet har såvitt framgår av handlingarna i målet inte bifogat några handlingar till anbudet som styrker att Byggkompaniet uppfyller kraven i de Administrativa föreskrifterna. Kommunen har genom att utvärdera Byggkompaniets anbud trots att det inte uppfyller skall-kraven i förfrågningsunderlaget brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU. Det har således förekommit fel i utvärderingen av anbudet från Byggkompaniet som ger anledning till ingripande med stöd av LOU. Eftersom bristerna är hänförliga till anbudsutvärderingen ska ingripande ske genom rättelse. Förvaltningsrätten beslutar därför att upphandlingen av sorterhall för avfallshandling inte får avslutas förrän rättelse har skett genom ny utvärdering, varvid Byggkompaniets anbud ska förkastas. Blue Walls ansökan ska därför bifallas.

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


Annette Spjuth

