



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-04-12
Meddelad i Linköping

Mål nr
1354-17

SÖKANDE

R Rydbergs Bygg AB, 556613-8664

Ombud: Advokaterna Viktoria Edelman och Maja Rothpfeffer
A G Advokat Kommanditbolag
Box 3124
103 62 Stockholm

MOTPART

Oxelösunds kommun
613 81 Oxelösund

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

| | |
|-------------------------|---------------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2017 -04- 13 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

Dok.Id 284106

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se
www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Oxelösunds kommun (Kommunen) genomför upphandlingen Ramdalens IP Nybyggnad av omklädnad och lägerboende (dnr Inköp.2016.41) genom förenklat förfarande enligt LOU. Av tilldelningsbeslut och upphandlingsrapport den 17 februari 2017 framgår bl.a. att R Rydbergs Bygg AB (Bolaget) har lämnat anbud i upphandlingen och att Mats Lundkvist Byggservice AB (Byggservice) tilldelats kontraktet.

Bolaget yrkar i ansökan om överprövning att upphandlingen ska rättas på så sätt att en förnyad anbudsutvärdering genomförs, vid vilken anbudet från Byggservice inte beaktas.

Kommunen yrkar att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

Bolaget

Byggservice anbud uppfyller inte det obligatoriska kravet i AFB.52. Kommunen har därför brutit mot LOU genom att utvärdera anbudet. Vid en korrekt hantering hade Bolaget tilldelats kontraktet.

Byggservice har angett [REDACTED] som arbetschef och platschef och bifogat CV för honom. Av [REDACTED] CV framgår inte att han har minst fem års yrkeserfarenhet av liknande projekt som platschef eller minst tre års erfarenhet som arbetschef. Det anges inte i vilken omfattning [REDACTED] har yrkeserfarenhet för respektive befattning. Någon uppgift om vilka projekt som [REDACTED] erfarenhet avser har överhuvudtaget inte lämnats i hans CV.

Kommunen

Av [REDACTED] CV framgår att han sedan 1995 har arbetat som platschef/projektledare respektive arbetschef/arbetsledare i det egna bolaget. Han har därmed innehaft efterfrågade funktioner och roller i mer än 20 år. [REDACTED] redovisar att han även har arbetat som projektledare och arbetsledare i ett annat bolag under perioden 1990–1995. Det har inte ställts något krav avseende fördelningen i arbetstid för respektive roll. I [REDACTED] CV anges att erfarenheten avser projekt inom industri, sportanläggningar, bostäder, skolor, äldreboende, kulturbyggnader och Svenska kyrkan. Angivna projekt måste anses liknande det upphandlingen avser.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET**Rättslig reglering**

LOU upphörde att gälla den 1 januari 2017 och ersattes av lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Den upphävda lagen tillämpas dock fortfarande för sådana upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Av utredningen framgår att upphandlingen startade under 2016 och LOU är således tillämplig för den.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

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 § första stycket LOU).

Förfrågningsunderlag

I de administrativa föreskrifterna anges bl.a. följande.

AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet

Platschef/projektledare ska ha minst fem års yrkeserfarenhet av liknande projekt som platschef/projektledare. CV bifogas anbudet avseende utbildning och yrkeserfarenhet.

Arbetschef/arbetsledare ska ha minst tre års yrkeserfarenhet som arbetschef/arbetsledare. CV bifogas anbudet avseende utbildning och yrkeserfarenhet.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandlande enhet är fri att bestämma hur förfrågningsunderlaget i en upphandling ska utformas samt kriterierna för tilldelning av kontrakt så länge de gemenskapsrättsliga principerna iakttas. De obligatoriska krav som anges i förfrågningsunderlaget ska normalt vara till fullo uppfyllda i anbudet för att den upphandlande enheten ska kunna uppta ett anbud till slutlig anbudsutvärdering och tilldela anbudsgivaren kontrakt i upphandlingen (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i HFD 2016 ref. 37).

Förvaltningsrätten konstaterar att prövningen av om ett obligatoriskt krav är uppfyllt får ske utifrån kravets formulering och anbudsgivarens svar. Vidare ska en upphandlande myndighet som huvudregel kunna förlita sig på att uppgifter som anges i ett anbud är korrekta, så länge omständigheterna i det

enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta att så är fallet (jfr t.ex. Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 6417 6422-10).

Förvaltningsrätten finner det i målet inte har framkommit någon omständighet som ger anledning att ifrågasätta att den av Byggservice angivna arbetschefen/platschefen [REDACTED] har sådan yrkeserfarenhet som krävs enligt AFB.52. Vidare har Byggservice bifogat ett CV, av vilket [REDACTED] utbildning och yrkeserfarenhet framgår. Vid angivna förhållanden är det inte visat att Kommunen har agerat i strid med LOU genom att kvalificera och utvärdera anbudet från Byggservice. Grund för ingripande mot upphandlingen har därmed inte framkommit. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D LOU).


Kristina H Samuelsson

Rådman

Föredragande har varit Carl Hultsberg



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 rättstillämpningen 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvets- och säkerhetsområdet.

I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upp hävt 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.