



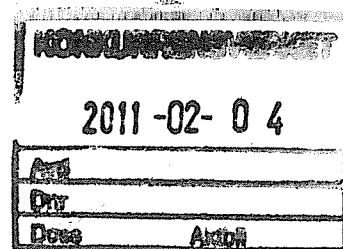
FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Christian Härdgård

2011 -02- 0 3
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 14584-10 E

SÖKANDE

Sune Fyrner AB, 556421-5407
 Norra Vallgatan 43
 252 34 Helsingborg



Ombud:
 Advokat Jonas Ågren
 Advokatfirman Glimstedt Jönköping AB
 Box 2083
 550 02 Jönköping

MOTPART

Örkelljungabostäder AB
 Storgatan 6
 286 37 Örkelljunga

Ombud:
 Advokat Tomas Kjellgren
 Advokat Fredrik Widjer
 Jur.kand. Christopher Stridh
 Mannheimer Swartling Advokatbyrå AB
 Box 4291
 203 14 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling LOU, i dess lydelse efter den 15 juli 2010

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Sune Fyrner AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Bakgrund

Örkelljungabostäder AB (nedan Örkelljungabostäder) genomför en upphandling av förvaltningsentreprenad, med tillämpning av de bestämmelser som gäller för öppet förfarande enligt LOU. I tilldelningsbeslut den 3 november 2010 har Örkelljungabostäder meddelat att man kommer att teckna avtal med Riksbyggen.

Parternas yrkande och argumentation

Sune Fyrner AB (nedan SFAB) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att bolaget ska tilldelas fler poäng avseende fastighetschef och teknisk förvaltare vid utvärderingen av kriteriet erfarenhet och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Som skäl för sin talan har SFAB anfört i huvudsak följande. Av SFAB:s anbud framgår tydligt att det är ett fåmansbolag ägt av Sune Fyrner. Det är således Sune Fyrner som ensam bedriver och har bedrivit verksamhet i SFAB. Vidare är det avsett att Sune Fyrner ensam ska fungera som såväl fastighetschef som teknisk förvaltare. Det är bolagets uppfattning att de erfarenheter som redovisats i bolagets anbud avseende Sune Fyrner innefattar sådant arbete som stämmer överens med de erfarenheter som Örkelljungabostäder borde ha bedömt nödvändiga i enlighet med befattningskraven. SFAB har i enlighet med förfrågningsunderlaget bifogat CV till anbudet utvisande erfarenheter för de befattningshavare inom anbudsgivarens organisation, dvs. fastighetschef, ekonomisk förvaltare och teknisk förvaltare. SFAB har tydligt i den översiktliga beskrivningen avseende SFAB redogjort för de uppdrag som bolaget har haft gällande fastighetsförvaltning m.m. Mot bakgrund att Sune Fyrner ensam är ägare till bolaget och att det är avsett att han ensam ska fungera som såväl fastighetschef som teknisk förvaltare är

de krav på redovisning avseende erfarenheter som angivits i förfrågningsunderlaget uppfyllda.

Vid utvärderingen har Örkelljungabostäder haft möjlighet att tillgodogöra sig en samlad bild av Sune Fyrners erfarenheter. Det förhållandet att alla information inte varit samlad i en handling benämnd "CV Sune Fyrner" saknar därvid betydelse. Sammanfattningsvis är det SFAB:s uppfattning att Örkelljungabostäder rätteligen borde ha tillgodoräknat SFAB ytterligare poäng vid anbudsutvärderingen genom att även tilldela bolaget poäng för erfarenhet som fastighetschef respektive teknisk förvaltare. Örkelljungabostäder har härigenom inte utvärderat SFAB:s anbud i enlighet med förfrågningsunderlaget, LOU och dess allmänna principer.

Örkelljungabostäder har motsatt sig bifall till SFAB:s talan och anfört i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget följer att anbudsgivare ska bifoga CV till anbudet som anger erfarenheter och referenser för vissa befattningshavare inom anbudsgivarens organisation, s.k. nyckelpersoner. Som nyckelpersoner anges fastighetschefen, den ekonomiska förvaltaren och den tekniska förvaltaren. Vidare ska erfarenheten hos dessa nyckelpersoner motsvara beskrivningarna i förfrågningsunderlaget. Av CV ska det tydligt framgå att arbetsuppgifterna varit de som beskrivits under respektive befattning. Av förfrågningsunderlaget framgår vidare att avsaknad av redovisning enligt något av kriterierna innebär att 0 poäng tilldelas anbudet vid anbudsutvärderingen. De för målet relevanta utvärderingskriterierna är således hänförliga till den eller de personer som utpekats som s.k. nyckelpersoner i den av anbudsgivaren anvisade organisationen och inte det anbudsgivande företaget som sådant.

Av Sune Fyrners CV framgår det inte om någon av hans erfarenheter innefattat sådant arbete som stämmer överens med de erfarenheter som Örkelljungabostäder bedömt som nödvändiga enligt befattningskraven. Den omständigheten att Sune Fyrner innehåft tjänsten som VD för bolag som

ägt fastigheter medför ingen förändring såvitt gäller Örkelljungabostäders anbudsutvärdering. Det framgår inte ens av Sune Fyrners CV om eller i vilken utsträckning bolagen upptagna på CV:t varit fastighetsägare. Enbart det förhållandet att ett företag har ägt eller äger fastigheter är inte heller tillräckligt för att det därmed ska stå klart att dess VD utfört sådana arbetsuppgifter som beskrivits under befattningen fastighetschef respektive teknisk förvaltare. Inte heller vad som framgår av den allmänna beskrivningen av bolaget SFAB kan tillgodoräknas särskilda befattningshavare vid utvärderingen av deras erfarenhet. Örkelljungabostäder noterar även att inget av de bolag som omnämnts i denna beskrivning, med undantag för Huven AB där Sune Fyrner innehåft uppdraget som VD, har tagits upp i Sune Fyrners personliga CV. Örkelljungabostäder har därmed genomfört utvärderingen i enlighet med förfrågningsunderlaget, LOU och dess allmänna principer.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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 om proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan 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 får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. Rätten är däremot inte bunden av parts yrkande vad gäller form för ingripande.

Förutsättningar enligt förfrågningsunderlaget

Av rubriken UF3.51 "Prövning av anbudsgivare" punkterna 4 – 5 framgår bl.a. följande.

4. "Anbudsgivare skall till anbudet bifoga en allmän beskrivning avseende företaget/organisationen/resurser/arbetssätt. Av beskrivningen skall framgå hur organisationen för uppdraget kommer att utformas. I vilken utsträckning egen personal kommer att nyttjas kontra nyttjande av eventuella UE.

Nyckelpersoner skall namnges enligt följande:

- Personal motsvarande Fastighetschef
- Personal ekonomisk förvaltning
- Personal teknisk förvaltning"

5. "Bifoga till anbudet CV med erfarenhet och referenser för nyckelpersoner enligt punkt 4. Det är tillåtet att en och samma person kan inneha flera nyckelroller. Hur erfarenhet och referenser värderas, se UF3.52. Minimikravet är tre års erfarenhet för var och en av nyckelpersonerna. Erfarenheten skall vara inom befattningen som beskrivs under UF3.52 punkt 2".

Av rubriken UF3.52 "Prövning av anbud" punkten 2 "Erfarenhet" framgår bl.a. följande.

"Fastighetschef.

Ytterst ansvarig för att E sköter sitt uppdrag enligt uppställda krav och mål. God och bred allmän kunskap inom fastighetsförvaltande verksamhet. Väl insatt i fastighetsägarens ansvar med lagar och förordningar. Kännedom av hyreslagen. Förhandlingsvana. Ledarerfarenhet av verksamhet med personal. Marknadskännedom och van att analysera".

"Teknisk förvaltare/förvaltare.

Närmast ansvarig för den vardagliga verksamheten i Örkejlunga. God och bred kunskap inom fastighetsförvaltande verksamhet. Van att ha vardaglig kontakt med hyresgäster. Kan hantera störningsärenden, ombesörja av-

flyttningsbesiktningar, ansvara för yttre och inre skötsel. Allmän entreprenadkännedom. God kommunikatör både muntligt och skriftligt. Kundorienterad”.

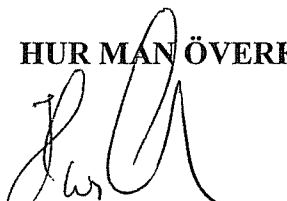
”Var och en av dessa nyckelpersoner bedöms utifrån den erfarenhet som CV redovisar. Det skall tydligt framgå att arbetsuppgifterna har varit dessa som är beskrivna under respektive befattning”.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivare till sitt anbud ska bifoga CV med erfarenhet och referenser för nyckelpersoner inom organisationen, däribland fastighetschef och teknisk förvaltare. Vad dessa befattningar innebär är beskrivna i förfrågningsunderlaget. Av CV:t ska det tydligt framgå att nyckelpersonerna har haft de arbetsuppgifter som finns beskrivna för respektive befattning. Vid utvärderingen kommer sedan nyckelpersonerna att bedömas utifrån den erfarenhet som anges i CV:t.

Enligt förvaltningsrättens mening går det inte att ur SFAB:s anbud utläsa att den av bolaget offererade fastighetschefen och tekniska förvaltaren, Sune Fyrner, har haft de arbetsuppgifter som finns beskrivna för respektive befattning. Annat har inte visats än att utvärderingen av SFAB:s anbud avseende fastighetschefens och tekniska förvaltarens erfarenhet har skett i enlighet med förfrågningsunderlaget. Med hänsyn till ovanstående samt då SFAB inte anfört några grunder för sitt yrkande att upphandlingen ska göras om finner förvaltningsrätten att det inte föreligger skäl för ingripande enligt LOU. Vid sådant förhållande ska SFAB:s ansökan om överprövning avslås.

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


Hans Emanuelsson



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 dröjsmål 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

