



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-05-28
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
5772-12 E
Enhet 2:1

SÖKANDE

Kungälvs Glas & Inramningsaffär AB, 556237-9361
Smedmästaregatan 3
442 34 Kungälv

MOTPART

Kungälvs kommun
Upphandlingsenheten
442 81 Kungälv

KONKURRENSVERKET	
2012-05-29	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 146236

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00

Telefax
031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Kungälv kommun (kommunen) genomför i samverkan med Kungälv Energi AB och Bohusläns kommunala exploateringsaktiebolag en upphandling av *Ramavtal med rangordning och förnyad konkurrensutsättning av glastjänster*, dnr KS2011/2173. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande.

Av tilldelningsbeslut den 14 april 2012 framgår att kommunen har valt att teckna avtal med andra leverantörer än Kungälv Glas & Inramningsaffär AB (Kungälv Glas). Kungälv Glas uteslöts i kvalificeringsfasen eftersom anbudet saknade en efterfrågad handling – CV och referenser för arbetsledande personal.

YRKANDEN M.M.

Kungälv Glas ansöker om överprövning och yrkar att kommunen begär in kompletterande uppgifter från bolaget beträffande dokumentet ”CV och referenser för arbetsledande personal”.

Kungälv Glas anför följande. Det framgår inte uttryckligen hur det efterfrågade dokumentet skulle utformas av anbudsgivaren. Bakgrunden till kvalificeringen är därför en ren tolkningsfråga där bolaget misstolkat kommunens avsikt med det efterfrågade dokumentet. Kungälv Glas menar att dokumentet med överskriften Företagspresentation, men med det elektroniska filnamnet CV, är en kombinerad företagspresentation och cv för arbetsledande personal. Den är dock inte på personnivå utan ger en gemensam bild av den arbetsledande personalen i företaget. Kungälv Glas är ett litet bolag där alla är sin egen arbetsledare och håller i jobben från första kundkontakt till fakturering och de ansåg det viktigare att förmedla

den sammanslagna kompetensen (CV) som den arbetsledande personalen har i stället för att skriva det på personnivå. Detta är något som de i efterhand har förstått var fel.

Kommunen yrkar att ansökan ska avslås.

Kommunen anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivaren ska bifoga ett cv och referenser för arbetsledande personal samt att det kommer att granskas vid utvärderingen. Kungälvs Glas har inte gett in en sådan handling, utan har i stället gett in en företagsbeskrivning i vilken det inte går att utläsa vilken kompetens varje enskild arbetsledare har. Kommunen har därför uteslutit Kungälvs Glas från vidare deltagande i upphandlingen på en godtagbar, transparent och förutsägbar grund.

Den upphandlande myndigheten får tillåta att en anbudsgivare kompletterar sitt anbud efter att anbudet har öppnats om det kan ske utan risk för särbehandling. I detta fall ansågs en komplettering omöjlig eftersom det hade kunnat leda till positiv särbehandling av Kungälvs Glas på bekostnad av övriga anbudsgivare.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

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.

Av 15 kap. 12 § LOU framgår att en upphandlande myndighet får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagen och att en leverantör till följd av detta lidit eller kan komma att lida skada.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets s.k. skallkrav inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande enheten ska pröva anbudet.

Av förfrågningsunderlaget framgår tydligt att anbudet bl.a. ska innehålla cv och referenser för arbetsledande personal som styrker att entreprenören har relevant praktisk och teoretisk kompetens och erfarenhet (AFB.31). I anbudsformuläret anges uttryckligen att ett av de efterfrågade dokumenten, och som ska bifogas anbudet, är "CV och referenser för arbetsledande personal". Utformningen av kravet i denna del torde för en normalt informerad och omsorgsfull anbudsgivare inte kunna tolkas på annat sätt än att kommunen efterfrågar uppgifter om cv och referenser på individnivå.



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

Det är ostridigt att Kungälv's Glas inte har lämnat in något dokument innehållande cv och referenser för varje enskild arbetsledare, utan enbart en "samlad" bild av deras kompetens och erfarenhet. Eftersom anbudet därmed inte uppfyller förfrågningsunderlagets alla skallkrav saknas förutsättningar för att pröva anbudet.

Kommunen har visserligen haft en möjlighet att begära in förtydliganden och kompletteringar, men inte någon skyldighet därtill. Att kommunen i detta fall inte har utnyttjat denna möjlighet står inte i strid med principerna i 1 kap. 9 § LOU. Utredningen i målet ger därmed inte stöd för annan bedömning än att kommunen rätteligen har uteslutit Kungälv's Glas från vidare deltagande i upphandlingen.

Sammanfattningsvis innebär det som Kungälv's Glas anför och har visat inte att Kungälv's kommun har brutit mot någon bestämmelse i LOU, varför ansökan ska avslås.

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



Urban Karlsson

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Michaël Koch.