



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Ann-Louice Jonsson

DOM
2019-03-06
Meddelad i Falun

Mål nr
5572-18

SÖKANDE

ÅF-Infrastructure AB, 556185-2103
Ombud: Bolagsjuristen Therese Stånghammar Olofsson
Frösundaleden 2A
169 99 Stockholm

MOTPART

Region Gävleborg
801 88 Gävle

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



Dok.Id 242809

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–12:00
13:00–16:00

YRKANDE M.M.

Region Gävleborg (Regionen) upphandlar, genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU), konsultuppdrag avseende framtagande av programhandling till Hudiksvalls sjukhus (diarie-nummer RS 2018/1710). Regionen meddelade den 7 december 2018 att Sweco Management AB (Sweco) antagits som leverantör.

ÅF-Infrastructure AB (ÅF) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att kvalificeringsfasen görs om varvid Swecos anbud förkastas och ÅF tilldelas kontraktet. ÅF anför till stöd för sin ansökan i korthet följande. Regionen har brutit mot principerna om lika-behandling och icke-diskriminering i 4 kap. 1 § LOU genom att tilldela Sweco kontraktet, trots att bolaget inte uppfyller samtliga obligatoriska krav. Den av Sweco offererade teknksamordnaren uppfyller inte kvalificeringskraven i AUB.513. Ett av Swecos åberopade referensuppdrag brister vidare i förhållande till kvalificeringskravet i AUB.513 avseende minsta bruttoarea. ÅF, som placerats på andra plats i utvärderingen, har lidit eller i vart fall riskerat att lida skada till följd av Regionens felaktiga förfarande.

Regionen bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Utgångspunkter för rättens prövning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter den grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad ÅF åberopat är visat att Regionen brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att ÅF

lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Upphandlingsdokument

Regionens upphandlingsdokument Administrativa föreskrifter, konsultuppdrag, avseende framtagande av programhandling, Hudiksvalls sjukhus, innehåller bl.a. följande:

AUB.513 Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga

Anbudsgivare ska ha teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga som är tillräcklig för aktuellt

Anbudsgivare ska i anbudsformuläret ange nedanstående som uppfyller:

1. ha genomfört tre (3) referensuppdrag som har innefattat framtagande av tre (3) programhandlingar och tre (3) systemhandlingar för husbyggnation varav ett (1) av referensuppdrag ska ha omfattat en (1) programhandling och en (1) systemhandling för sjukhus. Med sjukhus avses en eller flera vårdavdelningar inom sjukhus. Program- och systemhandling kan tillhöra olika referensuppdrag.

Varje referensuppdrag ska ha omfattat en bruttoarea, BTA om minst 40 000 m².

Med "ha genomfört" avses att anbudsgivaren själv har genomfört uppdragen eller någon av anbudsgivarens offererade nyckelpersoner genomfört uppdragen.

2. Förfoga över nyckelpersoner för uppdraget.

2.1 Offererad Uppdragsledare ska ha arbetat som uppdragsledare i fem (5) år.

2.2 Offererad Teknisksamordnare ska ha arbetat som projektör inom någon teknikdisciplin som omfattar hus i minst fem (5) år samt varit teknisksamordnare i minst tre (3) referensuppdrag som omfattat hus varav två (2) uppdrag ska ha varit i sjukhus. Med sjukhus avses en eller flera vårdavdelningar inom sjukhus

2.3 Offererad Ansvarig arkitekt ska ha arbetat som arkitekt i minst 10 år och ska ha varit ansvarig arkitekt för framtagande av programhandling vid minst tre (3) referensuppdrag hus varav två (2) uppdrag ska ha varit i sjukhus. Med sjukhus avses en eller flera vårdavdelningar inom sjukhus.

2.4 Offererad Projekteringsledare ska ha arbetat som projekteringsledare i minst fem (5) år samt varit projekteringsledare i minst tre (3) referensuppdrag som omfattat hus varav ett (1) uppdrag ska ha varit i sjukhus. Med sjukhus avses en eller flera vårdavdelningar inom sjukhus

Referensuppdrag ska vara avslutat under de sex senaste åren räknat från sista anbudsdag.

Parternas utveckling av talan/inställning följt av rättsens bedömningar

Referensuppdragets bruttoarea

ÅF

ÅF gör gällande att Swecos åberopade referensuppdrag för programhandling respektive systemhandling (Universitetssjukhuset Örebro) inte uppfyller kravet i AUB.513.1 på en bruttoarea om minst 40 000 m² och framför bl.a. följande. Projektet omfattar inte mer än ca 30 000 m², vilket styrks av de administrativa föreskrifterna för projektet. Sweco hänvisar till andra tillkommande hus/byggnader, vilka inte ingått i uppdraget och därför ska betraktas som separata projekt. ÅF, som självt medverkat i uppdraget, har mätt upp de olika delarna och kommit fram till att den totala ytan uppgår till 38 432 m².

Regionen

Regionen framför bl.a. att i ett intyg från projektchefen för H-huset vid Universitetssjukhuset i Örebro den 4 januari 2019 anges bl.a. att det åberopade referensuppdraget omfattat en bruttoarea (BTA) om minst 40 000 m², att denna yta finns redovisad på handlingar som projektchefen tagit del av samt att ytan omfattar nybyggnad av H-huset och ombyggnadsareor i anslutande byggnader som också ingår i projektet.

Förvaltningsrätten

Förvaltningsrätten kan inledningsvis konstatera att Sweco fyllt i samtliga uppgifter som efterfrågas i anbudsformuläret och såvitt gäller referensobjektet Universitetssjukhuset Örebro uppgett bl.a. att projektet avser nya H-huset med följdprojekt, bl.a. akutmottagning och ny godsmottagning samt ombyggnader i hus A, D och G, tillsammans mer än 40 000 m². Detta har även bekräftats av angiven kontaktperson för referensen. Vid sådana förhållanden anser förvaltningsrätten att Regionen haft fog för sin bedömning att Sweco uppfyller kravet på bruttoarea i AUB.513.1. ÅF har således inte heller visat att det finns skäl för ingripande enligt LOU på denna grund.

Offererad teknksamordnare A.B.

ÅF

Swecos offererade teknksamordnare A.B. uppfyller inte kvalificeringskraven enligt AUB.513.2.2. I CV framkommer tydligt att A.B. inte varit teknksamordnare utan uppdragsledare i de åberopade referensuppdragen 1 och 2 (Ludvika lasarett respektive Avesta lasarett) samt att han endast haft ett samordningsansvar för installationer projektering VVS, dvs. för eget arbete.

Regionen

Av inhämtad referens den 29 november 2018 framgår att A.B. verkat som teknksamordnare i båda de ifrågasatta uppdragen. Det är inte ovanligt att en uppdragsledare i samma projekt verkar samtidigt som t.ex. teknksamordnare och/eller projekteringsledare/uppdragsledare. Den omständigheten att samordningen endast omfattat VVS saknar betydelse eftersom även VVS-projekteringen (Värme, Ventilation och Sanitet) måste samordnas mellan olika tekniska konsulter och olika teknikområden. Sweco har således, genom åberopade referenser, visat att A.B. uppfyller kraven i AUB.513.2.2.

Förvaltningsrätten

ÅF har gjort gällande att Swecos offererade teknksamordnare A.B. inte uppfyller kraven i AUB.513.2.2 på att ha varit teknksamordnare i minst tre referensuppdrag. Såvitt gäller åberopat referensuppdrag 1 (Ludvika lasarett) konstateras att det i CV för den offererade teknksamordnaren A.B. anges bl.a. att han varit uppdragsledare och haft samordningsansvar för installationer projektering VVS. I CV anges vidare, såvitt gäller referensuppdrag 2 (Avesta lasarett), att A.B. verkat som uppdragsledare/projektör VVS i projektet. A.B.:s arbete som teknksamordnare i ovan nämnda uppdrag har bekräftats av angiven kontaktperson för beställaren vid den referenstagning som Regionen genomfört. Förvaltningsrätten finner inte visat att arbete inom ett teknikområde såsom VVS utgör hinder för att verka som teknksamordnare. Enligt förvaltningsrättens mening har Regionen har fog för sin bedömning att A.B., genom referensuppdragen Ludvika lasarett och Avesta lasarett, har förvärvat erfarenhet i rollen som teknksamordnare. Det saknas således även skäl för ingripande utifrån vad ÅF har anfört i dessa delar.

Rättens slutsats

ÅF har inte visat att Regionen brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU med följd att bolaget lidit eller kunnat komma att lida skada. Det finns därför inte grund för förvaltningsrätten att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Ansökan ska följaktligen avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05).

Elin Ruthström
rådman



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.