



SÖKANDE

Riksbyggen ekonomisk förening, 702001-7781
Box 730
851 21 Sundsvall

MOTPART

AB Timråbo, 556109-9572
Box 134
861 24 Timrå

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
20191025	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning

BAKGRUND

AB Timråbo (Timråbo) genomför upphandling av VS-arbeten. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande. Det anbud som uppfyller samtliga skallkrav och är mest ekonomiskt fördelaktigt kommer att antas. Enligt utvärderingsrapport och tilldelningsbeslut den 22 mars 2019 kvalificerade sig samtliga anbud till utvärdering efter inledande kvalificeringsfas. Rehn VVS & montage i Timrå AB (Rehn) lämnade lägst pris och tilldelades kontraktet. Riksbyggen ekonomisk förening tilldelades inte kontraktet.

YRKANDEN M.M.

Riksbyggen ekonomisk förening (Riksbyggen) ansöker om överprövning och yrkar att Rehns anbud förkastas. Riksbyggen anför i huvudsak följande. Enligt upphandlingsdokumenten ska anbudslämnaren ange referenser där företaget utfört tekniskt motsvarande uppdrag. Rehns anbud uppfyller inte ställda krav. Timråbo har därmed inte följt sina egna uppställda skallkrav och förutsättningar att uppnå jämförbara omdömen från referenser faller därmed. Utvärderingsmodellen 1.0 VS-arbeten visar på vilka frågor som referensen ska svara på och dokumentet med ska-krav under 2.0 efterfrågar leverantörens kapacitet. Dessa punkter i båda dokumenten anger en ambitionsnivå där leverantörerna och referenserna ska svara på frågor som visar att de har kapacitet, rutiner och erfarenhet av just detta som levereras. Rehns referenser svarar på frågor som gäller en helt annan typ av leverans och volym och därför bör Rehns anbud förkastas. Referenserna ska avse motsvarande verksamhet som Timråbo och det kravet är inte uppfyllt. Referensen Nilab Bygg AB är ett byggföretag som inte äger och förvaltar hyresrätter. Nilab Bygg och Montage AB har en omsättning de senaste åren på drygt två miljoner kr och är inte fastighetsägare. Timråbo har en omsättning på cirka 140 miljoner kr och äger och förvaltar ca 1 800 lägenheter samt lokaler och har över 20 anställda. Riksbyggen har enligt utvärderingen likvärdig anbudssumma som vinnande anbud och skulle sannolikt tilldelats avtalet om

Rehns anbud förkastats, och har därmed gått miste om den vinst en tilldelning skulle innebära. Riksbyggen har därmed lidit skada.

Timråbo bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingen har skett i enlighet med LOU och Riksbyggen har inte lidit skada till följd av de påstådda bristerna. I punkt 2.8 i skakravsdokumentet anges att minst två stycken referenser ska anges där anbudsgivarens arbetsledare och företaget utfört tekniskt motsvarande uppdrag. Referensens omsättning eller att referensen är ett byggföretag är inte av betydelse. Det som är av betydelse är om uppdraget som Rehn utfört är tekniskt motsvarande nu aktuellt uppdrag. Det har inte framkommit något som ger anledning att ifrågasätta att uppdraget är tekniskt motsvarande nu aktuellt uppdrag. Rehn har enligt sitt anbud utfört löpande projekt åt referensens sedan år 2015. Enligt Timråbos bedömning är dessa projekt motsvarande nu aktuellt uppdrag. Riksbyggen har inte visat att uppdraget avser något annat än uppdrag som tekniskt motsvarar nu aktuellt uppdrag.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 (20 kap. 6 § första stycket LOU).

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlagets anges bl.a. följande.

1.0 VS-arbeten Timråbo

Arbetsledarens och även företagets förmåga att genomföra entreprenaduppdrag kommer att bedömas utifrån referenser. Referenser kommer att kontaktas och svara på frågor angående uppdragets utförande.

1.1 Prisfråga

Arbetskostnad per timme rörmokare, Vardagar 7-16

Omfattning

Pris ska anges för en (1) tim. Anbudspris beräknas för 2 000 tim. Pris är obligatorisk information för denna post.

1.2. Prisfråga

Arbetskostnad per timme rörmokare. Övrig tid.

Omfattning

Pris ska anges för en (1) tim. Anbudspris beräknas för 200 tim. Pris är obligatorisk information för denna post.

1.3. Prisfråga

Ange den fiktiva utvärderingssumman (C43) som finns angiven i av er ifylld prisbilaga

Omfattning

Pris ska anges för en (1) st. Pris är obligatorisk information för denna post.

1.3.1 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat avseende bemötande och kontakt med Er personal samt övriga aktörer?

1.3.2 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat med avseende på att utföra arbete i bebodda fastigheter eller med pågående verksamhet?

1.3.3 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat avseende administrativa rutiner, t.ex. fakturering, kvalitetssäkring?

1.3.4 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat avseende tider (tidsanpassning, utföra arbete snabbt)?

1.3.5 Bedömning

Hur väl har arbetsledaren och företaget genomfört uppdrag avseende tekniskt resultat (dvs. utan hänsyn till frågor ovan)?

1.3.6 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat avseende bemötande och kontakt med Er personal samt övriga aktörer?

1.3.7 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat med avseende på att utföra arbete i bebodda fastigheter eller med pågående verksamhet?

1.3.8 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat avseende administrativa rutiner, t.ex. fakturering, kvalitetssäkring?

1.3.9 Bedömning

Hur har arbetsledaren och företaget fungerat avseende tider (tidsanpassning, utföra arbete snabbt)?

1.3.10 Bedömning

Hur väl har arbetsledaren och företaget genomfört uppdrag avseende tekniskt resultat?

2.0 Krav på anbudsgivaren

2.1 Krav

Krav på anbudsgivaren avseende resurser.

Anbudsgivaren ska kunna avsätta yrkesarbetare för arbeten i beställarens fastigheter. Anbudsgivare med få anställda uppfyller kravet om de visar på att de fogar över ytterligare resurser från underentreprenörer och intygar att erforderliga resurser kan tillhandahållas.

2.2 Krav

Krav på anbudsgivaren avseende erfarenhet

Entreprenören ska de senaste 3 åren ha erfarenhet av liknande uppdrag. Med liknande uppdrag se respektive entreprenad beskrivning. För nystartade företag gäller att nyckelpersonerna ska kunna styrka motsvarande erfarenhet från tidigare anställning. Ange liknande uppdrag med en enklare beskrivning.

2.3 Krav

Anbudsgivaren ska ha kapacitet att fullgöra uppdraget vilket innebär att det i företaget ska finnas minst två arbetare varav en ska ha arbetsledarkompetens alternativt att det finns en särskild arbetsledare. Arbetsledare och personal ska ha kompetens och erfarenhet att utföra efterfrågade uppdrag.

Arbetsledaren ska

- Ha minst tre (3) års erfarenhet som arbetsledare/arbetsplatschef för liknande uppdrag inom aktuellt område/tjänst
- Förstå och behärska svenska språket i tal och skrift
- Ha goda referenser
- Genomgått utbildning för Byggarbetsmiljösamordnare för (BAS-U) eller vara anmäld till sådan utbildning som genomförs före avtalsstart.

Yrkesarbetaren ska

- Erforderlig behörighet/yrkeskunskaper för respektive tjänst/område
- Förstå och behärska svenska språket i tal
- Ha minst två (2) års erfarenhet av liknande uppdrag. Undantag från detta, t.ex. användande av lärlingar ska godkännas av B

2.4 Krav på bilaga

Anbudsgivaren ska bifoga en företagsbeskrivning där anbudsgivaren redogör för sin tekniska och yrkesmässiga kapacitet.

-Om eventuella underentreprenörer kommer att anlitas samt respektive underleverantörs namn och organisationens nummer

2.5 Krav

Anbudsgivaren ska kunna lämna enklare kalkyler och prognoser på arbeten/uppdrag som beställaren kan komma att beställa. Ofta tas ett budgetpris eller liknande in i ett tidigt skede av ett mindre projekt för att använda som beslutsunderlag. Anbudsgivaren ska även kunna ge beställaren teknisk rådgivning inom sitt fackområde. Konsultation i anslutning till arbeten som entreprenören utför eller ska komma att utföra ska normalt ingå i timarvoden

2.6 Krav

Anbudsgivarens kvalitetsansvarige för entreprenad ska anges här.

2.7 Krav

Anbudsgivarens miljöansvarige för entreprenaden ska anges här.

2.8 Krav

Ange minst två stycken referenser där er arbetsledare och företaget utfört tekniskt motsvarande uppdrag. De två (2) referenserna får inte vara äldre än två år (24 månader) från det datum arbetet utfördes.

Referensuppgifterna som ska vara utskrivna för varje enskild referens i textsvarsru-
tan är nedanstående:

Datum för utförande:

Kortare beskrivning om omfattningen av uppdraget

[Även kontaktuppgifter till referensen och referensens företagsnamn och organisationsnummer efterfrågas].

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagstiftningen och detta medfört att leverantören har lidit skada eller kan komma att lida skada. 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 vilka omständigheter talan grundas på. Förvaltningsrättens bedömning är begränsad till vad Riksbyggen som sökande har anfört till stöd för sin talan (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Riksbyggen har anfört att Timråbo inte följt sina skalkrav eftersom Rehn i förhållande till sin referens inte har utfört ett tekniskt motsvarande uppdrag.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det av 2.8 i skallkraven framgår att företaget ska ha utfört tekniskt motsvarande uppdrag för referensen. Det framgår inte att det ställs krav på vad referensen ska leverera eller vilken omsättning referensen ska ha. Förvaltningsrätten anser inte att det av begreppet tekniskt motsvarande uppdrag heller ska förstås att referensen ska ha en viss omsättning eller leverera viss produkt eller tjänst.

Riksbyggen har vidare anfört att av utvärderingsmodellen 1.0 VS-arbeten och skallkraven under 2.0 framgår en ambitionsnivå som visar på att referenserna ska avse motsvarande verksamhet och ha liknande omsättning som Timråbo. Förvaltningsrätten anser inte att ett sådant krav kan utläsas av de av Riksbyggen hänvisade delarna av förfrågningsunderlaget. Rehns referenser får således bedömas uppfylla kravet på att de utfört tekniskt motsvarande uppdrag. Det saknas därför skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder Riksbyggen anfört. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Robert Dalman
rådman

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Daniel Carlstrand.



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 nyårs-afton, 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 rättstillämpningen.
- 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 försörjningssektorena, 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.

