



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 3

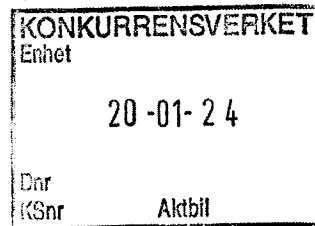
DOM

2020-01-24

Meddelad i Göteborg

Mål nr

14370-19



SÖKANDE

ÅF-Infrastructure AB, 556185-2103

Ombud:

Horacio Ferreira

MOTPART

Region Halland

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 658549

Postadress

Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress

Sten Sturegatan 14

Telefon

031 - 732 70 00

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax

-

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Region Halland (regionen) genomför en upphandling av tekniska konsulttjänster, diarienummer DNRGS190061.

Två delområden i upphandlingen är *Ramavtalsdel 5 a El-projektör Norr* och *Ramavtalsdel 5 b El-projektör Söder*. Av tilldelningsbeslut den 5 november 2019 framgår att ÅF-Infrastructure AB (ÅF) inte gick vidare till utvärderingsfasen. Regionen ansåg att ÅF inte uppfyllt samtliga kvalificeringskrav eftersom referensuppdrag nr 2 saknade information om projektnamn, byggnad och liknande.

Det förvaltningsrätten ska pröva i detta mål är om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder som ÅF har anfört.

YRKANDEN M.M.

ÅF ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen avseende ramavtalsdelarna *El-projektör Norr* och *Söder* ska rättas på så sätt att det av bolaget bifogade anbudsunderlaget ska anses vara giltigt och att anbudet därmed ska tas upp till utvärdering. ÅF anför bl.a. följande. Regionens agerande strider mot likabehandlingsprincipen eftersom bolagets anbud har förkastats på felaktiga grunder. Bolaget har lidit eller riskerat att lida skada till följd av regionens agerande. Enligt upphandlingsdokumentet ska anbudsgivarna lämna uppgifter om två referensuppdrag enligt vissa specifika förutsättningar. ÅF har angett ”ombyggnad av sjukhus” vilket är tillräckligt eftersom det i förfrågningsunderlaget inte anges att anbudsgivarna även ska ange objektnamn eller liknande. Regionen har efterfrågat uppgifter till en referensperson som kan *bekräfta* uppdraget. Den referensperson som ÅF har lämnat har dock inte kontaktats. Regionen hade genom att kontakta nämnd person haft möjlighet att ytterligare bekräfta uppdraget.

Eftersom ÅF har uppfyllt samtliga skall-krav har regionen agerat felaktigt genom att förkasta bolagets anbud. Förfrågningsunderlaget har inte varit tillräckligt tydligt eftersom det inte ställts något krav på att ange uppdraget på annat sätt än vad bolaget har gjort. Genom sin beskrivning av referensuppdraget uppfyller ÅF samtliga i förfrågningsunderlaget angivna skallkrav. ÅF har beskrivit båda referensobjekten på samma sätt. Regionen har godkänt det ena, men inte det andra.

Region Halland anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Enligt kraven i upphandlingsdokumentet ska leverantörerna ange två referensuppdrag som styrker att anbudsgivaren har erfarenhet av liknande uppdrag. På grund av ÅF:s brister i definitionen av referensobjekt 2 har regionen inte haft möjlighet att kontrollera uppdraget med angiven referensperson eftersom det av bolagets beskrivning inte framgår vilket objekt som avses. Det framgår inte heller om det är ett eller flera uppdrag etc. En så generell beskrivning som bolaget har lämnat innebär att regionen skulle behöva gissa eller anta att det rör sig om ett visst uppdrag och föra en diskussion med referenspersonen om vilket uppdrag som det skulle kunna vara. Eftersom ÅF:s angivna referensuppdrag inte är tillräckligt tydligt definierat går det inte att bedöma om uppdraget motsvarar efterfrågad erfarenhet. ÅF uppfyller därmed inte ställda krav för att kvalificeras till utvärderingen.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter 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 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU 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).

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan.

I upphandlingsdokumentet anges följande krav avseende referensuppdrag:

Anbudsgivare ska inom tre (3) år från sista anbudsdag ha genomfört två (2) relevanta referensuppdrag i form av uppdrag omfattande regional eller kommunal service.

Båda referensuppdragen ska vara avslutade vid anbudets inlämnande. Uppdrag anses avslutat efter det att bygghandlingar överlämnats till beställaren.

Uppdragen ska omfatta minst 150 timmar per uppdrag och minst ett av referensuppdragen ska vara ett uppdrag gällande om-, till- eller nybyggnad av sjukhus.

För att ett referensuppdrag ska godkännas krävs att referenspersonen hos beställaren kan bekräfta att uppdraget utförts på ett tillfredsställande sätt så att avtalad budget, tidplan och kvalitet uppnåtts. Beställaren kan komma att kontakta angivna referenser under utvärderingsperioden.

Beställaren förbehåller sig rätten att avgöra om angivna referensuppdrag motsvarar efterfrågad erfarenhet.

Om anbudsgivaren under den givna perioden haft Regionfastigheter som beställare i ett uppdrag som stämmer överens med kraven på referensuppdrag ska minst ett (1) av uppdragen avse uppdrag utfört för beställare inom Regionfastigheter.

ÅF har i sitt anbud angett följande avseende referensuppdrag 2:

Projektering av kanalisation, kraft, belysning, teletekniska anläggningar, brandlarm, passagesystem. Uppdragsledning vid Ombygg. under verksamhet omfattade ombyggnad med pågående verksamhet inom arbetsområdet. Höga krav på driftsäkerhet i denna typ av verksamhet. Uppdrag utförda de senaste 3 åren och omfattande regional service. Referensuppdragen är avslutade. Bygghandlingar har överlämnats till

beställaren. Uppdragen omfattar mer än 150 timmar. Uppdraget är ett uppdrag gällande om-, till- eller nybyggnad av sjukhus.

Förvaltningsrätten kan konstatera att det av lämnad beskrivning inte ens går att utläsa vilket sjukhus det är fråga om. Som uppdragsgivare anges Västra Götalandsregionen, som är en organisation med ett flertal sjukhus. ÅF har även lämnat samma uppdragsgivare för referensuppdrag 1 men har i det fallet angett vilket sjukhus och del av sjukhuset som avses med lämnad beskrivning.

I upphandlingsdokumentet anges att det krävs att referenspersonen kan bekräfta att uppdraget utförts i enlighet med ingått avtal. För att detta ska vara möjligt måste det aktuella uppdraget gå att identifiera utifrån lämnade uppgifter. Av de uppgifter ÅF har lämnat avseende referensuppdrag 2 har regionen inte haft någon möjlighet till detta. Att ÅF menar att referenspersonen känt till vilket uppdrag som avsetts saknar härvid betydelse eftersom det inte kan krävas av den upphandlande myndigheten att den ska kontakta referenspersoner för att utreda vilket uppdrag det är som avses. Detta är alltså något som ska vara möjligt att utläsa direkt ur anbudet.

Förvaltningsrätten anser även att upphandlingsdokumentet får anses vara tillräckligt klart och tydligt för att leverantörerna ska ha kunnat förstå vad som efterfrågas. Det framstår som relativt självklart att referensuppdragen måste gå att identifiera för att regionen ska kunna bedöma om ställda skalkrav är uppfyllda. Då ÅF när det gäller referensuppdrag 1 har preciserat vilket sjukhus och vilken klinik det är fråga om får det anses vara ett rent förbiseende att ÅF inte tagit med dessa uppgifter i anbudet avseende referensuppdrag 2.

Sammantaget anser förvaltningsrätten att ÅF inte har uppfyllt ställda krav i upphandlingen. Regionen har därmed haft fog för att förkasta bolagets anbud. ÅF:s ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Karin Johansson

Rådman

Föredragande i målet har varit Lena Rehnberg.



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.