



SÖKANDE

Nordlund & Nyström El & Styr AB, 556665-6491
Wedavägen 22
152 42 Södertälje

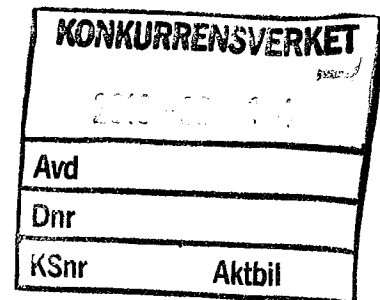
MOTPARTER

1. Aktiebolaget Nykvarnsbostäder, 556577-2323
2. Nykvarns kommun

Ombud för 1 och 2: Elif Özdemir
c/o Telge Inköp AB
Storgatan 42
151 27 Södertälje

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Aktiebolaget Nykvarnbostäder och Nykvarns kommun (Nykvarn) genomför en upphandling i syfte att teckna ramavtal avseende elarbeten, dnr TI 2017-1220. Upphandlingen sker genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU.

Nordlund & Nyström El & Styr AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska göras om och i andra hand att Svensk Entreprenadförmedling AB (SEAB) diskvalificeras och att avtal ska slutas med den aktör som kvalificerat sig som trea i upphandlingen. Som grund för ansökan anger bolaget att det lider uppenbar skada av att konkurrensen inte har skett på lika villkor.

Nykvarn anser att bolagets ansökan om överprövning ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**Utgångspunkter för förvaltningsrättens 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 (se RÅ 2009 ref.69).

Förvaltningsrätten ska därmed pröva om det på grundval av det som bolaget för fram är visat att Nykvarn har brutit mot någon av de grundläggande principerna i LOU eller mot någon annan bestämmelse i lagen och att detta har medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada, se 20 kap. 6 § LOU. De grundläggande principerna innebär enligt 4 kap 1 § LOU att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iakttä principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 4 kap. 10 § LOU ska myndigheten innan den tilldelar ett kontrakt bl.a. kontrollera att anbudet uppfyller de krav, villkor och kriterier som anges i upphandlingsdokumenten samt de krav som myndigheten har ställt enligt 14 kap. 1-5 §§ LOU.

En upphandlande myndighet är normalt inte skyldig att kontrollera om uppgifterna som lämnats i ett anbud när det gäller de ska-krav som ställts på det upphandlande föremålet är riktiga, när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta detta. En sådan kontrollskyldighet kan i vart fall inte sträcka sig längre än att den upphandlande myndigheten jämför anbudet med de obligatoriska krav som angetts i förfrågningsunderlaget (jfr bl.a. Kammarrätten i Stockholms dom den 23 februari 2012 i mål nr 2841-11 och Kammarrätten i Jönköpings dom den 10 juni 2011 i mål nr 981-11).

Relevanta delar i förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter AFB. 52 punkt 4 framgår bl.a. följande.

Anbudsgivaren ska ha tillräcklig teknisk kapacitet, erfarenhet och resurser för att kunna genomföra det uppdrag som upphandlingen avser.

Kravet är att;

- under de senaste tre åren utfört minst två utförda uppdrag motsvarande det uppdrag som upphandlingen avser enligt gängse branschnormer, eller att
- ledande personer i företaget har motsvarande erfarenhet

Anbudsgivaren ska lämna en förteckning av utförda uppdrag gällande för Anbudsgivaren alternativt ledande personer som bevis. Där ska det framgå årtal för utförda uppdrag, beskrivning av arbete och värde i uppdraget samt referenspersoner med namn, aktuella telefonnummer och e-post.

Av samma föreskrifter AFB. 52 punkt 5 framgår bl.a. följande.

Anbudsgivaren ska ha tillräcklig yrkesmässig kapacitet för att kunna genomföra det uppdrag som upphandlingen avser. Entreprenör ska använda sig av behöriga elinstallatörer enligt gällande lag.

Kravet är att Anbudsgivaren har;

- ledande personer i uppdraget enligt kraven i AFD.323
- resurser och organisation som kan utföra uppdraget enligt kraven i AFD.323

Anbudsgivaren ska lämna bevis för kravet på yrkesmässig kapacitet genom att lämna;

- En kort allmän beskrivning av företagets verksamhet, organisation och resurser för uppdraget

Bolagets invändningar och förvaltningsrättens bedömning

Bolaget för bl.a. fram följande. SEAB var vid kontroll på Elsäkerhetsverkets hemsida den 5 april 2018 inte registrerad som elinstallatör. SEAB hävdar dock i sina referenser att de har ramavtal med två andra beställare hos vilka de säger sig ha utfört elarbeten. SEAB har därför antingen inte varit sanningsenliga i sin beskrivning av vad referenserna intygar eller utfört elarbeten utan att vara registrerade. Att företaget inte är ett elföretag stärks ytterligare av att slå upp företagets organisationsnummer på www.allabolag.se där det står att ”Bolagets verksamhet inriktar sig på teknisk konsultation, konstruktion, installation, förvaltning samt därmed förenlig verksamhet inom byggsektorn. Bolaget bedriver handel med värdepapper”. Av AFB.52 punkt 5 i de administrativa föreskrifterna framgår bl.a. att det är krav på att ledande personer finns i företaget samt att resurser och organisation kan utföra uppdragen, det vill säga att de finns i företaget. Det går helt emot sig självt om man inte är en elfirma.

Bolaget gör vidare gällande att SEAB inte har tillräcklig yrkesmässig kapacitet eftersom det inte är SEAB som kommer att utföra uppdragen och då SEAB inte har åberopat annat bolags tekniska kapacitet kan inte upphandlande enhet räkna med att sådan kapacitet finns att tillgå där.

Nykvarn för bl.a. fram följande. De referenser som SEAB har lämnat i sitt anbud har utförts i enlighet med gällande lag. Elbehörighet finns inom

företaget. Vid behov och när den nya lagen började gälla i juli 2017 så har SEAB använt sig av en underleverantör som varit registreras hos elsäkerhetsverket för att tillsammans utföra uppdraget. Uppgiften har bekräftats via telefon.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att Nykvarn i förfrågningsunderlaget inte har ställt något krav om att kontroll hos Elsäkerhetsverket ska ske. I förfrågningsunderlaget finns det inte heller något förbud mot användande av underleverantörer. När det gäller kravet på att entreprenören ska använda sig av behöriga elinstallatörer enligt gällande lag kan detta inte anses innefatta att kravet behöver vara uppfyllt vid tidpunkten för lämnandet av anbud. Det som bolaget för fram i denna del utgör således inte skäl för ingripande enligt LOU.

Mot den bakgrunden och med hänsyn till att Nykvarn anger att Nykvarn har fått bekräftat att de referenser som SEAB lämnat i sitt anbud utförts i enlighet med gällande lag samt till det som i övrigt kommit fram anser förvaltningsrätten inte att Nykvarn skulle ha haft anledning att ifrågasätta att SEAB har tillräcklig teknisk och yrkesmässig kapacitet, erfarenhet samt resurser för att kunna genomföra det uppdrag som upphandlingen avser.

Förvaltningsrätten anser sammanfattningsvis att det som bolaget för fram inte utgör omständigheter som visar att SEAB inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget eller att omständigheterna gett anledning att ifrågasätta detta. Det saknas därmed grund för ingripande med stöd av LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).

Oliver Sparrings
Förvaltningsrättsfiskal

Kajsa Holm Asplund har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då Ni fick del av domen/beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

