



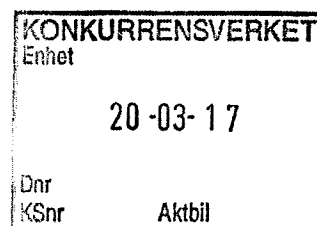
SÖKANDE

WSP Sverige AB, 556057-4880
121 88 Stockholm

Ombud: Advokat Per-Owe Arfvedson och biträdande jurist Hampus
Stefansson
c/o Bokwall Rislund Advokatbyrå AB
Skeppsbron 32
111 30 Stockholm

MOTPART

Uppsala Kommun Skolfastigheter AB, 556911-0751
Salagatan 18 A
753 30 Uppsala



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att Uppsala Kommun Skolfastigheter AB:s upphandling av Projektledare, projekteringsledare, Bas-P, kontrollansvarig och byggleddare inför om- och nybyggnad av Almtuna skola och förskola, dnr SFB-2019-0319, ska rättas på så sätt att anbudet från WSP Sverige AB inte förkastas och att ny utvärdering görs.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Uppsala kommun Skolfastigheter AB (Skolfastigheter) genomför upphandling av projektledare, projekteringsledare, Bas-P, kontrollansvarig och bygglidare inför om- och nybyggnad av Almtuna skola och förskola, dnr. SFB-2019-0319. I tilldelningsbeslut den 11 november 2019 har anbud från WSP Sverige AB (bolaget) förkastats.

Bolaget yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud tas upp till anbudsprövning.

Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande. Skolfastigheter har förkastat bolagets anbud med anledning av ett krav som inte framgår av förfrågningsunderlaget. Av krav AUB.51 i de administrativa föreskrifterna framgår inte att referensbilagorna för bygglidaren ska utvisa samtliga uppgifter som anges i punkt AUC.1 i underlagets uppdagsföreskrifter. Bolaget har redovisat två godkända referenser och uppfyllt beviskraven på det sätt som efterfrågats i underlaget. Samtliga punkter under "Bevisning" i krav AUB.51 har angetts i referensuppdragen. Krav i upphandlingar får inte ges en snävare eller vidare innebörd än vad som uttryckligen följer av dess utformning (se bland annat Kammarrätten i Stockholms dom i mål nr. 2554-19). Bolaget har uppfyllt Skolfastigheters beviskrav på det sätt som framgår av upphandlingsunderlaget, dvs. genom att bifoga referensuppdrag med de efterfrågade uppgifterna. Skolfastigheter hade även möjlighet att kontrollera att den offererade bygglidaren hade de ansvarsområden som räknats upp i AUC.1 med den kontaktperson som angetts i vardera referensuppdraget.

Skolfastigheter bestrider bolagets yrkande och anför bland annat följande. I AUB.51 4. Teknisk och yrkesmässig kapacitet, punkt 3 anges att "Varje offererad konsult ska ha genomfört minst två uppdrag med liknande arbetsuppgifter och ansvar som de som listas nedan avseende:" Därefter

kommer ett avsnitt om projektledare och ett avseende byggleddare. Båda avsnitten hänvisar till AUC.1 där det anges specifikt vilka arbetsuppgifter som ankommer på en byggleddare i det kommande projektet. Även i upphandlingens frågor och svar har hänvisats till AUC.1. Det utvisas inte av referensbilagorna att den person som bolaget har angett i sitt anbud för rollen som byggleddare har haft samtliga de uppgifter som anges i AUC.1. Det finns exempelvis inga uppgifter i referensbilagorna om att personen ifråga arbetat med ÄTA, lett byggmöten eller varit beställarens representant i referensprojekten. Därmed har bolaget inte styrkt att bolaget uppfyller kraven i AUC.1. Det har inte ankommit på Skolfastigheter att kontrollera huruvida den offererade konsulten haft de ansvarsområden som det ställs krav på.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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.

Förvaltningsrätten kan enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

En grundläggande princip vid upphandling enligt LOU är att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven som ställts i upphandlingsunderlaget. Skälet är att ett sådant förfarande kan anses strida mot likabehandlingsprincipen och transparensprincipen. Högsta förvaltningsdomstolen har i avgörandet HFD 2016 ref. 371 och II uttalat att det i princip inte är möjligt att godta ett anbud som inte uppfyller

obligatoriska krav i en upphandling.

En upphandlande myndighet har stor frihet att utforma underlaget till upphandlingen. Även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade kan godtas under förutsättning att dessa är affärsmässiga och att de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten inte överträds (se RÅ 2002 ref. 50).

Ett förfrågningsunderlag måste dock vara utformat så att en leverantör inför utformningen av sitt anbud får en rättvisande uppfattning om vad som bestämmer utgången och vad som leder till tilldelning av kontrakt. Därav följer att ett krav måste vara så klart och tydligt utformat att leverantörer kan avgöra vad den upphandlande myndigheten efterfrågar för att kunna lämna ett konkurrenskraftigt anbud.

I relevanta delar av det aktuella upphandlingsunderlaget anges följande.

AUB.51 4

Varje offererad Konsult ska ha genomfört minst två uppdrag med liknande arbetsuppgifter och ansvar som de som listas nedan avseende:

[...]

Bygglédare under AUC.1. Uppdragen ska ha avslutats senast 2019-09-01 uppdragen ska haft samband med byggtreprenader vars kontraktsvärden vardera överstiger 50 miljoner SEK. Uppdragen får ha utförts de senaste 7 åren men ska vara avslutade för konsultens uppdrags-räkning. Minst en entreprenad ska ha varit i någon form av samverkansform.

Bevisning: Redovisning av de olika referensuppdragen i tillhandahållna referensblanketter bilaga till anbudsformuläret. Av redovisningen ska det för vardera uppdrag tydlig framgå:

- a) kort beskrivning av projekten och samverkansentreprenaden,
- b) beskrivning av Konsultens uppgifter och ansvar under uppdraget,
- c) datum för uppdragets avslut,
- d) entreprenadens kontraktsvärde,
- e) aktuella kontaktuppgifter till opartisk referensperson anställd hos företaget som anlidade Konsulten/Anbudsgivaren för kontroll av redovisade uppgifter.

Det är tillåtet att återropa referensuppdrag som Konsulten utfört under tidigare anställning

eller genom verksamhet i egen regi. Det viktiga är att Konsulten har erfarenhet av samverkansentreprenad, inte på företaget som lämnar anbud. Detta gäller alla konsulter som avses i denna upphandling.

AUC UPPDRAGSFÖRESKRIFTER

AUC.1

Bygglédare:

Som *Bygglédare* ska Konsulten, främst under fas 4 (byggskedet; se ovan), representera Beställaren under utförandet av det projekt som under tidigare skeden utretts, programmerats och helt eller delvis projekterats.

I samråd med Beställaren (främst Beställarens projektansvarige) bl.a:

1. Leda byggmöten.
2. Bevaka entreprenörs arbetsmiljöarbete.
3. Bevaka entreprenörers egenkontroller och kvalitetsarbete.
4. Kontrollera byggdagböcker.
5. Fotodokumentera, kommunicera och anslå entreprenadens framdrift.
6. Bevaka utförandet av arbeten under produktion.
7. Diskutera frågor rörande eventuella ÄTA-arbeten.
8. Meddela beslut i ÄTA-arbeten, beloppsgräns och Beställarens övriga instruktioner meddelas senare.
9. utöver p.7 diskutera frågor som rör entreprenaden.

I upphandlingsunderlaget ställs ett obligatoriskt krav på att anbudsgivare ska ge en beskrivning av offererad konsults uppgifter och ansvar under referensuppdragen. Förvaltningsrätten konstaterar att det inte anges närmare vilka uppgifter beskrivningen ska innehålla. I AUB.51 4 hänvisas visserligen till uppdragsföreskrifterna och en uppräknig av bygglédarens kommande uppgifter i det upphandlade projektet (AUC.1) men det anges inte någonstans i underlaget att anbudsgivarens beskrivning av referensuppdragen också måste överensstämma med denna uppräknig. Enligt förvaltningsrättens mening finns det inte något krav på hur redovisningen av referensuppdragen ska göras och Skolfastigheter kan därmed inte heller anses ha ställt ett krav som innebär att den efterfrågade beskrivningen måste innehålla någon av

punkterna i AUC.1, som exempelvis att man har arbetat med ÄTA. Förvaltningsrätten noterar att uppräkningsinledningen inleds med formuleringen *bl.a.* och att den därför inte heller kan anses vara uttömmande.

Förvaltningsrätten finner utifrån vad som har framkommit i målet att anbudet från bolaget måste anses uppfylla upphandlingens krav och att Skolfastigheter således inte haft fog för att diskvalificera anbudet från bolaget på den angivna grunden. Skolfastigheters agerande har vidare medfört att bolaget lidit eller kunnat komma att lida skada. Då skäl för ingripande enligt LOU föreligger ska ansökan om överprövning bifallas. Eftersom den konstaterade felaktigheten hänförs till anbudsprövningen är det tillräckligt att förordna om rättelse i form av ny anbudsprövning där bolagets anbud ska beaktas.

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

Susanna Pohl Söderman
rådman

Målet har beretts av föredragande juristen Nicklas Rydgren.



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.