



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 31

DOM

2020-04-08

Meddelad i Stockholm

Mål nr

1454-20

SÖKANDE

Beso Elektriska AB, 556187-0998

Ombud: Advokaten Kristian Pedersen och jur.kand. Olle Lindberg

Advokatfirman Kahn Pedersen

Box 16119

103 23 Stockholm

MOTPARTER

1. AB Stadsholmen, 556035-1511

c/o AB Svenska Bostäder

Box 95

162 12 Vällingby

2. Svenska Bostäder AB, 556043-6429

Box 95

162 12 Vällingby

3. El-Wicke i Skärholmen AB, 556204-8701

Ombud för 3: Advokaterna Viktoria Edelman och Anna Brengensjö

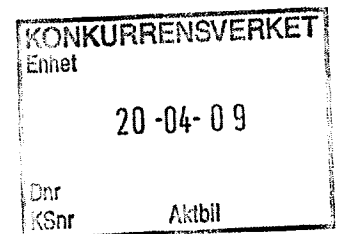
AG Advokat KB

Box 3124

103 62 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Beso Elektriska AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 1215075

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	-	måndag–fredag
		E-post: avd31.fst@dom.se		08:00–16:00
		www.domstol.se/forvaltningsratt		

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Svenska Bostäder AB och AB Stadsholmen (härefter gemensamt benämnda "Svenska Bostäder") genomför en upphandling av ramavtal för avrop av elarbeten avseende service och projekt, dnr 2019/29. Upphandlingen, som är indelad i fem olika anbudsområden, genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Av tilldelningsbeslut som meddelades den 13 december 2019 framgår att Svenska Bostäder vad gäller avtalsområdet Stadsholmen har haft för avsikt att ingå ramavtal med enbart Beso Elektriska AB (Beso). Svenska Bostäder har härefter den 10 januari 2020 fattat ett nytt tilldelningsbeslut av vilket framgår att Svenska Bostäder har för avsikt att ingå ramavtal med Beso samt El-Wicke i Skärholmen AB (El-Wicke) för avtalsområdet Stadsholmen.

Beso ansöker om överprövning av upphandlingens avtalsområde Stadsholmen och yrkar att upphandlingen i denna del ska rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs, utan beaktande av anbudet från El-Wicke. Till stöd för sin talan anför Beso i huvudsak följande.

Svenska Bostäder fattade den 13 december 2019 ett första tilldelningsbeslut i upphandlingen. I detta beslut angavs att de två övriga anbudsgivarna (utöver Beso) inte hade inkommit med kvalificerade anbud och Beso tilldelades därför ensam ramavtalet. Den 10 januari 2020 fattades emellertid ett nytt tilldelningsbeslut. Av detta beslut framgår att El-Wicke numera har ansetts uppfylla referenskraven i upphandlingen och att El-Wicke rangordnats som nummer 1 följt av Beso som rangordnats som nummer 2.

Svenska Bostäder har brutit mot de grundläggande principerna om öppenhet och likabehandling genom att utvärdera anbudet från El-Wicke, eftersom det inte uppfyllde samtliga obligatoriska krav i upphandlingen.

I avsnitt AFB.52, punkt 2.5c, i de administrativa föreskrifterna i upphandlingen uppställs följande krav avseende referensuppdrag.

Anbudsgivaren ska redovisa fyra (4) olika referensarbeten inom elarbeten.

Referensarbeten ska uppfylla följande krav:

- a. Respektive referensarbete ska omfatta elarbeten i kulturhistoriska fastigheter motsvarande Bs bestånd¹.
- b. Referensarbete 1 och 2 ska ha en kostnad om minst 15 000 kr och högst 50 000 kr.
- c. Referensarbete 3 och 4 ska ha en kostnad om minst 50 000 kr.
- d. Högst två (2) referensarbeten får förekomma från samma beställare. Högst två (2) referensutlåtande får förekomma från samma referens. Undantaget är referens mot AB Stadsholmen då accepteras en beställare men dock minst två (2) olika referenspersoner.
- e. Minst ett genomsnittsbetyg om tre (3) vid referenstagning för respektive referensutlåtande.

¹Med motsvarande Bs bestånd avses att den del av fastigheten där arbete utförs är Byggnadsminne eller Blåklassad fastighet* byggd fram till år 1920. Del i fastigheten där arbete har genomförts ska ha kvarboende bostadshyresgäster eller kvarvarande lokalhyresgäster under byggtiden.

De delar av referenskraven som är relevanta i målet är följande två krav.

1. Högst två referensarbeten får förekomma från samma beställare.
2. Det ska ha funnits kvarboende bostads- eller lokalhyresgäster i den berörda delen av fastigheten under byggtiden.

Av anbudsformuläret i El-Wickes anbud framgår att El-Wicke har använt samma beställare för tre referensuppdrag i strid med kravet i AFB.52 punkt 2.5c. Därutöver framgår det av referensutlåtandet för ett av referensuppdragen att referenspersonen har kryssat i NEJ-rutan som svar på om det har funnits kvarboende bostads- eller hyresgäster under byggtiden. Även detta strider mot kravet i AFB.52 punkt 2.5c.

El-Wicke har således två tydliga brister i sitt anbud. I och med att Svenska Bostäder inte har förkastat El-Wickes anbud, trots att anbudet har brister i

förhållande till obligatoriska krav, har Svenska Bostäder brutit mot de grundläggande principerna om öppenhet och likabehandling och därmed mot 4 kap. 1 § LOU.

Svenska Bostäder bestrider bifall till ansökan och yrkar i första hand att tilldelningsbeslutet ska gälla och i andra hand att utvärderingen ska göras om. Till stöd för sin inställning anför Svenska Bostäder i huvudsak följande. Den bakomliggande anledningen till att Svenska Bostäder valde att skicka ut ett nytt tilldelningsbeslut var att Svenska Bostäder efter en förnyad prövning av El-Wickes anbud kunnat konstatera att det uppfyllde ska-kraven utifrån ett flertal andra referenser.

El-Wicke bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Det är riktigt att El-Wicke har använt samma beställare för tre av referensuppdragen. Det är även riktigt att referenspersonen för referensuppdrag 3 har kryssat "nej" som svar på om det funnits några kvarboende bostads- och lokalhyresgäster under byggtiden. El-Wickes anbud har därför, genom de referensprojekt som redovisats, inte uppfyllt kraven på referensarbete i AFB.52 punkt 2.5c. I AFB.52 har dock Svenska Bostäder föreskrivit sig en rätt att byta ut en av anbudsgivarnas referenser mot en egen intern referens. El-Wicke har haft AB Svenska Bostäder som kund sedan många år och har även haft flera uppdrag för AB Stadsholmen. Flera av de uppdrag som El-Wicke har utfört för Svenska Bostäder uppfyller de krav som angetts i AFB.52 punkt 2.5c.

Enligt uppgift från Svenska Bostäder har man utnyttjat möjligheten att använda sig av interna referenser. Genom att Svenska Bostäder, i enlighet med föreskriften ovan, har bytt ut referensprojekt 3 mot en intern referens som uppfyller ställda krav uppfyller El-Wickes anbud kraven på att högst två referensarbeten får förekomma från samma beställare och att det för samtliga referensarbeten ska ha funnits kvarboende bostads- eller lokalhyresgäster i

den berörda delen av fastigheten under byggtiden. Det har mot denna bakgrund inte funnits anledning för Svenska Bostäder att förkasta El-Wickes anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU 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 gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Beso har gjort gällande att El-Wicke inte har uppfyllt de krav som uppställts i upphandlingen avseende referensuppdrag och att Svenska Bostäder därmed agerat i strid med LOU som utvärderat anbudet från El-Wicke. Svenska Bostäder har anfört att Svenska Bostäder vid en förnyad prövning har funnit att El-Wicke har bedömts uppfylla de ifrågasatta kraven utifrån ett flertal andra referenser. Beso har inte bestridit detta påstående. Med hänsyn härtill och med beaktande av vad El-Wicke har anfört i målet om att Svenska Bostäder har utnyttjat möjligheten att byta ut ett referensuppdrag mot en intern referens anser förvaltningsrätten att utredningen i målet inte ger stöd för slutsat-

sen att El-Wickes anbud brister i uppfyllnad av obligatoriska krav. Förvaltningsrätten anser därför att det inte framkommit att Svenska Bostäder har agerat i strid mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU, eller någon annan bestämmelse i lagen, genom att utvärdera anbudet från El-Wicke. Det saknas därför grund för ingripande enligt LOU, varför ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Marcus Edelgård
Rådman

Carina Westin har varit föredragande.



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.