



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2019-04-18
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 1287-19

KONKURRENSVERKET	
2019-04-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Elektrisk byrå Arne Ahlqvist AB
 Svanebergs gård
 392 43 Kalmar

MOTPART

Region Skåne, Regionfastigheter
 291 89 Kristianstad

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Elektrisk byrå Arne Ahlqvist AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 492027

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se
 www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

BAKGRUND

Region Skåne genomför upphandling benämnd Myndighetsbesiktningar Elrevision (ref.nr 1801807). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 24 januari 2019 ska kontrakt för samtliga fyra upphandlade geografiska områden tilldelas ÅF-Infrastructure AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Elektrisk byrå Arne Ahlqvist AB (Arne Ahlqvist AB) ansöker om överprövning av upphandlingen. Till grund för talan anförs i huvudsak följande.

Arne Ahlqvist AB är ett företag med en uppgift, att utföra elrevisionsbesiktningar. De är inte ett elinstallationsföretag. De är auktoriserade av EN att utföra elrevisionsbesiktningar och har lämnat uppgift om besiktning av komplexa vårdbyggnader. Att vara auktoriserad av EN samt ha en erfarenhet om tillsammans över 60 år talar mer än väl om att de har teknisk och yrkesmässig erfarenhet och borde gått vidare i utvärderingen.

Av de handlingar som bolaget skickat in och kompletterat med framgår tydligt att de har teknisk och yrkesmässig kapacitet. De har bl.a. utfört elrevisionsbesiktningar för Landstinget Sörmland på fyra sjukhus enligt ett förlängt ramavtal som torde hamna inom de senaste fem åren.

Utvärderingen får anses felaktig mot bakgrund av Elektriska Nämndens anvisning A 103 avseende jävssituationer och beroendeställning. Elrevisionsbesiktningsmän får ej och skall ej yrkesmässigt utföra elinstallationsarbeten. Detta styrks av ingivna handlingar. Arne Ahlqvist AB kan därmed inte upprätta någon egenkontroll. De förstår inte hur annan anbudsgivare tolkar det. Elrevisionsbesiktningar är ej klassat som elinstallationsarbete. Vad som är

installationsarbete anges i Elsäkerhetslagen. Som elrevisionsbesiktningsmän får de ej yrkesmässigt utföra elinstallationsarbete och därför kan de ej upprätta någon egenkontroll. Däremot är de som fysiska personer auktoriserade att utföra elinstallationsarbete.

I ÅF:s anbud saknas angående Egenkontrollprogrammet behörighetsbevis för VD och det är ej underskrivet. Det saknas behörighetsbevis för auktoriserad elinstallatör.

Region Skåne anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Arne Ahlqvist AB har inte visat att tilldelningsbeslutet är fattat på felaktiga grunder och vad bolaget anför till stöd för sin talan visar inte att bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger således inte. Av anbudsutvärdering framgår att Arne Ahlqvist AB inte uppfyllde kravet på att vara ett auktoriserat elinstallationsföretag med egenkontrollprogram hos Elsäkerhetsverket. Bolaget lämnade inte heller referenser som styrker dess och dess besiktningsmäns tekniska och yrkesmässiga kapacitet vad det gäller komplexa vårdbyggnader. Bolagets anbud gick därmed inte vidare för utvärdering.

Angående kraven avseende besiktningsuppdrag på komplexa vårdbyggnader framgår att anbudsgivaren ska ha genomfört liknande uppdrag de senaste fem åren som verifierar efterfrågad kompetens och erfarenhet. På Region Skånes begäran har Arne Ahlqvist AB lämnat in sammanställning över utförda uppdrag som skulle styrka erfarenhet av kategorin komplexa vårdbyggnader. Sammanställningen innehåller diverse blandade objekt där endast två objekt som avser sjukhusbyggnader eventuellt skulle kunna hamna inom kategorin komplexa vårdbyggnader, men de är daterade 1999 och 2003. De motsvarar inte nämnda krav på att ha varit genomförda de senaste fem åren och vid en samlad bedömning kunde listan därmed inte accepteras som verifiering. Bolaget har inte heller i sin ansökan om överprövning visat

eller styrkt att Bolaget uppfyllde kraven på teknisk och yrkesmässig kapacitet.

Bakgrunden till kraven är att samtliga Regionfastigheters anläggningar är klassade som starkströmsanläggningar och att utföra arbeten, som till exempel revisionsbesiktning i dessa, är av Elsäkerhetsverket klassat som elinstallationsarbete och då arbetet utförs yrkesmässigt måste den som utför arbetet svara mot de ställda kraven. Detta gäller oavsett om det är en enskild person eller ett företag som utför arbetet. Kravet baseras på Elsäkerhetsverket direktiv och regelverk och omfattar Regionfastigheters verksamhet som elanläggningsinnehavare.

Arne Ahlqvist AB anger att kraven kan framkalla en situation av jäv eller beroende och hänvisar till ett mail sammanställt av anställd på Brandskyddsföreningen. Bolagets påstående om jäv vid utvärdering bestrids. I åberopat mail framgår att Brandskyddsföreningen uttalat sig om Elektriska nämndens anvisningar avseende försäkringsobjekt. Bolaget har inte visat att och på vilket sätt det skulle ha förekommit jäv i aktuell upphandling.

Kraven för elinstallationsverksamhet finns således hos Elsäkerhetsverket och där finns information om vad som menas med elinstallationsarbete, bl.a. revisionsbesiktning. Elsäkerhetsverket poängterar kravet på registrering av verksamhet, auktorisation och egenkontrollprogram. Av detta kan utläsas att det inte är risk för jäv eller beroende om man registrerar sin verksamhet rätt, begär auktorisation och beskriver sin verksamhet i egenkontrollprogrammet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leveran-

törer 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. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan 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.

Upphandlingsdokumenten i relevanta delar

Under punkten AUB.512 *Urvalskriterier* i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

Samtliga ställda krav under denna rubrik ska uppfyllas av Anbudsgivaren, detta ska bekräftas i ESPD, Del IV: Urvalskriterier.

Anbudsgivarens tekniska och yrkesmässiga kapacitet

Anbudsgivaren ska ha sådan teknisk och yrkesmässig kapacitet att uppdraget kan genomföras med tillfredsställande kvalitet. Anbudsgivaren ska därför ha genomfört liknande uppdrag (storlek, komplexitet mm) de senaste 5 åren som verifierar efterfrågad kompetens och erfarenhet.

Anbudsgivaren ska:

- ha haft besiktningsuppdrag på komplexa vårdbyggnader
 - vara registrerad som auktoriserad elinstallatör hos Elsäkerhetsverket.
- Anbudsgivaren ska vid begäran styrka teknisk och styrkemässig kapacitet genom att inkomma med en förteckning över tre (3) uppdrag som uppfyller ovan ställda krav. Förteckningen ska innehålla:
- Uppdragets omfattning
 - Uppdragets värde
 - Tidpunkt för utförandet
 - Kontaktuppgifter till referensperson hos beställare av uppdraget.

AUB.513 Krav på involverade i projektet

Besiktningsmannens tekniska och yrkesmässiga kapacitet

- Besiktningsmannen ska minst ha 5 års erfarenhet av besiktningar i komplexa vårdbyggnader i egenskap av certifierad besiktningsman.

(...)

Offererad person ska uppfylla ovan ställda kompetenskrav. Anbudsgivaren ska för Beställarens kontroll på begäran redogöra offererad persons kompetens och erfarenhet genom t ex CV, information, referensuppdrag. CV/information/referensuppdrag bör vara uppställt och formulerat så att kontroll mot kompetenskraven underlättas. Beställaren förbehåller sig rätten att under anbudsutvärderingen begära in uppgifter i det fall Beställaren inte kan utläsa att offererad person uppfyller kvalificeringskraven.

Förvaltningsrättens bedömning

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. En förutsättning för att en ansökan om ingripande mot en upphandling ska kunna vinna bifall är att sökanden visar att denne har lidit eller riskerat att lida skada av den påtalade bristen i upphandlingen (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2013 ref. 53).

Så som talan får uppfattas gör Arne Ahlqvist AB gällande att Region Skåne har brutit mot LOU genom att felaktigt förkasta bolagets anbud. Såvitt får förstås riktas Arne Ahlqvist AB även kritik mot de krav på anbudsgivaren som Region Skåne uppställt i upphandlingen. Arne Ahlqvist AB har också nämnt att uppgifter saknas i ÅF-Infrastructure AB:s anbud.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs klara och tydliga upphandlingsdokument. Av dessa ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Av utvärderingsprotokollet framgår att Arne Ahlqvist AB:s anbud inte uppfyllde kravet på att vara ett auktoriserat elinstallationsföretag med egenkontrollprogram hos Elsäkerhetsverket samt att bolaget inte heller lämnat refe-

renser som styrker dess och dess besiktningsmäns tekniska och yrkesmässiga kapacitet vad det gäller komplexa vårdbyggnader. Arne Ahlqvist AB gick därmed inte vidare till utvärdering.

Region Skåne har således vid sin anbudsprövning gjort bedömningen att Arne Ahlqvist AB inte har uppfyllt samtliga obligatoriska krav i upphandlingen och att anbudet därför ska förkastas. Det har inte visats Region Skåne i denna bedömning tagit ovidkommande hänsyn, avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LOU. De sammanställningar över referensobjekt som Arne Ahlqvist AB lämnat på Region Skånes begäran styrker inte efterfrågad erfarenhet och det är såvitt framgår ostridigt att Arne Ahlqvist AB inte är registrerad som auktoriserad elinstallatör hos Elsäkerhetsverket. Vad Arne Ahlqvist AB har anfört och åberopat i målet kan enligt förvaltningsrättens mening inte läggas till grund för bedömning att bolaget uppfyllt i upphandlingen ställda krav avseende tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Mot bakgrund av det ovan anförda gör förvaltningsrätten bedömningen att Arne Ahlqvist AB inte har förmått visa att Region Skåne brutit mot LOU genom att förkasta bolagets anbud.

Vad Arne Ahlqvist AB anfört och åberopat visar enligt förvaltningsrättens bedömning inte heller att de aktuella kraven strider mot LOU.

Vad gäller av Arne Ahlqvist AB framförda synpunkter på ÅF-Infrastructure AB:s anbud kan dessa inte läggas till grund för bedömning att Region Skåne brutit mot LOU genom att anta anbudet från ÅF-Infrastructure AB. Arne Ahlqvist AB har inte heller redogjort för hur den åberopade bristen har medfört att Arne Ahlqvist AB har lidit eller riskerat att lida skada.

Vid nu angivna förhållanden och då Arne Ahlqvist AB inte heller i övrigt anfört något som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Madeleine Westberg

Lena Palmér har föredragit målet.



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.