



SÖKANDE

VL BYGG INVEST UK Filial, 516409-3857
Box 177
952 22 Kalix

MOTPART

Fortifikationsverket
631 89 Eskilstuna

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upp-
handling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2015 -10- 1 4	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Fortifikationsverket (myndigheten) genomför en upphandling benämnd *Uppsala flygplats Airside-Landside stängsel* med referensnummer 3959-2014. Upphandlingen genomförs som förenklat förfarande enligt LOU och som tilldelningsgrund används lägsta pris. VL BYGG INVEST UK Filial (bolaget) har lämnat anbud i upphandlingen. Av tilldelningsbeslut den 24 augusti 2015 framgår att myndigheten haft för avsikt att teckna kontrakt med Sten & Vägarbete AB samt att anbudet från bolaget har förkastats då det ej uppfyllt krav i kvalificeringsfasen; tre godtagbara referensobjekt har ej redovisats.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att rättelse ska ske på så sätt att ny anbudsutvärdering ska företas vid vilken bolagets anbud inte ska förkastas.

Myndigheten yrkar att ansökan avslås.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Bolaget

Myndigheten har på felaktiga grunder förkastat bolagets anbud och därigenom brutit mot de grundläggande principerna i LOU. Bolaget har kommit eller kan komma att lida skada.

Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivare visa teknisk och yrkesmässig kapacitet genom presentation av minst tre angivna referensuppdrag eller, för nystartade företag eller företag som vill utvidga sitt referensområde, genom referenser på tidigare utförda uppdrag där företagets företrädare eller nyckelpersoner haft en viktig roll.

Eftersom bolaget är ett nystartat företag har det förutom referenslista för senast utförda uppdrag under ledning av Lars Hansson, företagets företrädare, även lämnat in verksamhetsbeskrivning omfattande 45 års erfarenhet av de flesta i branschen förekommande arbeten, där Lars Hansson verkat som platschef eller arbetsledare. Detta verifieras genom de referenser som anges i Lars Hanssons cv. Myndigheten har inte tagit hänsyn till bolagets rätt att genom dess företrädares cv och meritförteckning styrka sin tekniska och yrkesmässiga kapacitet.

Myndigheten

Bolaget har i sin ansökan gjort gällande att dess anbud förkastats med hänvisning till att det åberopat referensobjekt utförda av bolagets företrädare utanför bolagets regi. Detta stämmer inte. Anbudet förkastades eftersom bolaget inte uppfyllde kravet på att redovisa tre liknande uppdrag, med likvärdig omfattning och komplexitet, genomförda under de senaste fem åren och utförda med för beställaren godkänt resultat avseende kvalitet, tidhållning, budget och uppdragsresultat.

Bolaget har till sitt anbud bifogat referenslista med sex stycken redovisade uppdrag. Av dessa uppdrag bedömer myndigheten att tre stycken varit av likvärdig omfattning och komplexitet som föremålet för den aktuella upphandlingen. För dessa tre uppdrag har samma referensperson angivits. Myndigheten kontaktade referenspersonen den 20 augusti 2015. Enligt referenspersonen fungerande utförandet av uppdrag 1 och 3 men inte av uppdrag 2, bl.a. eftersom arbetsledaren var frånvarande.

Mot bakgrund av referenspersonens uppgifter har myndigheten gjort bedömningen att referensuppdrag 2 inte utförts på för beställaren tillfredställande sätt. Bolaget uppfyller därmed inte kravet på att redovisa tre godkända referensuppdrag, och dess anbud har därför rätteligen förkastats.

Bolaget har vidare anfört att det, enligt förfrågningsunderlagets punkt AFB.52, skulle ha rätt att via cv eller meritförteckning styrka företagets företrädares tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Bolaget har inte gjort någon hänvisning till cv och har inte heller angivit några referensuppdrag för företagets företrädare i till anbudet bifogat cv. På vilket sätt bolaget anser sig uppfylla krav på referensuppdrag genom inlämnat cv framstår därför som oklart. Bolaget sammanblandar möjligen kravet på referensuppdrag som utförts av företaget (men där uppdrag utförda av företrädare eller nyckelpersonal får åberopas) med kravet på att arbetsledare och nyckelpersoner ska ha dokumenterad erfarenhet av sådana arbeten som entreprenaden avser. Det senare kravet ska styrkas genom bifogat cv.

Mot bakgrund av ovanstående har bolagets anbud rätteligen förkastats.

UTREDNING

Av förfrågningsunderlaget, *AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet* framgår att anbudsgivare ska uppfylla bl.a. följande krav.

Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet

Anbudsgivaren (företaget) ska ha erfarenhet och kompetens för att kunna genomföra aktuell entreprenad. Detta ska styrkas genom referenser avseende minst 3 liknande uppdrag, med likvärdig omfattning och komplexitet, genomförda under de senaste 5 åren. Uppdragen ska ha utförts med för beställaren godkänt resultat avseende kvalitet, tidhållning, budget och uppdragsresultat, vilket anbudsgivaren ska intyga i anbud. Dessa uppgifter kan komma att verifieras.

Nystartade företag eller företag som vill utvidga sitt verksamhetsområde får lämna referenser på tidigare utförda uppdrag där företagets företrädare eller nyckelpersonal har haft en viktig roll.

Arbetsledaren och nyckelpersoner ska ha dokumenterad erfarenhet av sådana arbeten som entreprenaden avser.

Ovanstående ska styrkas genom att till anbudet bifoga cv/meritförteckning gällande offererad arbetsledare och nyckelpersoner som visar deras erfarenhet och tidigare utförda arbeten.

I punkt AFB.31 *Anbuds form och innehåll*, framgår bl.a. följande.

Anbud ska inges skriftligen i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget och enligt formulär till anbud där anbud där anbudssumma ska anges, enligt AFC.1.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § LOU framgår följande. Upphandlande myndigheter ska 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.

Av 16 kap. 6 § första stycket LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

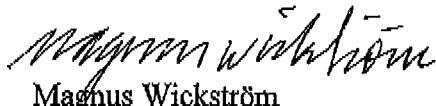
Enligt vad som framkommit i målet ställs i förfrågningsunderlaget krav på angivande av referenser avseende minst tre liknande uppdrag. För nystartade företag eller företag som vill utvidga sitt referensområde finns en möjlighet att lämna referenser på tidigare utförda uppdrag, under ledning av företagets nyckelpersoner. Bolaget har i sitt anbud lämnat referenser avseende sex uppdrag. Myndigheten har bedömt dessa och funnit att endast tre uppdrag är av likvärdig omfattning och komplexitet som föremålet för upphandlingen. Ett av de kvarvarande referensuppdragen har, efter kontroll med referensperson, visat sig inte vara utfört med för beställaren godkänt resultat. Bolaget har inte invänt emot hur myndigheten värderat referensuppdragen. Myndigheten har oemotsagd anfört att bolaget inte angivit några referensuppdrag för bolagets företrädare i till anbudet bifogat cv. Förvaltningsrätten finner därmed att bolaget inte uppfyllt förfrågningsunderlagets krav om att visa teknisk och yrkesmässig kapacitet, vare sig genom att redovisa av bolaget eller av dess företrädare genomförda referensuppdrag.

Vid detta förhållande har myndigheten, oaktat att bolaget även lämnat verksamhetsbeskrivning avseende arbetsledare, haft rätt att förkasta bolagets anbud.

Vad bolaget i övrigt anfört innebär inte att myndigheten brutit mot de grundläggande kraven i LOU.

Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109 1 D/LOU).


Magnus Wickström

Föredragande har varit Ulrika Bjurö.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av 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. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

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.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.