



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Förvaltningsrättsnotarien
Emil Lindmark

DOM
2018-03-13
Meddelad i Falun

Mål nr
5359-17

SÖKANDE

Bro, Underhåll & Service BUS AB, 556817-7504

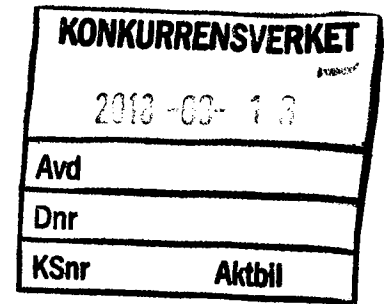
Ombud: Mikael Rendahl
Upphandlingsjuristen i Sverige AB
Box 1241
131 28 Nacka Strand

MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Bro, Underhåll & Service BUS AB:s begäran om överprövning.

Dok.Id 215638

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00

BAKGRUND

Trafikverket upphandlar totalentreprenad för utförande av drift och underhåll, eventuellt nyinstallation och re-investeringar av styr- och reglersystem avseende öppningsbara broar i västra delen av Västra Götalands län och i Värmlands län (nr 169146/2017). Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut meddelades den 23 november 2017 varvid Bravida Sverige AB (Bravida) antogs som vinnande leverantör.

YRKANDEN

Bro, Underhåll och service BUS AB (BUS) begär överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att en ny utvärdering ska göras varvid anbudet från Bravida inte får beaktas och i andra hand att upphandlingen ska avbrytas och göras om. BUS har anfört bland annat följande. Bravida uppfyller inte det obligatoriska kravet på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga. Trafikverket har inte heller begärt in förteckning över genomförda entreprenader från Bravida. Bravida uppfyller inte heller kravet på inställelsetider vid fel. Trafikverket har, genom att tilldela kontrakt till Bravida trots att Bravidas anbud inte uppfyllt samtliga kvalificeringskrav, brutit mot principerna om transparens och likabehandling i LOU.

Trafikverket anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bland annat följande. Kravet på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga är ett kvalificeringskrav detta uppfyller Bravida genom inlämnat referensuppdrag. De krav som bolaget uppger att Bravida inte uppfyller är sådana krav som vinnande anbudsgivare ska kunna uppfylla i kontraktsskedet, det vill säga senast i samband med att arbetet ska påbörjas alternativt under arbetets gång. Då Bravida även var den anbudsgivare som lämnade det lägsta priset

tilldelades Bravida uppdraget helt i enlighet med de grundläggande principerna och övriga bestämmelser i LOU. Förteckning över utförda entreprenader ska endast inges på beställarens begäran. Då det framgick redan av det inlämnade referensuppdraget att Bravida uppfyller ställda krav samt att det aktuella uppdraget utförts på ett tillfredsställande sätt begärde Trafikverket inte in en förteckning av Bravida. Angivna inställetider är även det ett kontraktskrav och således inte ett kvalificeringskrav. Trafikverket har således även i dessa delar agerat i enlighet med de grundläggande principerna och övriga bestämmelser i LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad BUS har anfört är visat att Trafikverket har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att BUS lidit eller kan komma att lida skada (jfr 20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principer om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (jfr 4 kap. 1 § LOU).

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Bravidas uppfyllelse av krav

Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga

BUS har anfört bland annat följande. Bravidas referensuppdrag visar inte att Bravida uppfyller de kompetenskrav som anges i förfrågningsunderlaget om

teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga. Hänvisningen i punkt AFB.522 till handling 6.6.1 måste tolkas som att hela innehållet i 6.6.1 ingår i kvalificeringskravet. Referensuppdraget har inte innefattat i förfrågningsunderlaget angivet arbete med styr- och reglersystem, telesystem (ITV- och ljudsystem) samt kommunikationssätt och protokoll. Referensuppdraget avser vidare bara en anläggning och visar därför inte heller att Bravida har efterfrågad erfarenhet av beredskap av parallella händelser. Det kan därför inte betraktas som ett liknande uppdrag med liknande svårighetsgrad.

Trafikverket har anfört att kravet på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga endast innebär att anbudsgivare ska ha erfarenhet av entreprenader av liknande svårighetsgrad. Trafikverket har vidare lyft fram följande. Vad som anges i handling 6.6.1 Teknisk beskrivning utgör dock bara ett tydliggörande av vad som avses med förebyggande respektive avhjälpande underhåll samt beredskapsverksamhet och är inte en del av kvalificeringskravet som ställs upp i de administrativa föreskrifterna. Innehållet i handling 6.6.1 utgör således inte ett kvalificeringskrav utan ett kontraktsskrav som vinnande anbudsgivare ska kunna uppfylla i kontraktsskedet, det vill säga senast i samband med att arbetet ska påbörjas alternativt under arbetets gång.

Förvaltningsrätten har således i denna del att pröva vad som omfattas av kvalificeringskravet på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga samt om Bravida har uppfyllt detta.

Av punkt AFB.22 Förteckning över förfrågningsunderlag i de administrativa föreskrifterna (föreskrifterna) framgår bland annat att förfrågningsunderlaget omfattar föreskrifterna, krav och frågor i upphandlingssystemet, entreprenadkontrakt jämte handlingar som är fogade till detta eller som i någon av dessa är angivna som gällande för kontraktsarbetena.

Av punkt AFB.5 Prövning av anbudsgivare och anbud i föreskrifterna framgår att i kvalificeringsfasen kontrollerar Trafikverket om anbudsgivaren uppfyller ställda krav avseende ekonomisk samt teknisk och yrkesmässig kapacitet i enlighet med AFB.52 (kvalificeringskrav).

Av punkt AFB.522 Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga i föreskrifterna framgår bland annat följande. Anbudsgivare ska ha teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga som är tillräcklig för aktuellt uppdrag. Anbudsgivare ska därmed ha sådan erfarenhet som behövs för att kontraktet ska kunna fullgöras enligt en ändamålsenlig kvalitetsstandard, det vill säga som ansvarig kontraktspart ha genomfört eller förfoga över personal som har utfört liknande uppdrag, entreprenader av liknande svårighetsgrad som den upphandlingen avser under högst de fem senaste åren. Med liknande svårighetsgrad avses uppdrag innehållande förebyggande underhåll och avhjälpande underhåll under beredskapsverksamhet enligt handling 6.6.1 i denna upphandling. Detta innebär till exempel genomförande av periodiska översyner, mottagning av felanmälan, service- och felsökning, återrapportering, arbetsledning, administration, reservdelshållning och mindre ny- och ombyggnadsarbeten.

Bravida har i ifylld bilaga referensuppdrag uppgett en utförd entreprenad som referensuppdrag. I bilagan uppges bland annat att Bravida tillsammans med verksamheten planerar stillestånd för att utföra förebyggande underhåll på anläggningen och att Bravida utför felsökning och avhjälpande underhåll. I bilagan uppges vidare att Bravida utför mindre och större ombyggnader både som nyinvesteringar och återinvesteringar samt att Bravida tillsammans med verksamheten utför reservdelsberedningar och plockar hem reservdelar. Beställarens VD har i bilagan intygat att entreprenaden har utförts på ett tillfredsställande sätt.

Det uppdrag som Bravida enligt inlämnat intyg har genomfört bedöms utgöra ett uppdrag innehållande sådant förebyggande underhåll och avhjälpande underhåll under beredskapsverksamhet enligt handling 6.6.1 och således utgöra en entreprenad av liknande svårighetsgrad i enlighet med AFB.522 i föreskrifterna. Bravidas referensuppdrag visar således att Bravida uppfyller det krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga som anges i förfrågningsunderlaget.

Krav på förteckning över genomförda entreprenader

BUS har anfört att det faktum att Trafikverket har angett att förteckning ska ges in på begäran inte innebär att Trafikverket kan välja att avstå från att begära in den från vissa leverantörer. BUS har vidare anfört att förfrågningsunderlaget bör förstås så att Trafikverket kommer att begära in en förteckning från åtminstone den leverantör som Trafikverket överväger att tilldela kontrakt till.

Trafikverket har inte begärt in någon förteckning över genomförda entreprenader från Bravida. Formuleringen av kravet i AFB.522 innebär att anbudsgivare ska lämna en sådan förteckning om Trafikverket begär det. Det står således Trafikverket fritt att besluta om en sådan förteckning ska begäras in eller inte. Att Trafikverket inte har begärt in en sådan förteckning bedöms därför inte innebära att upphandlingen strider mot någon bestämmelse i LOU.

Krav på inställetider

BUS har anfört att Bravidas referensuppdrag inte visar att Bravida kan uppfylla ställt krav på inställetid på en timme eftersom Bravidas referensuppdrag är beläget på sådant avstånd att det inte är möjligt att uppfylla sådan inställetid. Trafikverket har anfört att i upphandlingen angivna inställetider är ett kontraktskrav och således inte ett krav som vinnande anbudsgivare ska uppfylla i anbudsskedet.

Kravet på inställelsetider återfinns i Teknisk Beskrivning och gäller vid avhjälpande underhåll. Inställelsetid definieras i punkt 4.2.4. som den tid som åtgår från och med entreprenörens inkallelse, till servicetekniker (eller annan relevant personal) infinner sig på platsen för felsökning. I en tabell i samma punkt anges inställelsetider för respektive anläggning. Enligt förvaltningsrättens bedömning är det inte fråga om ett sådant obligatoriskt krav som innebär att anbudsgivare måste uppfylla kravet för att anbudet ska kunna utvärderas. Vad BUS har anfört i denna del visar inte att Trafikverket inte har förfarit korrekt när Bravidas anbud har utvärderats.

Sammanfattning

Eftersom Bravidas anbud uppfyller ställda obligatoriska krav har Trafikverket agerat korrekt genom att ta upp anbudet till utvärdering. Trafikverket har således inte agerat i strid med de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Det föreligger därmed inte grund för ingripande mot upphandlingen. BUS begäran om överprövning ska därför avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Eva Karlsson Helghe
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

