



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2015-04-20
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 2135-15

KONKURRENSVERKET	
2015-04-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

VAG - Vatten och Avloppsgruppen AB, 556172-1829
 Lavettvägen 6
 231 66 Trelleborg

MOTPART

Trelleborgs kommun
 Rådhuset
 231 83 Trelleborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 253210

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

Telefax
 040-97 24 90
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Trelleborgs kommun genomför en upphandling av överföringsledningar avseende sträckan Alstad – Anderslöv i Trelleborgs kommun. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande. Efter utvärdering av inkomna anbud har kommunen beslutat att anta anbudet från Veidekke Entreprenad AB (Veidekke). Tilldelningsgrunden är lägsta pris. Kommunen har ansett att samtliga anbudsgivare uppfyllde de krav som ställdes i förfrågningsunderlaget.

I förfrågningsunderlaget (AFB.52) anges följande.

Beställaren kommer endast att anta anbud från anbudsgivare

Vars företag har en lämplig teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga för uppdraget. Anbudsgivarens företag **skall** ha genomfört två tidigare objekt med samma omfattning och komplexitet som aktuellt uppdrag. Uppdragen **skall** ha genomförts under de senaste fem åren och skall ha utförts enligt gällande branschnormer på ett tillfredställande sätt. Anbudsgivare visar att kravet är uppfyllt genom att med anbudet bifoga referensuppdragen med kontaktuppgifter till uppdragsgivaren. B kan komma att kontakta referenterna (tidigare uppdragsgivare) för att få ovanstående bekräftat. Anbudsgivare skall ha kontaktat referenter innan anbudsgivning samt kontrollerat telefonnummer och eventuell e-postadress.

Vars nyckelpersoner (utsedda ombud och arbetsledning för detta projekt) har en lämplig teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga för uppdraget.

Arbetsledning:

Totalentreprenörens utsedda platschef för projektet skall ha väl dokumenterad kompetens för aktuella arbeten. Totalentreprenörens platschef **skall** ha minst 5 års erfarenhet i rollen som platschef för anläggningsentreprenader samt ha erfarenhet från minst två anläggningsentreprenader större än 10 Mkr. Anbudsgivare visar att kravet är uppfyllt genom att med anbudet bifoga personuppgifter för platschef samt referensuppdrag med kontaktuppgifter till uppdragsgivaren. B kan komma att kontakta referenterna (tidigare uppdragsgivare) för att få ovanstående bekräftat. Anbudsgivare skall ha kontaktat referenter innan anbudsgivning.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNINGAR

VAG – Vatten och Avloppsgruppen AB (VAG) har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att vinnande anbud förkastas samt att tilldelningen ska göras om. Som grund för sin talan har bolaget anfört följande. I upphandlingsföreskrifterna ställs vissa krav på anbudsgivarens lämplighet. De av kommunen uppställda kraven innebär att anbudsgivaren ska ha lämplig teknisk och yrkesmässig kapacitet för att utföra uppdraget. Veidekke har uppgivit Per Nilsson som platschef. Per Nilssons tekniska och yrkesmässiga kapacitet måste emellertid ifrågasättas. Vidare har Veidekke angivit referenserna "CPL Solbacken Ystad" med en kontraktssumma om 21,8 miljoner kr samt "Hjärups IP" med en kontraktssumma om 42 miljoner kr. Dessa två referensobjekt innefattar endast en liten del VA-arbeten och har därmed inte samma komplexitet som efterfrågas i den aktuella upphandlingen. Den tekniska kapaciteten kan därför inte anses vara styrkt. Skall-kravet att anbudsgivaren ska ha kontaktat referenterna innan anbudsgivning är inte heller uppfyllt. Vidare har beställaren vid utvärderingen inte kontaktat referenterna för kontroll av teknisk kapacitet. Upphandlingen har således skett i strid med de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Veidekke uppfyller inte de krav som ställts avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet.

Trelleborgs kommun har bestritt bifall till ansökan och anfört i huvudsak följande. Kommunen tillbakavisar VAG:s påståenden om att Veidekke inte skulle uppfylla ställda krav. Veidekkes platschef Per Nilsson har sedan 1980-talet mycket väldokumenterad erfarenhet som platschef, med flertalet utförda uppdrag i den storleksordning som efterfrågas. Kommunen har inte på något annat sätt än vad som anges i AFB.52 begärt information om utförda uppdrag, varför de av Veidekke angivna referensuppdragen måste anses uppfylla ställda krav. Utvärderingsprincipen för upphandlingen var lägsta pris. Därför skulle det inte haft någon betydelse för utvärderingen

om kommunen kontaktat referenterna. Kommunen har inte heller kunnat finna någon anledning att kontakta referenterna. Det har därmed inte funnits anledning att kontrollera huruvida referenterna varit kontaktade av Veidekke inför anbudsgivningen eller inte. Kommunen har således inte brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. VAG kan därför inte ha lidit någon skada och kan inte heller komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten 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 att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. Bestämmelsen innebär att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

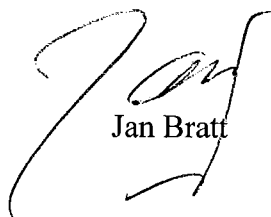
Varken i LOU, dess förarbeten eller rättspraxis finns stöd för att den upphandlande myndigheten skulle vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten. Denna skyldighet kan normalt inte sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbudet och de krav som angetts i förfrågningsunderlaget. Någon skyldighet att också kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga kan således inte anses föreligga om det inte finns anledning att ifrågasätta uppgifterna. I en-

lighet med likabehandlingsprincipen, som den kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU, krävs att leverantörerna behandlas på samma sätt när det gäller frågan om de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget är uppfyllda. Detta gäller även om uppgifter om att kraven inte är uppfyllda blivit kända först i samband med en överprövningsprocess (jfr Kamarrätten i Göteborgs dom i mål nr 4904-09).

Av utredningen i målet framgår inte annat än att Veidekke i sitt anbud redovisat uppgifter beträffande referensuppdrag samt arbetsledning i enlighet med de anvisningar om detta som lämnats i förfrågningsunderlagets punkt AFB.52. Anvisningen om att anbudsgivare ska ha kontaktat referenter innan anbudsgivningen har inte formulerats som ett obligatoriskt **skall**-krav av kommunen. Detta framgår av utformningen av de inledande administrativa föreskrifterna i förfrågningsunderlaget. Att låta en sådan omständighet få en så avgörande betydelse som att helt underkänna ett anbud hade inte heller varit förenligt med proportionalitetsprincipen för upphandling.

När det gäller att som sådan bedöma en anbudsgivares tekniska och yrkesmässiga förmåga är detta i grunden förbehållet den upphandlande, vilken är den som också vill försäkra sig om just en sådan förmåga. Förvaltningsrätten finner att det inte av vad VAG har anfört har framkommit att Trelleborgs kommun i detta avseende tagit några ovidkommande hänsyn eller på annat avvikit från sitt förfrågningsunderlag då anbudet från Veidekke godtagits. Då det således inte visats att Trelleborgs kommun i åberopat hänseende brutit mot bestämmelser och principer för upphandling saknas grund för ingripande enligt LOU.

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



Jan Bratt



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.