



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA
Enhet 1

DOM
2018-12-20
Meddelad i Uppsala

Sida 1 (6)

Mål nr
4612-18 E

SÖKANDE

Höga Kusten Skog & Fastighet AB, 556925-5788

Ombud: Advokat Robert Persson
Norrlandsadvokaterna AB
Sjögatan 1 A
891 60 Örnsköldsvik

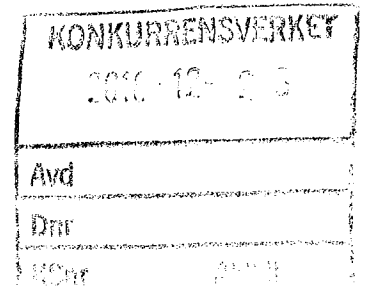
MOTPART

Bostads AB Mimer i Västerås, 556019-3384

Ombud: Advokaterna Per-Ola Bergqvist och Fanny Herbe
Foyen Advokatfirma KB
Södergatan 22
211 34 Malmö

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 262497

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Smedsgränd 22

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se
www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se

Telefax
018-10 00 34

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Bostads AB Mimer i Västerås (Mimer) har genomfört upphandling av Yttre skötsel, dnr 201813. I tilldelningsbeslut den 18 juli 2018 har Västmanlands Fastighetsskötsel AB (VFAB) antagits som leverantör. Övriga anbudsgivare var i nämnd ordning enligt utvärderingen Berg och Landskap AB (BLAB) och Höga Kusten Skog & Fastighet AB.

Höga Kusten Skog & Fastighet AB (Höga Kusten) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas genom att VFAB:s och BLAB:s anbud förkastas. Till stöd för ansökan anför bolaget bl.a. följande. VFAB och BLAB har utvärderats trots att bolagen inte uppfyllt obligatoriska krav. Mimer har medgett att BLAB:s anbud borde ha förkastats. Det finns skäl att anta att VFAB inte uppfyllt formella utbildningskrav.

Mimer medger att BLAB:s anbud rätteligen skulle ha förkastats men bestrider yrkandet om rättelse. Bolaget anför bl.a. följande. VFAB:s anbud uppfyller samtliga de obligatoriska krav som ställts upp i upphandlingen. Mimer har agerat korrekt som låtit VFAB gå vidare till utvärdering och genom att anta bolagets anbud. Även om BLAB:s anbud skulle ha förkastats har Höga Kusten inte lidit skada eftersom VFAB lämnat det lägsta anbudet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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.

Eftersom det är ostridigt i målet att BLAB:s anbud rätteligen skulle ha förkastats saknas det skäl för förvaltningsrätten att göra någon prövning av bristerna i anbudet. Frågan i målet är därmed om VFAB:s anbud uppfyller kraven i upphandlingen och om Höga Kusten lidit eller kunnat komma att lida skada med anledning av detta.

Höga Kusten har i sin ansökan anfört att VFAB:s anbud inte uppfyller kraven avseende Arbetsledning i punkt SF3.31 i de särskilda föreskrifterna.

I punkt SF3.31 anges bl.a. följande.

Platsorganisationen ska ledas av en produktionschef/
platschef/arbetsledare eller motsvarande som ska ha
erforderlig utbildning, erfarenhet, kompetens och
språkkunskap för sina arbetsledande uppgifter samt uppfylla
kraven nedan. [...]

Arbetsledaren ska ha minst tre (3) års erfarenhet från
skötselentreprenad i bostadsmiljöer/parkmiljöer enligt nedan,
varav minst två (2) år i arbetsledande ställning.
Arbetslivserfarenheten ska innefatta de skötseltyper för
åretruntskötsel av utemiljö som ingår i bilagan Teknisk
Beskrivning. Varje uppdrag ska ha omsatt minst 1 000 000
kr/år.

Arbetsledaren ska uppvisa följande intyg och kompetens:

- TCYK yrkesbevis 1 – "Skötsel och förvaltning utemiljö" eller kunna styrka likvärdig kompetens.

[...]

Kompetens verifieras enligt:

- CV/meritlista med nödvändiga uppgifter så som utbildning, anställningar, årtal och roller bifogas anbud.
- Namn på referensperson samt kontaktuppgifter ska anges i anbudet. Anbudsgivaren ansvarar för att referenten är kontaktbar och uppdaterad i ärendet.

Uppfyller VFAB:s anbud kravet på tre års erfarenhet för arbetsledare?

Enligt Höga Kusten finns det skäl att ifrågasätta om VFAB:s arbetsledare har tre års erfarenhet av samtliga de skötseltyper för åretruntskötsel av utemiljö som ingår i bilagan Teknisk beskrivning. Bolaget anför att VFAB:s uppdragsförteckning saknar uppgift om bl.a. belysningssystem och vattenanläggningar och att "yttre skötsel" är för vagt. Vidare anser bolaget att kravet på de utförda uppdragens omsättning inte är styrkt då det saknas uppgifter om vilken referenskund som avses i uppdragsförteckningen och vem hos bolaget som uppdragen är kopplade till. Mimer har anført att det inte har begärts att uppgifter om erfarenhet av samtliga skötseltyper eller omsättning för referensuppdrag ska finnas med.

VFAB har till sitt anbud bifogat CV:n för sina två arbetsledare.

Förvaltningsrätten konstaterar att VFAB därmed uppfyller kravet på hur arbetsledarnas kompetens ska verifieras.

Av de CV:n som VFAB bifogat anbudet framgår bl.a. att JS arbetat hos bolaget som arbetsledare (sommar) under 2010–2015 och som arbetsledare sedan 2015. Vidare framgår det att GF arbetat som arbetsledare hos bolaget sedan 2012. I bolagets uppdragsförteckning anges att bolaget har flera

avslutade och pågående uppdrag för såväl offentliga uppdragsgivare som privata avseende bl.a. gräsklippning, parkskötsel, m.m. samt yttre fastighetsskötsel inklusive snöröjning och halkbekämpning för bostadsområden och servicehus.

Mot bakgrund av att båda arbetsledarna har flera års erfarenhet av rollen som arbetsledare i VFAB och de uppdrag som bolaget redovisat i uppdragsförteckningen anser förvaltningsrätten att VFAB uppfyller kravet på tre års erfarenhet för arbetsledare.

VFAB har förvisso inte uttryckligen angett samtliga skötseltyper eller lämnat uppgifter om vem som utfört uppdragen inom VFAB. Mimer har anfört att bolaget i detta hänseende förlitat sig på VFAB:s undertecknade sanningsförsäkran. Förvaltningsrätten konstaterar att det av punkt SF3.31 inte framgår något krav på att de aktuella uppgifterna ska specificeras eller särskilt anges i anbudet. Det har enligt förvaltningsrätten inte heller framkommit omständigheter som borde ha föranlett Mimer att ifrågasätta VFAB:s intygande i sanningsförsäkran om att bolaget uppfyller kraven i punkt SF3.31 (jfr t.ex. Kammarrätten i Stockholms dom den 19 december 2016 i mål nr 5964-16).

Den omständigheten att Mimer uppgett att bolaget i annat fall kunnat kontrollera att uppgifterna stämmer vid sin kontakt med angivna referenspersoner, och att bolaget på egen hand kunnat kontrollera om kraven uppfylls då bolaget själv angetts som referens för arbetsledarna, föranleder inte någon annan bedömning.

Uppfyller VFAB:s anbud kravet på intyg om TCYK Yrkesbevis 1?

Höga Kusten har anfört att den dokumentation som VFAB bifogat inte är ett sådant yrkesbevis som avses i förfrågningsunderlaget och att bolaget endast

bifogat den utbildningsbok som erhålls efter avslutad kurs. Enligt Höga Kusten utfärdas yrkesbevis först efter genomförd kurs och redovisad praktiktid.

Mimer har anfört att båda arbetsledarna har genomgått kursen för ”skötsel och yttre förvaltning”. För det fall de ingivna yrkesbevisen inte anses uppfylla kraven, gör Mimer gällande att VFAB:s arbetsledare i vart fall styrkt likvärdig kompetens, då de båda dessutom har praktisk erfarenhet som långt överskrider kraven för TCYK Yrkesbevis 1.

Förvaltningsrätten konstaterar att VFAB har gett in varsin s.k. grön bok, ”Yrkesbevis och utbildningsbok”, för JS och GF. Det framgår inte av de inlämnade handlingarna att JS och GF har genomfört den praktik som krävs för att erhålla yrkesbeviskortet. Det finns därför skäl att ifrågasätta att de uppfyller det aktuella kravet genom innehav av yrkesbeviskort. JS och GF har dock genomfört kursen ”Skötsel och yttre förvaltning” vilket sammantaget med den arbetslivserfarenhet arbetsledarna har medför att förvaltningsrätten anser att de uppfyller kraven på likvärdig kompetens. Höga Kusten har därför inte visat att VFAB inte uppfyller det aktuella kravet.

Något skäl för ingripande mot upphandlingen har därmed inte framkommit. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Sven Hogebrandt
förvaltningsrättsfiskal

Målet har handlagts av föredragande juristen Charlotta Fröhammar.



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 nyårs-afton, 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 rättstillämpningen.
- 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.