



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2016-03-22
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
347-16

SÖKANDE

Kanonaden Entreprenad AB, 556231-2636
Bockängsgatan 2
571 38 Nässjö

Ombud: Ola Forsell
Bockängsgatan 2
571 38 Nässjö



MOTPART

Aneby Miljö & Vatten AB, 556621-6650
Box 25
578 21 Aneby

SAKEN

Överprövning av en upphandling enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, LUF

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Aneby Miljö & Vatten AB (Amaq) har inlett ett förenklat upphandlingsförfarande som benämns Aneby – Ralingsås, VA – Överföringsledningar, Etapp 1 (projektnr 261726). Upphandlingen avser särskilt en generalentreprenad (utförandeentreprenad) som omfattar markarbeten för förläggning av överföringsledningar med tillhörande pumpstationer mellan Aneby och Ralingsås, nybyggnad av LTA-system eller likvärdigt i Ralingsås by, nybyggnad av mindre VA-nät inom Aneby tätort samt återställningsarbeten. Genom tilldelningsbeslut antogs Kanonaden Entreprenad AB (Kanonaden). Enthavs Schakt Entreprenad AB:s (Enthavs) anbud förkastades. Enthavs ansökte därefter om överprövning.

Dok.Id 190317

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00

E-post:
forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

Förvaltningsrätten förordnade genom dom den 29 december 2015 i mål nr 4930-15 att upphandlingen inte får avslutas innan ny anbudsprövning vidtagits, varvid Enthavs anbud inte ska förkastas enligt någon av de grunder som anges under rubriken BAKGRUND, Tilldelningsbeslutet m.m.

Amaq har genom nytt tilldelningsbeslut antagit Enthavs anbud varefter Kannonaden har ansökt om överprövning.

Förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande. Ersättningsformen ska vara fast pris utan index- och valutareglering. Lagstadgad mervärdesskatt redovisas separat. Huvudanbudet ska avges enligt förfrågningsunderlaget. Inga reservationer får lämnas i huvudanbudet. Huvudanbud innehållande reservation och/eller annan förutsättning som innebär avsteg från förfrågningsunderlaget kommer att förkastas. Alternativa utföranden är inte tillåtna. Kompletterande uppgifter ska lämnas inom tre dagar efter anfordran. Kompletterande uppgift som kan begäras är:

- Försäkringsbevis för gällande allrisk- och ansvarsförsäkring
- Uppgift om eventuell underentreprenör (UE)
- Översiktlig tidplan
- Prissatt mängdförteckning

Som tilldelningsgrund tillämpas lägsta pris.

Anbuds form och innehåll (AFB.31)

Anbud ska innehålla:

- Referensuppdrag enligt AFB.52
- Riskintyg alternativt kreditintyg eller motsvarande enligt AFB.52
- Av Skatteverket ifylld blankett SKV 4820, inte äldre än tre månader räknat från sista anbudsdag

- Uppgift om adress, till vilken eventuellt kompletterande förfrågningsunderlag och underrättelse om tilldelningsbeslut kan skickas
- Kvalitets- och miljöledningssystem
- Namn på ombud, platschef, kvalitetsansvarig och miljöansvarig

Anbud ska vara undertecknat av firmatecknare eller person med rättighet att teckna anbud, detta ska i förekommande fall styrkas med intyg. Anbud ska vara skriftligt, avfattat på svenska och redovisas i svensk valuta. Anbud ska vara komplett och innehålla samtliga begärda uppgifter i föreskriven form. Ofullständigt anbud kan komma att förkastas. Anbud ska lämnas elektroniskt enligt AFB.34.

Prövning av anbudsgivare och anbud (AFB.5–AFB.53)

Anbudsprövningen genomförs i tre steg. Först prövas om anbudsgivare uppfyller kraven enligt AFB.31. Anbud från anbudsgivare som uppfyller dessa krav är kvalificerade för bedömning av lämplighet enligt AFB.52. De som klarar dessa krav prövas enligt AFB.53.

Prövning av anbudsgivares lämplighet kommer att ske med avseende på finansiell och ekonomisk ställning samt teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga.

Anbudsgivarens finansiella och ekonomiska ställning

Anbudsgivaren ska ha en stabil ekonomisk bas. Företaget ska ha minst kreditbetyg A enligt Dun & Bradstreet eller minst riskklass tre enligt Upplysningscentralens företagsupplysning (UC) eller motsvarande.

Anbudsgivarens tekniska förmåga, kapacitet och yrkeskunnande

Prövning av uppdragsorganisationens kapacitet, kompetens och erfarenhet från utförande av entreprenader avseende överföringsledningar, dricksvatten och spillvatten, med pumpstationer. Uppdragsorganisationen ska sammantaget ha erforderlig förmåga för att med största sannolikhet fullgöra uppdraget.

get med god kvalitet inom uppställda tidsramar och på de villkor som i övrigt uppställs i dessa administrativa föreskrifter.

Anbudsgivare ska i sin verksamhet ha:

- System för kvalitetsstyrning som följer intentionerna enligt SS-EN 9001
- System för miljöstyrning som följer intentionerna enligt SS-EN 14001
- System som arbetar med arbetsmiljöfrågor på ett väl strukturerat sätt.

Föreslagen organisation för entreprenaden ska ha förmågan att genomföra entreprenaden med gott resultat. Organisationen ska redovisas i anbudet (anbudsformuläret). I organisationen för entreprenaden ska minst nedanstående tjänster ingå, organisationen kan även omfatta UE om sådan tjänst nyttjas för betydande delar. En person ska anges för vardera tjänst (A och B) enligt nedan. Samtliga krav för tjänsterna ska vara uppfyllda.

A: Platschef ska ha minst fem års erfarenhet av anläggningsprojekt som platschef eller arbetsledare samt ska i denna roll ha erfarenhet av byggnation av trycksatta vatten- och avloppsledningar av PE samt självfallsledningar i blandade system. Personen med denna tjänst ska finnas på plats minst tre arbetsdagar av fem då arbete pågår.

B: Anläggningsarbetare (minst en stycken) ska ha minst fem års erfarenhet av anläggningsarbete samt erfarenhet av byggnation av trycksatta vatten- och avloppsledningar av PE samt självfallsledningar i blandade system.

Ovanstående krav redovisas genom referensprojekt och CV/intyg. Ovanstående tjänster (A och B) i organisationen ska vardera ha varit delaktiga i minst tre godtagbara referensprojekt med aktuell arbetsuppgift som i denna entreprenad. Minst två av projekten ska innehålla arbeten med trycksatta vatten- och avloppsledningar (dimension högre än eller lika med 110 mm). Minst ett av projekten ska innehålla arbeten med Lågtrycksavloppssystem

där projektet omfattade fler än tio anslutna LTA-enheter (villapumpstationer). Minst tre och maximalt sex godtagbara referensprojekt redovisas i anbudet. För att referensprojekt ska vara godtagbart ska det, förutom specifika krav för tjänst (A och B), uppfylla följande:

- Godtagbart resultat har erhållits
- Vara utfört under de tio senaste åren
- Någon av tjänsterna A eller B ska ha varit delaktiga i betydande omfattning
- Kontaktperson med telefonnummer ho aktuell beställare anges

Amaq kommer att verifiera att angivna referensobjekt är godtagbara, detta kan t.ex. ske genom kontakt med referenter. CV (meritförteckning) som innehåller uppgifter så att ovanstående uppgifter kan styrkas och verifieras. CV redovisas minst för tjänsterna A och B. Enbart de anbud som uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget ställda krav på anbudsgivare enligt AFB.52 kommer att kvalificeras för utvärdering, varvid det anbud som innehåller det lägsta anbudspriset kommer att antas.

Det första tilldelningsbeslutet m.m.

Av det första tilldelningsbeslutet med tillhörande handlingar framgår bl.a. följande. I upphandlingen lämnade sju leverantörer anbud varav sex ansågs kvalificerade. Vid utvärderingen antogs anbudet från Kanonaden med motiveringen att Kanonaden har uppfyllt alla ställda krav samt inkommit med lägst anbudspris av de kvalificerade anbudsgivarna. Enthavs anbud förkastades med motiveringen att dess anbud inte uppfyller ställda krav. Efter förfrågan från bolaget har Amaq lämnat följande motivering till varför bolagets anbud förkastats:

Under AFB.31

”Anbudet ska vara undertecknat av firmatecknare eller person med rättighet att teckna anbud, detta ska i förekommande fall styrkas med intyg”.

Anbudet är undertecknat med Patrik Enthav, firmatecknare för Enthav är:

- Enthav Bengt Göran Krister
- Enthav Monika Ingegerd Elsa
- Eller av styrelsen

Under AFB.52

”Företaget skall ha kreditbetyg A enligt Dun & Bradstreet eller minst riskklass tre (3) enligt Upplysningscentralens företagsupplysning (UC) eller motsvarande”.

Detta är ett ska-krav och vi saknar detta dokument.

”Prövning av uppdragsorganisationens kapacitet, kompetens och erfarenhet från utförande av entreprenader avseende överföringsledningar, dricksvatten och spillvatten med pumpstationer”

Referensuppdragen styrker inte att företaget har arbetat med överföringsledningar, spillvatten eller pumpstationer.

”Minst två av projekten ska innehålla arbeten med trycksatta vatten- och avloppsledningar (dim >110 mm). ”

Referensuppdragen styrker inte att företaget har arbetat med trycksatta avloppsledningar.

YRKANDEN

Kanonaden yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse skett genom ny anbudsprövning, varvid Enthavs anbud ska förkastas.

Amaq anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget: Enthavs har inte uppfyllt kravet på ekonomisk kapacitet i form kreditbetyg. Enthavs uppfyller inte heller kravet på teknisk kapacitet och yrkesmässig förmåga eftersom Enthavs inte redovisat någon CV för den angivna platschefen Lasse Enthav.

Amaq: Förvaltningsrättens dom har verkställts korrekt och det föreligger således inga kvarstående brister.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 1 kap. 24 § LUF anges att upphandlande enheter 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.

Högsta förvaltningsdomstolen har i rättsfallet HFD 2013 ref. 5 uttalat bl.a. följande. Av 16 kap. LOU framgår att domstolsprocessen i ett upphandlingsmål inleds genom en ansökan och att processen avser en överprövning av den upphandling som klandras i ansökningen. Överprövningen tar inte sikte på upphandlingens materiella resultat utan endast på om myndigheten förfarit formellt korrekt och iakttagit de upphandlingsprinciper och förfaranderegler som anges i LOU. Vid bifall ska domstolen besluta antingen att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan den har rättats. Domstolen är inte beroende av yrkande från parterna när den ska avgöra vilken av dessa åtgärder som den ska besluta om (RÅ 2005 ref. 47) och den som fått bifall till sin ansökan har inte rätt att föra talan mot domstolens val av åtgärd (HFD 2012 ref. 2).

Av EU-domstolens praxis (jfr domstolens dom i målet C-532/06, Lianakis, och där gjorda hänvisningar) framgår bl.a. följande. Anbud ska prövas enligt föreskrivna tilldelningskriterier efter att den upphandlande myndigheten kontrollerat lämpligheten hos de leverantörer som inte ska uteslutas. Det är teoretiskt sett inte uteslutet att kontrollen av anbudsgivarnas lämplighet och tilldelningen av kontraktet kan äga rum samtidigt. Det är dock fråga om två skilda moment som omfattas av olika bestämmelser. Den upphandlande

myndigheten ska nämligen vid kontrollen av anbudsgivarnas lämplighet utgå från kriterierna avseende leverantörers ekonomiska samt tekniska och yrkesmässiga kapacitet (kallade ”kriterier för kvalitativt urval”). Tilldelningen av kontraktet däremot genomförs mot bakgrund av kriterierna lägsta pris eller det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Vad som ovan anförs om LOU gäller på motsvarande sätt vid tillämpning av LUF.

Det som Kanonaden anför avseende ekonomisk kapacitet i form av styrkt kreditvärdighet överensstämmer väsentligen med Amaqs invändningar i det ursprungliga tilldelningsbeslutet. Förvaltningsrätten fann i sin tidigare dom att Amaqs invändningar i denna del inte var godtagbara. Vad Kanonaden anför i förevarande mål föranleder ingen annan bedömning. Kanonaden har därmed inte förmått göra sannolikt att Amaq brutit mot LUF i denna del.

Även vad Kanonaden anför avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet överensstämmer i huvudsak med Amaqs invändningar i det ursprungliga tilldelningsbeslutet. Även om Enthav inte innehåller ett specifikt dokument i form av CV för platschefen Lasse Enthavs finner förvaltningsrätten att Enthavs trots detta lämnat tillräckliga uppgifter för att kunna prövas och godtas vid Amaqs anbudsprövning. Kanonaden har således inte heller i denna del förmått göra sannolikt att Amaq brutit mot LUF.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att Kanonaden inte förmått göra sannolikt att Amaq brutit mot LUF på sätt som medför att Kanonaden lider eller kan komma att lida skada i LUF:s mening.

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

Thorbjörn Lindvall

Föredragande har varit Ulf Nordberg.



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, midsommarafteon, julafton eller nyårsafteon 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.