



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-08-17
Meddelad i Linköping

Mål nr
3957-17

1

SÖKANDE

El-brandskyddskontroll i Boden AB, 556771-7607
Pontonjärvägen 10
961 43 Boden

MOTPART

Fortifikationsverket
631 89 Eskilstuna

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2017-08-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 297714

Postadress Box 406 581 04 Linköping	Besöksadress Brigadgatan 3	Telefon 013-25 11 00 E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se	Telefax 013-25 11 40	Expeditionstid måndag-fredag 08:00-16:00
--	--------------------------------------	---	--------------------------------	---

BAKGRUND

Fortifikationsverket genomför en upphandling av ramavtal avseende *Tekniska konsulttjänster Region Norr, Norrbottens län*, dnr 4472/2016. Upphandlingen genomförs som öppet förfarande enligt LOU och är uppdelad i två områden *Teknikområde 1 Utredning/Projektering/Dokument* med sju underliggande teknikfack, bl.a. *EL HUS inkl Tele, El yttre, Transport samt SÖ* (nedan teknikfack 1) och *Brand inkl brandskydd samt brandskydds-dokumentation* (nedan teknikfack 2) och *Teknikområde 2 Byggledning/Kontroll/Besiktning* med sex underliggande teknikfack, bl.a. *El inkl OVK och del av SÖ* (nedan teknikfack 3) och *Brand* (nedan teknikfack 4). Ramavtal ska tecknas med maximalt tre leverantörer per teknikfack. Elbrandskyddskontroll i Boden AB (Bolaget) har lämnat anbud i upphandlingen avseende teknikfack 1, 2, 3 och 4. Fortifikationsverket meddelade den 5 maj 2017 ett tilldelningsbeslut enligt vilket andra leverantörer än Bolaget tilldelades kontrakt för aktuella teknikfack. Av bilaga *Ej kvalificerade anbudsgivare* till beslut framgår att Bolaget inte kvalificerades till anbudsutvärdering då det inte ansågs uppfylla ställda obligatoriska krav enligt punkterna AUB.515, AUB.516 och AUB.517 i förfrågningsunderlaget.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen.

Fortifikationsverket begär att ansökan avslås.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖRT

Bolaget

Bolagets uppfyllelse av kraven

Bolaget anser att de dokument som bifogats Bolagets anbud redovisar erforderlig kompetens, certifikat, extra resurser etc. för de uppdrag som omfattas av ramavtalet. Förfrågningsunderlaget innehåller ingen text om att anbudsgivare inte kunde bifoga egna dokument i digital form.

Teknikfack 1

I bifogade dokument i offerten under bilaga 1 finns det redovisade sex objekt med referenser, uppgifter samt CV 1 EL [REDACTED], CV 1 EL [REDACTED] och CV 1 [REDACTED] med redovisning av certifikat och löpande uppdrag. Under företagspresentationen framgår även att [REDACTED] har jobbat som uppdragsledare och handläggare sedan 2006. Bolaget har därmed uppfyllt kravet enligt punkten AUB.515.

Under företagspresentationen finns det en seniorkonsult redovisat. I bifogade dokument finns även intyg om andra företags kapacitet. Bolaget har därmed uppfyllt kravet enligt punkten AUB.517.

Teknikfack 2

Bolaget är certifierat besiktningsföretag för brandskyddsanordningar och har tre certifierade och behöriga ingenjörer brandlarm, en certifierad brandprojektör bygg samt en seniorkonsult som är civilingenjör samt teknologie licenciat byggandskonstruktion brandskydd. Bolaget uppfyller de krav som ställts i anbudsformuläret vilket framgår av CV 2 [REDACTED] CV 4 [REDACTED]

██████ företagspresentationen, intyg om tillgång till andra företags kapacitet samt bifogade certifikat. Bolaget har därmed uppfyllt kravet enligt punkterna AUB.515, AUB.516 och AUB.517.

Anbudsgivaren ska vara beredd att vid anmodan omgående kunna styrka att namngivna förstärkningsresursers kompetens och erfarenhet motsvarar ställda krav enligt AUB.516. Fortifikationsverket har inte gjort någon förfrågan till Bolaget angående detta.

Angående påståendet om att uppgifter om utbildning etc. saknas i designade fältet angående ██████ CV så framgår det i designade fältet "Utbildning/kunskap" vilken utbildning han har. Referensuppgifter finns i CV 3 ██████ besiktningar och CV 3 ██████ besiktningar.

Teknikfack 3

I bifogade dokument i offerten under bilaga 1 finns det redovisade sex objekt med referenser, uppgifter samt CV 3 EL ██████, CV 3 EL ██████ och CV 1 ██████ med redovisning av certifikat. Under företagspresentationen framgår även att ██████ har jobbat som uppdragsledare och handläggare sedan 2006. Bolaget har därmed uppfyllt kravet enligt punkten AUB.515.

Under företagspresentationen finns det seniorkonsulter redovisade. I bifogade dokument finns även intyg om andra företags kapacitet och certifikat på behörigheter. Bolaget har därmed uppfyllt kravet enligt punkterna AUB.516 och AUB.517.

Fortifikationsverket har inte gjort någon förfrågan till Bolaget angående uppfyllelsen av krav enligt AUB.516.

Teknikfack 4

Bolaget har uppfyllt kravet enligt punkten AUB.515, vilket framgår av certifikat personliga Brand, CV 4 ■■■■■, CV ■■■■■. Under företagspresentationen finns det en seniorkonsult ■■■■■ och övrig information. I bifogade dokument finns även intyg om andra företagskapacitet. Av dessa framgår även att Bolaget uppfyller kravet enligt punkterna AUB.516 och AUB.517.

Övrigt

De leverantörer som har tilldelats kontrakt för Teknikområde 2 har inga besiktningsingenjörer El eller Brandlarm i Sverige. Bolaget har under perioden 2012-2017 innehaft ramavtal på revisionsbesiktningar på el- och brandlarmssidan i hela Norrland.

Fortifikationsverket

Uppställda krav

Fortifikationsverket har i de administrativa föreskrifterna uppställt vissa krav på anbudsgivarna och deras erbjudna personal. Av punkten AUB. 31 *Anbuds form och innehåll* framgår att anbud ska vara i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget.

Fortifikationsverket har enligt punkten AUB.515 i förfrågningsunderlaget uppställt krav på att anbudsgivaren ska ha erfarenhet och kompetens för att kunna genomföra uppdrag som kan avropas med stöd av ramavtalet. Anbudsgivare ska styrka detta genom referenser avseende minst tre liknande uppdrag, med likvärdig omfattning och komplexitet, genomförda under de senaste tre åren och som är relevanta för det teknikområde/teknikfack som

anbudet avser. Uppfyllande av krav ska redovisas i "Bilaga Referensuppgifter" och bifogas till respektive anbudsformulär för respektive teknikfack som anbudsgivaren lämnar anbud på.

I punkten AUB.516 i förfrågningsunderlaget uppställs krav på personella resurser. Inom teknikområde 2 och nu relevanta teknikfack uppställs krav på att anbudsgivare ska offerera en st. uppdragsledande personal och tre st. handläggande personal. Erbjuden personal ska uppfylla vissa krav på utbildning och erfarenhet som uppställs i föreskriften. Uppfyllande av krav redovisas i "Bilaga CV" och bifogas till respektive anbudsformulär för respektive teknikfack som anbudsgivaren lämnar anbud på.

Av punkten AUB.517 i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren också ska ha tillräckliga förstärkningsresurser som ska kunna ersätta den erbjudna personalen om denne av någon anledning inte kan fortsätta sitt arbete. Förstärkningsresurserna ska uppfylla de krav som uppställs i punkten AUB.516.

Bolaget anför att det diskrimineras genom de uppställda kraven i AUB.516 och AUB.517. Uppställda krav gäller för samtliga anbudsgivare och har uppställts för att tillse att ramavtalsleverantörer har tillräckliga resurser för att utföra de uppdrag som avropas. Kraven är således likabehandlande och proportionerliga. För de leverantörer som inte har tillräckliga egna resurser finns möjlighet att åberopa andra företags kapacitet, vilket Bolaget också har gjort.

Bolagets kravuppfyllnad

Teknikfack 1

Kravet på referenser i AUB.515 uppfylls inte då Bolaget inte har lämnat in "Bilaga Referensuppgifter". Vad Bolaget nu anför om att det ska finnas tillräckliga uppgifter i CV och företagspresentation är inte korrekt och det är inte heller möjligt att beakta uppgifter i andra dokument än det dokument som enligt de administrativa föreskrifterna ska användas för uppgiftslämnande.

Inte heller kravet i AUB.517 är uppfyllt då inte tillräckligt antal förstärkningsresurser har redovisats på korrekt sätt i angiven fritextruta.

Teknikfack 2

Kravet på referenser i AUB.515 uppfylls inte då Bolaget inte har lämnat in "Bilaga Referensuppgifter". Vad Bolaget nu anför om att det ska finnas tillräckliga uppgifter i CV och företagspresentation är inte korrekt och det är inte heller möjligt att beakta uppgifter i andra dokument än det dokument som enligt de administrativa föreskrifterna ska användas för uppgiftslämnande.

Avseende kravet i AUB.516 på personella resurser så framgår det inte av lämnat anbud att Bolaget har den kapacitet som efterfrågas. CV för endast två personer har insänts trots att det krävs minst tre för att uppfylla kravet (en uppdragsledare tillika handläggare samt två handläggare).

Inte heller kravet i AUB.517 är uppfyllt då inte tillräckligt antal förstärkningsresurser har redovisats på korrekt sätt i angiven fritextruta.

Teknikfack 3

Kravet på referenser i AUB.515 uppfylls inte då Bolaget inte har lämnat in "Bilaga Referensuppgifter". Vad Bolaget nu anför om att det ska finnas tillräckliga uppgifter i CV och företagspresentation är inte korrekt och det är inte heller möjligt att beakta uppgifter i andra dokument än det dokument som enligt de administrativa föreskrifterna ska användas för uppgiftslämnande.

Avseende kravet i AUB.516 på personella resurser så framgår det inte av lämnat anbud att bolaget har den kapacitet som efterfrågas. Inskickade CV innehåller inte de uppgifter som krävs för att krav i föreskriften ska vara uppfyllda. Bl.a. saknas uppgifter om utbildning och referensuppgifter för vissa efterfrågade funktioner, t.ex. i Bilaga CV 2 [REDACTED] där inga referenser anges i designerat textfält.

Inte heller kravet i AUB.517 är uppfyllt då inte tillräckligt antal förstärkningsresurser har redovisats i fritextrutan.

Teknikfack 4

Kravet på referenser i AUB.515 uppfylls inte då Bolaget inte har lämnat in "Bilaga Referensuppgifter". Vad Bolaget nu anför om att det ska finnas tillräckliga uppgifter i certifikat och företagspresentation är inte korrekt och det är inte heller möjligt att beakta uppgifter i andra dokument än det dokument som enligt de administrativa föreskrifterna ska användas för uppgiftslämnande.

Gällande kravet på personella resurser i AUB.516 är detta inte uppfyllt då "Bilaga CV" inte har bifogats för vissa efterfrågade funktioner. CV för endast en person har insänts trots att det krävs minst tre erbjudna personer för

att uppfylla kravet (en uppdragsledare tillika handläggare samt två handläggare). Bolagets hänvisning till endast ett CV i ansökan om överprövning styrker att Bolaget inte uppfyller krav på att bifoga "Bilaga CV" för varje efterfrågad funktion.

Inte heller kravet i AUB.517 är uppfyllt i detta teknikfack då fritextruta inte har fyllts i med tillräckliga uppgifter.

Mot bakgrund av ovan anser Fortifikationsverket att det har varit riktigt att förkasta Bolagets anbud i ovan nämnda teknikfack.

Vinnande leverantör

Vad gäller Bolagets påståenden om att vinnande anbudsgivare inte har vissa typer av ingenjörer kan endast konstateras att de bolag som har tilldelats kontrakt uppfyller de obligatoriska kraven i upphandlingen. Det har inte uppställts krav på att bolag måste ha besiktningsingenjör EL eller besiktningsingenjör brandlarm. Vad som har krävts är relevant ingenjörsutbildning eller motsvarande kunskaper förvärvade på annat sätt. De anbudsgivare som har tilldelats kontrakt uppfyller dessa krav.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

LOU upphörde att gälla och ersattes den 1 januari 2017 av lagen om offentlig upphandling (2016:1145). Den upphävda lagen tillämpas dock alltjämt för sådana upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Av utredningen framgår att upphandlingen startade under föregående år.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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


En upphandlande myndighet är fri att bestämma hur förfrågningsunderlaget i en upphandling ska utformas samt kriterierna för tilldelning av kontrakt så länge de gemenskapsrättsliga principerna iakttas. De obligatoriska krav som anges i förfrågningsunderlaget ska normalt vara till fullo uppfyllda i anbudet för att den upphandlande myndigheten ska kunna uppta ett anbud till slutlig anbudsutvärdering och tilldela anbudsgivaren kontrakt i upphandlingen (jfr t.ex. Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i HFD 2016 ref. 37).

Det är i målet ostridigt att Bolaget inte lämnade in malldokumentet *Bilaga Referensuppgifter* och *Bilaga CV* tillsamman med sitt anbud i upphandlingen. Förvaltningsrätten anser att kraven avseende ingivande av dessa bilagor, mot bakgrund av hur förfrågningsunderlaget är utformat, är tydliga och att det är sådana obligatoriska krav som anbudsgivaren ska ha uppfyllt vid anbudstidens utgång för att kvalificera sig i upphandlingen. Vilka uppgifter det finns i andra av Bolaget ingivna handlingar saknar därmed betydelse vid bedömningen om Bolaget har uppfyllt relevanta kvalificeringskrav. Någon skyldighet eller möjlighet för Fortifikationsverket att ge Bolaget tillfälle att läka konstaterade brister föreligger inte heller. Eftersom Bolaget inte uppfyller relevanta krav, har Fortifikationsverket haft fog för

sitt beslut att diskvalificera Bolaget. Med hänsyn till denna bedömning saknas anledning att pröva det som Bolaget gjort gällande ifråga om andra anbudsgivares anbud. Inte heller vad Bolaget anfört rörande utformningen av förfrågningsunderlaget ger skäl för något ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D-LOU).



Tomas Kjellgren
Rådman

Handläggare har varit föredragande juristen Stefka Bokmark.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 återopa 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.

