



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I FALUN**  
Föredraganden  
Antonia Eriksson

**DOM**  
2019-11-12  
Meddelad i Falun

Mål nr  
4154-19

Sida 1 (6)

**SÖKANDE**

BlueOrbis AB, 556858-4576  
Laxfiskevägen 8  
433 38 Partille

**MOTPARTER**

1. Falu Energi & Vatten AB, 556509-6731  
Box 213  
791 25 Falun

2. Stockholms Vattenentreprenader AB, 556253-5467  
Ulvsundavägen 108 A  
168 67 Bromma

**SAKEN**

Upphandling inom försörjningssektorerna

KONKURRENSVERKET	
2019-11-13	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår BlueOrbis AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 260693

**Postadress**  
Box 45  
S-791 21 Falun

**Besöksadress**  
Kullen 4

**Telefon**  
023-383 00 00  
**E-post:** [forvaltningsrattenifalun@dom.se](mailto:forvaltningsrattenifalun@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se)

**Telefax**  
023-383 00 80

**Expeditionstid**  
måndag–fredag  
08:00–12:00  
13:00–16:00

**BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Falu Energi & Vatten AB (FEV) genomför upphandlingen Falun – Bjursås överföringsledningar Etapp 1, Falun Grycksbo Sjöförlagda ledningar, diarienummer FEV19/0033. Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, LUF.

FEV beslutade att tilldela kontrakt till Lindesbergs Grus och Maskin AB, varefter Stockholms Vattenentreprenader AB (Sventab) ansökte om överprövning. Förvaltningsrätten i Falun beslutade genom dom den 16 augusti 2019 i mål nr 3106-19 att upphandlingen skulle rättas på så sätt att en ny utvärdering av anbuderna skulle genomföras, varvid anbudet från Lindesbergs Grus & Maskin AB inte skulle beaktas. Efter en rättelse i utvärderingen beslutade FEV den 22 augusti 2019 att tilldela Sventab kontraktet. På andra plats i utvärderingen placerades då BlueOrbis AB.

**BlueOrbis** ansöker nu om överprövning. Bolaget yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Sventabs anbud diskvalificeras och i andra hand att upphandlingen ska göras om. BlueOrbis AB anför i huvudsak följande. Enligt de administrativa föreskrifterna, AFB.52, ska anbudsgivare redogöra för vilken projekteringsledare och svetsare som anbudsgivaren avser att använda i entreprenaden. Erbjuden projekteringsledare och svetsare ska klara ställda ska-krav för kompetenser/erfarenheter. Av anbudsformulärets punkt 5 framgår det tydligt att om anbudsgivare vill använda sig av andra företags yrkesmässiga kapacitet ska ett åtagande bifogas anbudet. Sventab har kryssat nej i frågeställningarna och inte bifogat bevis på att bolaget förfogar över annat företags kapacitet. Sventab använder sig dock av projekteringsledare från Tyrens AB och svetsare från Svanesundsror AB för att uppfylla ställda ska-krav i AFB.52, men inga bifogade handlingar visar att Sventab förfogar över denna yrkesmässiga kapacitet. Detta innebär att

Sventab ska uteslutas från utvärdering eftersom bolaget inte uppfyller ställda ska-krav avseende yrkesmässig kapacitet i upphandlingen.

FEV har förelagts att yttra sig men valt att avstå.

**Sventab** anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande. Det finns olika former av samarbeten i upphandlingar. Sventab har anlitat underentreprenörer för att utföra delar av det aktuella uppdraget. För att visa att underentreprenörerna har den kunskap som krävs har Sventab för de positioner där det har efterfrågats bifogat CV till anbudsformuläret och i övrigt uppfyllt ställda krav. För det fall förvaltningsrätten kommer till någon annan slutsats ska upphandlingen göras om.

#### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

##### **Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning**

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad BlueOrbis har anfört är visat att FEV har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LUF och att detta har lett till att BlueOrbis har eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LUF).

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 principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LUF).

En leverantör får åberopa andra företags kapacitet för att uppfylla krav som avser ekonomisk och finansiell ställning eller teknisk och yrkesmässig kapacitet. När kapaciteten gäller relevant yrkeserfarenhet, eller en tjänsteleverantörs eller byggentreprenörs utbildnings- och yrkeskvalifikationer eller motsvarande uppgifter om ledande personer hos företaget får leverantören åberopa andra företags kapacitet endast om samma företag ska utföra de

tjänster eller byggtreprenader för vilka kapaciteten krävs. Ovan nämnda gäller oavsett den rättsliga arten av förbindelserna mellan leverantören och företagen. Det är leverantören som ska visa att den kommer att kunna förfoga över de nödvändiga resurserna när kontraktet ska fullgöras (14 kap. 11 § LUF).

#### **Relevanta delar av de administrativa föreskrifterna**

I AFB.31 *Anbuds form och innehåll* anges bl.a. att anbudet ska innehålla uppgift om entreprenörens organisation varvid ombud, platschef, projekteringsledare, byggarbetsmiljösamordnare, svetsare och dykare ska anges. Det anges också att anbudet ska innehålla uppgift om underentreprenörer. För respektive underentreprenör ska firmanamn och organisationsnummer anges.

I AFB.52 *Prövning av anbudsgivarens lämplighet* uppställs krav avseende anbudsgivarens lämplighet och såvitt nu är i fråga personalens erfarenhet och kompetens. För erbjuden projekteringsledare gäller bl.a. krav på teknisk utbildning motsvarande minst gymnasienivå och minst 5 års erfarenhet. För rollen som svetsare krävs bl.a. minst 3 års erfarenhet av svetsning och VA-anläggningsprojekt.

#### **Relevanta delar av anbudsformuläret**

Under punkten 4 *Underentreprenörer* anges bl.a. att om anbudsgivare avser att anlita underentreprenörer ska dessa anges i anbudsformulär. Anbudsgivare kan där fylla i om de avser anlita underentreprenörer.

Under punkten 5 *Åberopa andra företags kapacitet* anges att det är möjligt att åberopa andra företags ekonomiska-, tekniska- eller yrkesmässiga kapacitet. Vidare anges att anbudsgivaren i så fall ska bifoga ett åtagande som visar att företaget eller företagen som åberopas förfogar över nödvändiga

resurser under hela avtalsperioden. Anbudsgivare kan där fylla i om annans kapacitet åberopas samt om ett åtagande för det bifogas.

Under punkten 6.2 *Personal – kompetens och erfarenhet* ska anbudsgivarna ange om kravet avseende utbildning och erfarenhet för den personal som ska ingå i organisationen är uppfyllt samt bifoga CV för bl.a. den projekteringsledare och svetsare som anbudsgivaren avser att använda.

***Förvaltningsrättens bedömning***

BlueOrbis har gjort gällande att Sventab inte uppfyller de krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet som uppställs i AFB.52 eftersom bolaget i anbudsformuläret inte angett att något annat företags kapacitet åberopas, trots att Sventab i anbudsformuläret har angett att bolaget kommer att använda en projekteringsledare från Tyrens AB och en svetsare från Svanesundsrör AB.

Dessa båda bolag har Sventab angett som underleverantörer. Därtill har Sventab till anbudet bifogat CV avseende såväl projekteringsledaren som svetsaren. Det är inte ifrågasatt att dessa personer har den yrkesmässiga kapacitet som uppställs i AFB.52.

Förvaltningsrätten kan konstatera att det varken i LUF eller i de för upphandlingen aktuella upphandlingsdokumenten finns definierat vad som anses vara åberopande av annat företags kapacitet respektive anlitage av underleverantör. Normalt avses med underleverantör varje annan juridisk eller fysisk person som anbudsgivaren avser att anlita för att genomföra hela eller del av ett uppdrag (se Kammarrätten i Jönköpings dom den 15 juni 2015 i mål nr 3150-14).

Eftersom Sventab har bifogat CV för både den projekteringsledare och den svetsare som bolaget avser att använda och därtill angett bolagen som dessa är anställda vid som underleverantörer anser förvaltningsrätten att det inte

framgår annat av anbudet än att Sventab uppfyller de i upphandlingen uppställda kraven på kompetens och erfarenhet. I den bedömningen har särskilt beaktats att det varken i upphandlingsdokumenten eller i LUF framgår i vilka situationer åberopande av annans kapacitet respektive anlitage av underleverantörer ska anges. Det finns därför inte heller något stöd för att förkasta Sventabs anbud på den grund att bolaget i anbudsformuläret har angett, att det avser att anlita underleverantörer utan att åberopa annans kapacitet. Det vore således inte förenligt med LUF att diskvalificera Sventabs anbud på den grunden.

Det kan därtill noteras att det i upphandlingsdokumenten inte uppställs som krav att anbudsgivare ska bifoga åtaganden från angivna underleverantörer. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att FEV inte har agerat i strid mot LUF genom att anta Sventab som vinnande leverantör.

Det finns sålunda inte skäl för att ingripa mot upphandlingen på grundval av vad BlueOrbis har anfört. BlueOrbis ansökan om överprövning ska således avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (FR-05).

Lenart Furufors  
lagman



## 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](http://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.