



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredragande
Matilda Skogberg

DOM
2019-10-09
Meddelad i Falun

Mål nr
4370-19

SÖKANDE

EPG Konsult Samordnad VVS-Teknik Aktiebolag, 556426-2854
Djurgårdsgatan 9
414 62 Göteborg

MOTPART

Västra Götalandsregionen, 232100-0131
Regionens Hus
462 80 Vänersborg

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-10-09	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 262408

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
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.

Västra Götalandsregionen (VGR) gör en upphandling av ramavtal avseende tekniska konsulttjänster benämnd "Värme, ventilation och sanitet (VVS) samt styr och övervakning (SÖ)", diarienummer FAST2019-00441, genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Av utvärderingsrapporten som bifogats tilldelningsbeslutet framgår att ett anbud från EPG Konsult Samordnad VVS-Teknik Aktiefbolag (EPG) förkastats för att det inte uppfyllt alla krav. Därvid har bl.a. följande antecknats: Det angivna projektet PU/FN uppfyller inte ställda krav. Beställaren kan inte verifiera riktigheten i det anbudsgivaren anger. Anbudsgivaren har angivit "löpande projektering över tid"; denne har förmodligen slagit ihop flera små separata projekt till ett projekt som inte finns hos beställaren. Beställaren har olika ekonomiska medel som kallas PU (planerat underhåll) och FN (fastighetsnämnden) fördelat på separata projekt under årsbasis.

EPG yrkar i en ansökan att upphandlingen rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs där bolagets anbud beaktas. Till stöd för sin talan framför EPG bl.a. följande: VGR har slagit ihop små och stora projekteringar över tid enligt de beställningar bolaget har för PU/FN-uppdrag. På dessa, av VGR paketerade uppdrag, har bolaget beställningar. VGR beskriver i upphandlingsdokumenten hur uppdrag definieras. I punkt AUA.5, begreppsförklaring, har VGR definierat uppdrag så som följer. "Uppdrag – Uppdragets art definieras av beställaren vid beställningstillfället. Uppdrag kan antingen innebära att beställaren beställer en leverans eller flera delleveranser inom ett avgränsat projekt. Uppdrag kan även avse löpande leveranser över tid då uppdragen födrar kontinuitet genom att en och samma konsult utför uppdragen. Beställaren kan således paketera flera tjänster som ett och samma uppdrag." De projekt/uppdrag EPG angivit uppfyller kraven.

VGR anser att ansökan ska avslås och svarar bl.a. följande: Enligt punkten 4.2 i anbudsformuläret ska anbudsgivarna lämna uppgifter om uppdragsansvariga och handläggande projektörer inom VVS och SÖ samt ange referensobjekt. EPG har uppgett Västfastigheter som uppdragsgivare samt "PU/FN-VVS" som projektnamn. Som beställarens handläggare tillika referensperson har bolaget angett Peter Gustafsson på Västfastigheter. "PU/FN-VVS", som angetts på tre referensprojekt, är felaktigt angivet som projektnamn. Det finns inte något projekt med det namnet och åberopad referensperson uppger att han inte varit ansvarig för något avrop i enlighet med vad EPG uppger. PU/FN är benämningar på två olika ekonomiska fördelningar av budget inom Västfastigheter. VGR har inte kunnat finna något stöd för något alternativt projektnamn genom att själv kontrollera underlag för projekt som tilldelats EPG. "Förvaltningsobjekt" 4400, 5600, 5000 och 5754, som EPG åberopat, utgör inte några unika projekt utan är benämningar för sjukhustomter inom VGR. VGR finner inte något mer projekt som EPG har utfört och som uppfyller ställda krav. Det EPG verkar åberopa är diverse avrop som skett utan koppling till ett specifikt projekt. EPG har hänvisat till definitionen av begreppet "uppdrag" i anbudsinbjudan. Den definitionen är inte tillämplig på de referensprojekt som efterfrågas i anbudsformuläret. Av kraven i anbudsformuläret framgår det tydligt att referensprojekten ska avse bygg- och installationsprojekt med en projektkostnad på minst 20 miljoner kr. Detta krav kan inte anses vara uppfyllt genom att en anbudsgivare adderar alla mindre uppdrag de utfört åt Västfastigheter oavsett inom vilket projekt de utförts. Eftersom EPG inte presenterat referensprojekt enligt uppställda krav har det inte varit möjligt för VGR att kvalificera EPG:s anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövningen

I mål om överprövning av en offentlig upphandling enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på

ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Av 20 kap. 6 § LOU följer att det förvaltningsrätten som prövar om det på grundval av vad EPG åberopat har visats att VGR brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att EPG lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna framgår av 4 kap. 1 § LOU och innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Upphandlingsdokumenten

I anbudsföreläggelsen ska anbudsgivarna lämna uppgifter om uppdragsansvarig och handläggande projektörer inom VVS och SÖ samt ange referensprojekt. Anbudsföreläggelsen innehåller bl.a. följande:

Referensprojekt består av följande obligatoriska krav:

- Konsulten ska i aktuell roll aktivt ha medverkat i minst ett (från start till slut) skede i projektet. Godkända skeden är systemhandlingsskede och/eller detaljprojektering. Uppdraget ska vara slutfört under perioden 2016-01-01 t.o.m. 2019-03-31. Enbart förstudie godkänns ej som referensprojekt.
- Referensprojekten ska avse bygg och installationsprojekt med en projektkostnad på minst 20 miljoner kr. Med projektets totala kostnad avses projekterings- och entreprenadkostnad.
- Etapper av projekt godkänns som referensprojekt. För respektive etapp gäller att de ska uppfylla samma krav som övriga referensprojekt.

Bedömning

VGR har förkastat EPG:s anbud eftersom referensprojekt med projektnamn PU/FN-VVS, som bolaget åberopat i anbudsföreläggelsen, inte uppfyller ovanstående krav då riktigheten i uppgifterna för referensprojektet inte kunnat verifieras. Det EPG framfört och det som i övrigt förevarit leder inte domstolen till någon annan slutsats. Definitionen av ”uppdrag” i anbudsinbjudan är inte samma som ”referensprojekt” i anbudsföreläggelsen. EPG har alltså inte visat att VGR agerat i strid med de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU när EPG:s anbud förkastats. Det saknas därmed grund för ingripande enligt LOU. Ansökan ska följaktligen avslås.

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

Elin Ruthström
rådman



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.

