



SÖKANDE

Echion AB, 559165-8132
Henriksdalsallén 24 A 1205
120 71 Stockholm

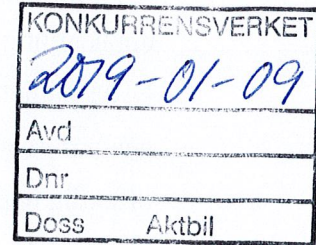
MOTPART

AB Nynäshamnsbostäder, 556292-3747

Ombud: Anne-Christine Ehn
Colligio AB
Gustav Adolfs Torg 16
111 52 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Echion AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

AB Nynäshamnsbostäder (Nynäshamnsbostäder) genomför en upphandling av ramavtal för service-, underhålls- och ombyggnadsarbeten i Nynäshamnsbostäders fastighetsbestånd (18/143). Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsgrunden är att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt enligt bästa förhållande mellan pris och kvalitet kommer att antas. Nynäshamnsbostäder avser att ingå avtal med tre leverantörer. Nynäshamnsbostäder meddelade tilldelningsbeslut den 7 november 2018 enligt vilket Echion AB (Echion) tilldelades rangordning två i avtalet.

YRKANDEN M.M.

Echion ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska rättas på så sätt att Echion ska tilldelas rangordning ett i avtalet genom att bolaget ska erhålla 1 300 000 kr i mervärdesavdrag, alternativt genom att vinnande leverantör ska erhålla 750 000 kr i mervärdesavdrag. Till stöd för sin talan anför Echion bl.a. följande. Anbudsutvärderingen har inte gjorts likvärdigt i enlighet med de krav som ställts i förfrågningsunderlaget med avseende på viktningen i kvalitet. Utvärderingen är felaktig eftersom Echion uppfyller liknande kriterier som vinnande leverantör, vilka erhållit 1 300 000 kr i mervärdesavdrag. Som anbudsgivare kan Echion lida skada då tilldelningsbeslutet har fattats på felaktiga grunder. För att erhålla högsta poäng avseende kvalitet enligt AFB.53 ska anbudsgivaren ha lång erfarenhet av denna typ av arbeten och offererad organisation ha rätt kompetens och kvalifikationer för genomförande av uppdrag, samt ha lokal närvaro inom beställarens närområde. Echions organisation och offererade CV visar på mycket lång erfarenhet och hög kompetens inom efterfrågade typer av arbeten. Vidare har Echion, i kraft av erfarenhet och lång historik, bästa

relation med väletablerade och välrenommerade underentreprenörer och leverantörer för att utföra efterfrågade arbeten på bästa sätt. Echions erfarenhet och kompetens kan styrkas av bl.a. de referenser som efterfrågats och som även lämnats in i anbudsdocumentationen. Echion har sitt säte 55,4 km från Nynäshamnsbostäders kontor medan vinnande leverantör har sitt säte 53,1 km från Nynäshamnsbostäders kontor. Vinnande leverantör är inte etablerad i Nynäshamns kommun. Den av Echions arbetsledare som ska utgöra första kontakt i detta avtal bor i Nynäshamn.

Nynäshamnsbostäder bestrider ansökan och yrkar att den ska avslås i sin helhet samt att Nynäshamnsbostäder ska tillåtas slutföra upphandlingen och ingå avtal. Nynäshamnsbostäder anför bl.a. följande. Det har med tydlighet framgått i förfrågningsunderlaget att beställaren bedömer att lokal närvaro i nära anslutning till beställarens fastighetsbestånd är av stor vikt då det har bedömts som meriterande att anbudsgivare har lokal närvaro. För bedömning av kvalitetsparametern skulle anbudsgivarna bifoga en genomförandebeskrivning som åskådliggör hur anbudsgivarna tänkt arbeta med ett eventuellt ramavtal och förekommande avrop med arbeten i beställarens fastighetsbestånd. Echions genomförandebeskrivning visar att bolaget har lång erfarenhet av att bedriva byggnadsarbeten i andra organisationer. Echion bildades den 12 juni 2018 och kan följaktligen inte påvisa att de har långvarig erfarenhet av byggnadsarbeten i denna bolagskonstellation. Det går ej heller att utläsa ur Echions dokumentation att det i anbudet åberopade företagets kapacitet har långvarig erfarenhet av efterfrågad typ av arbeten. Vidare framgår det av Echions dokumentation att både bolagets och åberopat företags säte är beläget närmare 60 km från Nynäshamnsbostäders kontor. Det framgår inte i Echions dokumentation att någon form av etablering finns i närliggande kommuner till Nynäshamn. Antagandet att vinnande leverantör har erhållit högsta mervärdesavdrag trots att de inte har lokal närvaro är felaktigt. Vinnande leverantör har startat en etablering i Nynäshamns kommun då de sedan en tid har ramavtal för

byggnadsarbeten med kommunen. Vinnande leverantörs genomförandebeskrivning är mer klagörande än Echions beskrivning som till största del har fokuserat på att beskriva sin offererade organisation med arbetsledande funktioner.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det med anledning av vad Echion har anfört är visat att Nynäshamnsbostäder har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att Echion har lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). 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 § LOU).

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudregel att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan (RÅ 2009 ref. 69).

Relevanta delar av upphandlingsdokumenten

I handling 6.1 Administrativa föreskrifter AFB.53 anges följande.

Det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga kommer att antas. Anbud som uppfyller kraven enligt AFB.51 och AFB.52 kommer att genomgå slutlig anbudsprövning gällande följande kriterier:
60% Pris
40% Kvalitet

2. Genomförandebeskrivning samt offererad organisations kompetens, arbetssätt och erfarenhet av arbeten med denna typ av arbeten, vikt 40%

Beställaren lägger stor vikt vid anbudsgivarens arbetssätt, att offererad organisation för detta ramavtal har rätt kompetens och rätta kvalifikationer som krävs för genomförandet av uppdraget. Det är vidare av största vikt att anbudsgivaren har goda erfarenheter samt långvariga samarbetsförhållanden med offererade underentreprenörer. Det är meriterande om anbudsgivaren har lokal närvaro i beställarens närområde. Till anbud ska bifogas en genomförandebeskrivning som redovisar arbetssätt, samarbetsförhållanden samt offererad organisations kompetens, med fokus på nyckelpersoner som t.ex. arbetsledare, och erfarenhet av ombyggnadsarbeten i kommunala bostadsfastigheter med kvarboende hyresgäster.

Beställaren ger vid bedömning kvalitetspoäng för offererad organisations kompetens, arbetssätt och erfarenhet av denna typ av arbeten enligt nedan

1. Entreprenören har lång erfarenhet av denna typ av arbeten. Offererad organisation har rätt kompetens och kvalifikationer för genomförande av uppdrag. Entreprenören kan vidare visa på väletablerade samarbetsförhållanden med förekommande UE för aktuella typer av arbeten. Genomförandebeskrivningen ger ett mycket högt mervärde för beställaren. Entreprenören har lokal närvaro inom beställarens närområde. Avdrag SEK 1 300 000.
2. Entreprenören har relativt lång erfarenhet av denna typ av arbeten. Offererad organisation har till viss del rätt kompetens och kvalifikationer för genomförande av uppdrag. Entreprenören kan vidare visa på etablerade samarbetsförhållanden med förekommande UE för aktuella typer av arbeten. Genomförandebeskrivningen ger ett mervärde för beställaren. Entreprenören har lokal närvaro i anslutning till beställarens närområde. Avdrag SEK 750 000.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det i målet är ostridigt vilka utvärderingskriterier som ska bedömas som uppfyllda för att ge mervärdesavdrag om 1 300 000 kr respektive 750 000 kr. Det är vidare ostridigt vad som ska ligga till grund för utvärderingen av anbud. Vad Echion har anfört till stöd för sin talan tar sikte på att Nynäshamnsbostäder inte har utvärderat Echions och vinnande leverantörs anbud på ett likvärdigt sätt. Förvaltningsrätten framhåller härvid att avsikten med

överprövningsförfarandet inte är att domstolen ska göra en egen utvärdering av anbudet. Domstolens prövning är begränsad till att avse frågan om principerna i 4 kap. 1 § LOU, samt övriga regler i LOU, har överträtts (jfr Kammarrätten i Sundsvalls dom den 22 mars 2013 i mål nr 2130-12). Först när det klart kan konstateras att den upphandlande myndighetens bedömning har gjorts i strid med förfrågningsunderlaget eller i strid med de principer som styr LOU finns det skäl för ingripande (se Kammarrätten i Sundsvalls dom den 3 mars 2015 i mål nr 3051-14). Förvaltningsrätten anser att det med anledning av vad Echion har anfört varken är visat att bolaget uppfyller utvärderingskriterierna på ett sådant sätt att de ska erhålla ett mervärdesavdrag om 1 300 000 kr eller att vinnande leverantör ska erhålla ett mervärdesavdrag om 750 000 kr. Förvaltningsrätten anser därmed heller inte att det är visat att Nynäshamnsbostäder har agerat i strid med de grundläggande principerna enligt LOU eller någon annan bestämmelse i LOU. Det saknas därför grund för ingripande och Echions ansökan om överprövning ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR- 05).

Åsa Nilsson
Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Karin Nyberg har föredragit målet.



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 rätts-tillämpningen.
- 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.