



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I FALUN**  
 Föredraganden  
 Annelie Gustafson

**DOM**  
 2019-05-21  
 Meddelad i Falun

Mål nr  
 1559-19

**SÖKANDE**

Stockholms Vattenentreprenader AB, 556253-5467

Ombud:

Advokaten Per Jadelind  
 Amber Advokater Halmstad KB  
 Box 363  
 301 09 Halmstad

**MOTPART**

Gävle kommun  
 801 84 Gävle

**SAKEN**

Offentlig upphandling

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2019-05-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 250376

<b>Postadress</b> Box 45 S-791 21 Falun	<b>Besöksadress</b> Kullen 4	<b>Telefon</b> 023-383 00 00 <b>E-post:</b> forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	<b>Telefax</b> 023-383 00 80	<b>Expeditionstid</b> måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00
---	---------------------------------	--	---------------------------------	--

## BAKGRUND

Gävle kommun genomför genom förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU, en upphandling benämnd ”Reparation av spontkaj Gavleån” (dnr 18SBN285).

Bland upphandlingsdokumenten finns administrativa föreskrifter med bl.a. följande innehåll:

**AFB.31            Anbuds form och innehåll**

Anbud skall innehålla.

5.    Referensobjekt av liknande arbeten, avser personer i arbetsledande ställning.

**AFB.51            Uteslutning av anbudsgivare.**

Anbudsgivare utesluts om inte AFB.31 och AFB.311 uppfylls.

Anbudsgivare inte fullgjort sina åligganden avseende skatter och sociala avgifter.

Anbudsgivare bedöms vara i ej godtagbar riskklass/låg kreditvärdighet.

Anbudsgivaren inte har erfarenhet av liknande åtaganden.

**AFB.52            Prövning av anbudsgivares lämplighet**

Teknisk förmåga och kapacitet:

De personer som anlitas för utförandet skall ha mångårig vana av liknande arbeten samt ha relevant utbildning eller arbetslivserfarenhet. Företagets ledning skall ha erfarenhet av liknande åtaganden. Bevis på detta kan vara referenser från liknande uppdrag och förteckning över uppdrag som genomförts. Köparens/beställarens egen erfarenhet av anbudsgivaren räknas också in som referenser. Beställaren förbehåller sig också rätten att inhämta egna referenser.

Tilldelningsbeslut meddelades den 26 mars 2019. Anbudet rangordnades och Stockholms Vattenentreprenader AB (Sventab) kom på tredje plats.

## YRKANDEN M.M.

Sventab yrkar i en ansökan i första hand att upphandlingen ska rättas så att Gävle kommun genomför en ny utvärdering, utan de anbud som kom på första och andra plats, samt i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Sventab framför bl.a. följande: Det framgår inte av upphandlingsdokumentet vad som utgör liknande arbeten eller hur det ska bedömas. Vad som avses måste vara arbeten som är att jämföra med byggnation/reparation av kaj samt undervattensarbeten. Arbeten med broar, dammar eller kraftverk kan därför objektivt sett inte anses som liknande arbeten. Vinnande anbudsgivare har inte lämnat några uppdrag som är att jämföra med liknande arbeten eftersom de åberopade uppdragen varken avser byggnation/reparation av kaj eller undervattensarbeten. Det framgår inte heller av de åberopade CV-handlingarna för ansvarig arbetsledare, ombud, KMA eller Bas-U att de uppfyller ställda krav. Därmed skulle vinnande anbudsgivare ha uteslutits. Inte heller den anbudsgivare som placerat sig på andra plats har visat att personalen har erfarenhet som uppfyller kraven. Ombudet har en viktig roll för arbetsledningen av projektet och företräder entreprenören i alla frågor som rör entreprenaden. Vidare har Bas-U ett stort ansvar för byggskedet och KMA-ansvarig ska i sin roll driva och samordna entreprenadens kvalitets-, arbets- och miljöarbete. Dessa tre roller är därför en del av den arbetsledande organisationen i utförandet av en entreprenad. Om dessa två anbudsgivare diskvalificerats, hade bolaget tilldelats kontraktet för upphandlingen. De krav som en upphandlande myndighet ställer på en anbudsgivare i en upphandling ska gälla för alla anbudsgivare. Då Gävle kommun på felaktiga grunder kvalificerat anbudet har det inneburit skada för bolaget.

Gävle kommun anser att ansökan ska avslås och framför bl.a. följande: Liknande arbeten är inte enbart arbeten gällande kaj samt undervattensarbeten. Liknande arbeten är ett vidare begrepp såsom betongarbeten i närheten av, eller i, vatten. Arbeten av denna typ kan även vara broarbeten, dammarbeten, kraftverksarbeten m.m. De anbudsgivare som kommit på första och andra plats har personal i arbetsledande ställning med erfarenhet av liknande arbeten. Arbetsledande ställning avser genomförandet av entreprenaden, och omfattar inte ombud, Bas-U eller KMA-ansvarig. Bas-U och KMA-ansvarig är viktiga funktioner för entreprenaden men de har inte någon arbetsledande ställning. De är en resurs för arbetsledningen på plats. Ombud företräder företaget och har inte heller någon arbetsledande ställning.

### SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören 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. Det framgår av 20 kap. 6 § första stycket LOU.

De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. Det framgår av 4 kap. 1 § LOU.

En upphandling får inte utformas i syfte att begränsa konkurrensen så att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas på ett otillbörligt sätt. Det framgår av 4 kap. 2 § LOU.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Sventab har inte visat att Gävle kommuns tolkning av ”liknande arbeten” eller ”liknande åtaganden” i upphandlingsdokumentens administrativa föreskrifter är felaktigt. Lokutionerna ska inte tolkas så snävt som Sventab gjort.

Ett ombud för en entreprenör företräder denne. Det innebär inte en arbetsledande ställning. En Bas-U är en byggarbetsmiljösamordnare för utförandet. Det innebär en samordnande – inte arbetsledande – ställning. En KMA-ansvarig samordnar miljö-, kvalitets- och arbetsmiljöarbete. Det innebär inte heller en arbetsledande ställning. En person som agerar som ombud, Bas-U eller KMA-ansvarig har därför inte i sig en arbetsledande ställning. En annan sak är att en person med den funktionen även kan ha den ställningen.

Det här leder förvaltningsrätten till slutsatsen att Sventab inte visat att Gävle kommun, som funnit att den första och andra anbudsgivarens anbud innehåller referensobjekt av liknande arbeten för personer i arbetsledande ställning, att anbudsgivarna har erfarenhet av liknande åtaganden och att de personer hos anbudsgivarna som anlitas för utförandet har mångårig vana av liknande arbeten, brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Redan på den grunden ska ansökan 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.

### 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 nyårsafton, 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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

### 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.

