



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2014-03-13
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 337-14

KLAGANDE

Moresco Projektledning AB

Ombud: advokaten Katerina Strömsholm
 Gärde Wesslau Advokatbyrå i Skåne AB
 Box 1422
 251 14 Helsingborg

MOTPART

Malmö stad
 Gatukontoret
 205 80 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2014-03-17	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Moresco Projektledning AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 193400

Postadress Box 4522 203 20 Malmö	Besöksadress Kalendegatan 6	Telefon 040-35 35 00	Telefax 040-97 24 90	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se				

BAKGRUND

Malmö stad (Staden) genomför en upphandling av konsultuppdrag avseende beställartjänster för projekt Trafikplats Spillepergen. Upphandlingen är uppdelad i åtta delområden. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande över tröskelvärdena enligt LOU.

Staden har beslutat att anta Tyréns AB (Tyréns) som leverantör för delområde 1, "Biträdande Projektledare". Sweco Management AB (Sweco) har placerat sig på andra plats och Moresco Projektledning AB (Moresco) har placerat sig på tredje plats tillsammans med Faveo Projektledning AB (Faveo).

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Moresco ansöker om överprövning av upphandlingen avseende delområde 1 och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att anbudet från Tyréns och Sweco inte beaktas i utvärderingen.

Moresco anför bl.a. följande. Tyréns uppfyller inte krav på kompetens avseende bolagets referenser. Förutsättningar för prövning av anbudsgivare anges bl.a. i de Administrativa föreskrifterna i punkten AUB. 51. Där anges bl.a. att *uppdraget/uppdragen ska vara slutfört/slutförda inom de senaste fem åren*. Kravet ska vidare styrkas i anbudsformuläret med efterfrågade uppgifter och bilagor. Det krävs bland annat referensuppdrag innefattande *"erfarenhet från minst ett likvärdigt uppdrag. Med likvärdigt uppdrag avses: projektledare för anläggningsprojekt innehållande väg eller gata med kontraktsumma (entreprenadkostnad) över 50 miljoner SEK"*

Tyréns har i sitt anbud åberopat en referens – E22 Rolsberga-Fogdarp med start 2012 och slut 2014. Uppdraget är således inte avslutat inom de fem

senaste åren, vilket är ett obligatoriskt krav i upphandlingen. Tyréns har således inte lämnat en giltig referens och skulle inte ha kvalificerat sig för utvärderingen.

Sweco har inte uppfyllt obligatoriskt krav på den biträdande projektledarens yrkesmässiga erfarenhet.

I de Administrativa föreskrifterna punkten AUB. 51. krävs ”10 års relevant yrkesmässig erfarenhet från projektledning inom anläggningsbranschen”.

Sweco har för delområde 1 offererat konsulten JM. Han uppfyller dock inte kravet på tio års erfarenhet av projektledning inom anläggningsbranschen. Av bifogad Curriculum Vitae framgår att han endast har sex års erfarenhet av projektledning. Sweco har således inte uppfyllt obligatoriskt krav avseende kompetens och skulle därför inte heller ha kvalificerat sig för utvärderingen.

I utvärderingen har Staden som utvärderingsgrund valt det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Avtalet ska ingås med en anbudsgivare per delområde. I utvärderingen har kontraktet tilldelats Tyréns då bolaget hade det lägst beräknade utvärderingspriset. Det näst lägsta beräknade utvärderingspriset hade anbud från Sweco. Moresco har placerat sig på tredje plats tillsammans med Faveo. Då varken Tyréns eller Sweco har kvalificerat sig i upphandlingen skulle deras anbud rätteligen inte varit med i utvärderingen. Morescos anbud hade då tillsammans med Faveos varit det lägsta och deras anbud därmed de ekonomiskt mest fördelaktiga. På grund av den felaktiga anbudsutvärderingen har Moresco gått miste om möjligheten att vinna ett värdefullt uppdrag och har därmed lidit skada.

Malmö stad bestrider bifall till Morescos yrkande och anför bl.a. följande. Anbud från Tyréns uppfyller kvalificeringskrav avseende kompetens. Offe-

rerad person ska styrka sin erfarenhet genom hänvisning till utfört referensuppdrag, vilket ska ha slutförts inom de senaste fem åren. Kravet är ställt mot bakgrund av beställarens behov av att den biträdande projektledaren har aktuell ("up-to-date") kompetens.

Tyréns offererade i sitt anbud PS som projektledare. PS redovisar som referensuppdrag ett uppdrag som projektledare för Trafikverket i anläggningsprojekt E22 Rolsberga-Fogdarp (=väg eller gata med kontraktsumma över 50 miljoner SEK). PS ansvarade som projektledare under det första halvåret av entreprenaden och lämnade därefter Trafikverket. Uppdraget är slutfört för PS del trots att projektet E22 Rolsberga-Fogdarp i sig fortgår. Kravet från beställarens sida är uppfyllt. Anbudet från Tyréns ska – och kan – inte förkastas.

Anbud från Sweco uppfyller kvalificeringskravet avseende kompetens. Offererad person ska redovisa minst tio års relevant yrkesmässig erfarenhet från projektledning. Här har Sweco offererat JM och har i sitt anbud inlämnat CV som visar att JM har flertalet uppdrag som projektledare/uppdragsledare. Begreppet uppdragsledare är brukligt och vedertaget inom konsultbranschen och används synonymt med projektledare. Kravet från beställarens sida är uppfyllt. Anbudet från Sweco ska – och kan – inte förkastas.

Moresco invänder bl.a. följande. Tyréns har inte uppfyllt kvalificeringskravet avseende referensuppdrag. Enligt uppdragsbeskrivningen i upphandlingen har biträdande projektledare bland annat följande arbetsuppgifter.

"Biträdande projektledare ingår i projektledningsgruppen. Biträdande projektledare är ett stöd till projektledaren i det dagliga arbetet. Arbetsuppgifterna omfattar såväl administrativa uppgifter som tekniska och eko-

nomiska arbetsuppgifter. Biträdande projektledare ska följa projektet i alla dess delar för att kunna ersätta projektledaren.”

”Projektledare/projektledning (PL) leder, har budgetansvar enligt attestreglementet, samordnar, följer upp och rapporterar arbetet i alla faser till styrgrupp och Trafikverket...”

Referensuppdraget Rolsberga-Fogdarp är ett projekt som sträcker sig över två år. PS tillträdde som ny projektledare den 20 april 2012 och ersatte en befintlig projektledare och frånträdde sedan uppdraget den 2 september 2012, dvs. innan projektet var slutfört. PS har således endast varit projektledare under drygt fyra månader. Hon har därmed inte varit projektledare i alla faser i projektet. En entreprenad av förevarande slag består huvudsakligen av tre olika faser – projekteringsfas, utförandefas och driftsättningsfas. PS har knappt varit med i projektets utförandefas. Kvalificeringskravet på erfarenhet från ett likvärdigt uppdrag måste ses mot denna bakgrund, dvs. åberopat referensuppdrag ska vara likvärdigt det upphandlade uppdraget som biträdande projektledare. Det är mycket viktigt att notera att det projekt den förevarande upphandlingen avser redan befinner sig i byggskedet. Byggherrens planeringsfas är avslutad. Det uppdrag som PS de facto avslutat har varken varit av den typ eller den omfattning som motsvarar den biträdande projektledarens roll i upphandlingen. Referensen är därför inte heller relevant för uppdraget, vilket är ett krav i upphandlingen. Då referensen inte omfattar de i entreprenadprojektet nödvändiga faser och delar är den inte heller likvärdig och relevant. Tyréns uppfyller således inte kvalificeringskravet.

Sweco har inte uppfyllt kvalificeringskravet avseende kompetens. Stadens påstående att begreppet uppdragsledare används synonymt med begreppet projektledare är felaktigt. Det är korrekt att begreppet uppdragsledare före-

kommer inom konsultbranschen, men det betyder inte samma sak som projektledare.

Projektledare leder projektets faktiska produktionsframdrift ur ett beställarperspektiv eller entreprenörsperspektiv. Uppdragsledaren leder däremot projektets framdrift avseende projektering, vilket i huvudsak innebär designen av projektet. Ofta rör det sig om tiden innan projektstart men det kan även avse tid under projektets gång.

Uppdragsledarens roll i branschen är med andra ord typiskt sett att leda och ansvara för infrastrukturuppdrag genom planeringsprocessens samtliga skeden och fram till bygghandling och entreprenad. Ledning och ansvar för hela projektet under utförandefasen och driftsättningsfasen ingår dock inte i uppdragsledarens uppgifter. Till skillnad från uppdragsledaren har projektledaren ansvar och leder projektet i alla dess faser från planering till byggande och färdigställande. I den förevarande upphandlingen framgår detta av Uppdragsbeskrivningen under punkterna 2.2 och 2.4. Det framgår av bifogade exempel att det finns ett flertal liknande projekt vari dessa roller är helt klart olika och där olika personer är projektledare och uppdragsledare. Skillnaden framgår vidare tydligt vid rekrytering av projektledare och uppdragsledare. Det ställs andra högre krav på kompetens och erfarenhet för projektledare i jämförelse med uppdragsledare. Även JM själv anger i sitt CV att han arbetat som projektledare, uppdragsledare och ansvarig vägprojektör. Denna beskrivning indikerar att han själv betraktar begreppen projektledare, uppdragsledare och vägprojektör som tre olika erfarenheter och roller.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingarna ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Moresco har gjort gällande att Tyréns inte uppfyller kvalificeringskravet avseende referensuppdrag då det aktuella uppdraget inte avslutats inom de fem senaste åren. Vidare har den offererade biträdande projektledaren inte varit projektledare i alla faser i referensprojektet och därmed kan uppdraget inte anses relevant eller likvärdigt det upphandlade uppdraget. Malmö stad har invänt att då den offererade projektledaren har lämnat det aktuella projektet är uppdraget avslutat för hennes del. Det aktuella referensprojektet uppfyller i övrigt kravet på likvärdigt uppdrag.

I aktuellt förfrågningsunderlag anges under AUB. 51 *Krav på kompetens* att respektive konsulttjänst ska ha väldokumenterad kunskap och erfarenhet av att genomföra sitt uppdrag. Referenser ska vara relevanta för uppdraget. Uppdraget/uppdragen ska vara slutfört/slutförda inom de senaste fem åren. Det krävs bland annat erfarenhet från minst ett likvärdigt uppdrag. Med likvärdigt uppdrag avses: projektledare för anläggningsprojekt

innehållande väg eller gata med kontraktssumma (entreprenadkostnad) över 50 miljoner SEK.

Det aktuella kravet i AUB. 51 kan, enligt förvaltningsrättens mening, inte utläsas på annat sätt än att det är uppdraget och inte projektet som avses. Då den av Tyréns offererade projektledaren inte arbetade med uppdraget vid tiden för avlämnandet av anbudet får Tyréns anses uppfylla kravet på att uppdraget ska vara slutfört inom de senaste fem åren.

Moresco har vidare anfört att det offererade uppdraget varken kan anses vara relevant eller likvärdigt det upphandlade uppdraget. När det gäller krav på likvärdighet har den upphandlande myndigheten ställt upp som krav att det ska röra sig om ett anläggningsprojekt innehållande väg eller gata med kontraktssumma (entreprenadkostnad) över 50 miljoner SEK. Något krav på uppdragets längd eller omfattning utöver detta har inte uppställts. Det har enligt förvaltningsrättens bedömning inte framkommit annat än att Tyréns uppfyller detta krav.

Skäl för ingripande mot Tyréns, som lämnat det vinnande anbudet, föreligger således inte på den av Moresco angivna grunden. Vid denna bedömning saknas det anledning att gå vidare och pröva vad Moresco anfört mot Sweco, som placerat sig på andra plats. Morescos ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)


Anders Mattsson

Målet har föredragits av Marita Ekdahl.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

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 beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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 angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.