



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM

2019-01-11

Meddelad i Göteborg

Sida 1 (6)

Mål nr

7595-18

SÖKANDE

Irisity AB, 556705-4571
Lindholmspiren 7
417 56 Göteborg

MOTPART

Halmstad Energi och Miljö AB, 556528-3248
Box 31
301 02 Halmstad

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, förkortad LUF

KONKURRENSVERKET	
2019-01-11	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 578979

Postadress

Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress

Sten Sturegatan 14

Telefon

031 - 732 70 00

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax

031 - 711 78 59

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:00

VAD MÅLET GÄLLER

Halmstad Energi och Miljö AB (HEM) genomför en upphandling av kamerateövervakningssystem inklusive bevakning, dnr HEM 2018/00038.

Av tilldelningsbeslut den 19 juni 2018 framgår att Irisity AB:s (Irisity) anbud inte uppfyllde leverantörskvalificeringen avseende registrering enligt punkt 4.1 i förfrågningsunderlaget, varför bolagets anbud uteslöts från upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Irisity ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen slutföras först efter att rättelse har skett genom att bolagets anbud vid en förnyad prövning ska anses uppfylla samtliga krav och tas upp till prövning. *Irisity* anför bl.a. följande.

HEM har diskvalificerat bolagets anbud med motiveringen att bolaget inte uppfyller kravet i punkt 4.1, sjätte stycket, i upphandlingsdokumentet. Bolaget har i anbudet till HEM lämnat uppgifter om underleverantören, som är registrerat hos Elsäkerhetsverket och uppfyller kravet enligt punkt 4.1 sjätte stycket. HEM kommer kontrollera detta genom Elsäkerhetsverkets e-tjänst ”kolla elföretaget”. HEM har i sin utvärdering utvecklat kravet och på de sättet gjort väsentliga förändringar i upphandlingen. Det tillkomna kravet vid anbudsutvärderingen strider mot den grundläggande upphandlingsprincipen om öppenhet. Om HEM hade tillämpat det faktiskt ställda kravet enligt upphandlingsdokumentet hade bolagets anbud uppfyllt samtliga krav och därmed sannolikt tilldelats kontraktet eftersom bolaget lämnat ett konkurrenskraftigt anbud. Bolaget lider därför väsentlig skada till följd av att HEM agerat i strid med principerna om öppenhet.

HEM anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Upphandlingen är korrekt genomförd enligt LUF. Irisitys anbud uppfyller inte kvalificeringskraven om registrering hos Elsäkerhetsverket. Irisity har lämnat uppgifter om att deras underleverantör ska utföra samtliga elinstallationer i entreprenaden. Underleverantören är registrerad hos Elsäkerhetsverket, dock enbart för kabelförläggning i mark, vilket innebär att de inte får genomföra några elinstallationer i HEM:s byggnader. Enligt punkt 3.6 i upphandlingsdokumentet är upphandlingen en styrd totalentreprenad, där anbudsgivaren ska ”ansvara för samtliga åtgärder för att all utrustning fungerar som den ska, t.ex. montering, eventuell grävning och håltagning, kabeldragning vid behov, inkoppling etc.” Irisity och deras underleverantör är därmed inte godkända att utföra entreprenaden och kan därmed inte anses vara kvalificerade. För att ha rätt att genomföra entreprenaden så behöver, enligt Elsäkerhetsverkets föreskrifter och krav, en elinstallatör vara godkänd för elinstallation på ”Allmänna och offentliga utrymmen” för att kunna utföra de elinstallationer som krävs. Så är inte fallet. Det är uppenbart att kravet ställs för Irisitys underleverantör. Irisity kan inte ha lidit skada eftersom de inte kan genomföra entreprenaden med offererat upplägg och att de därmed inte uppfyller kvalificeringskraven.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande enheter 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 (4 kap. 1 § LUF).

Om den upphandlande enheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LUF eller någon annan bestämmelse i den lagen och detta har medfört att leverantören har 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 (20 kap. 6 § första stycket LUF).

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande enheten har brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LUF. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan. Domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (se Regeringsrättens [numera Högsta förvaltningsdomstolen] avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande.

3.6 Installation

Anbudsgivaren ansvarar för installation, programmering och driftsättning av övervakningssystemet på samtliga anläggningar. Utrustning ska placeras hos fastighetsägaren. Samtliga kostnader förenade med uppdraget ska ingå i det offererade priset i punkt 3.12 nedan.

Installationen ska ske i samråd med fastighetsägaren. Innan installation påbörjas ska antagen anbudsgivare tillsammans med HEM ha ett inledande byggmöte för att säkerställa att all installation sker korrekt.

Detta är en styrd totalentreprenad. Med installation menas därför samtliga åtgärder för att all utrustning fungerar som den ska, t.ex. montering, eventuell grävning och håltagning, kabeldragning vid behov, inkoppling etc.

3.11 Underentreprenör

Anbudsgivaren ska redovisa om denne avser att använda sig av underentreprenörer samt i förekommande fall redovisa inom vilka delar underentreprenörer kan komma att bli aktuella samt vilka dessa underentreprenörer är.

Samtliga underentreprenörer ska uppfylla samma krav som anbudsgivaren vid anbudsgivning samt under hela avtalsperioden för att vara godkända som

underentreprenör. HEM kommer kontrollera eventuella underentreprenörer och anbudsgivaren är skyldig att informera eventuella underentreprenörer att HEM kommer genomföra denna kontroll.

4.1 Registreringar m.m.

Anbudsgivare ska ha fullgjort sina lagstadgade skyldigheter avseende registreringar och betalningar av sociala avgifter och skatter i Sverige, alternativt i hemlandet, om företaget är registrerat i annat land, enligt lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna.

Anbudsgivare (svenska och utländska) ska vara registrerad för mervärdesskatt, undantaget skattefria verksamheter, samt inneha F-skattebevis.

I det fall anbudsgivaren avser att använda underleverantörer (svenska eller utländska) för att utföra tjänster som uppdragits, ska även dessa företag uppfylla dessa krav.

HEM samarbetar med Skatteverket och kommer att kontrollera att lämnade uppgifter är korrekta.

Anbudsgivare ska på begäran kunna visa motsvarande dokumentation.

Anbudsgivaren alternativt anbudsgivarens underentreprenör, som ska utföra elarbete ska vara registrerad hos Elsäkerhetsverket.

HEM kommer kontrollera detta genom Elsäkerhetsverkets e-tjänst "Kolla elföretaget". Ovanstående krav ska upprätthållas under hela avtalsperioden.

Förvaltningsrättens bedömning

Enligt förvaltningsrätten framgår det tydligt av upphandlingsdokumentet att anbudsgivaren, och i de fall anbudsgivare avser att använda underleverantör, ska de vara registrerade hos Elsäkerhetsverket för att uppfylla kravet avseende registrering i punkt 4.1. Det är inte specificerat vilken typ av registrering som krävs. Det framgår dock av punkt 3.6 att det är en totalentreprenad samt vilka slags installationer som förväntas ingå i uppdraget. Kravet avseende registrering har en tydlig koppling till upphandlingsföremålet och således även till vilken form av registrering som krävs hos Elsäkerhetsverket. Det räcker således inte att anbudsgivaren eller underleverantören är registrerad hos Elsäkerhetsverket, det krävs även rätt slags registrering i förhållande till upphandlingsföremålet.

Av utdraget från Elsäkerhetsverket framgår att underleverantören som Irisity avser att använda i entreprenaden är registrerad hos Elsäkerhetsverket. Underleverantören får dock endast utföra arbeten inom kabelförläggning i mark. Utifrån omfattningen av de installationsarbeten som ska utföras i totalentreprenaden kan inte Irisitys underleverantör anses uppfylla kravet avseende registrering enligt punkt 4.1. Förvaltningsrätten konstaterar således att Irisity inte har visat att HEM vid utvärderingen av deras anbud gjort väsentliga förändringar av de obligatoriska kraven i upphandlingen eller att HEM brutit mot den upphandlingsrättsliga principen om öppenhet. Förvaltningsrätten har därför ingen anledning att ingripa mot upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Ann-Carin Glimstedt
Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Mikael Sköld.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare reglet 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 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.

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.