



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2019-06-14
Meddelad i Karlstad

Mål nr
6425-18
6474-18

SÖKANDE

KVE Konsult AB, 556208-8418
Rosenbadsgatan 1
652 26 Karlstad

MOTPART

Region Värmland
Upphandling och avtal
651 82 Karlstad

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019 06 17	
Avc	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår KVE Konsult AB:s ansökningar om överprövning.

Dok.Id 233326

Postadress

Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress

Rådhuset, Stora
torget

Telefon

054-14 85 00

Telefax

054-14 85 30

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

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Landstinget i Värmland, numera Region Värmland (Regionen) har genomfört en upphandling av kvalitetsledare (dnr. LK/181190) bestående av ett antal olika områden. Beträffande område 3 (VVS) ingavs anbud av bland annat KVE Konsult AB (KVE Konsult). Regionen beslutade emellertid att anta anbud från Energi Funktion Komfort Skandinavien AB (EFKAB) och VVS Plan i Värmland AB (VVS Plan).

PARTERNAS TALAN

KVE Konsult ansöker i två skilda skrivelser om överprövning av upphandlingen och yrkar rättelse på så sätt att en ny utvärdering görs i vilken anbudet från VVS Plan och EFKAB inte beaktas. KVE Konsult yrkar vidare edition innebärande att förvaltningsrätten ska förelägga Regionen att företa vissa anbudshandlingar gällande anbudet från EFKAB och anför bl a följande. VVS Plans offererade konsult [REDACTED] har inte dokumenterad erfarenhet enligt ställda krav i punkten 2.3. i kravspecifikationen. Konsulten har inte arbetat som kvalitetsledare eller med likvärdiga arbetsuppgifter. Han har arbetat som teknikförvaltare inom Landstingsfastigheter och inte utfört ställda krav såsom kvalitetsuppföljning/kontroll, entreprenadbesiktning, CE-märkning, ekonomisk uppföljning, styr i mindre omfattning eller mindre projekteringsuppdrag. Beträffande anbudet från EFKAB har KVE Konsult begärt ut anbudshandlingar men ej fått dessa med hänvisning till sekretess. Eftersom Regionen förfarit felaktigt med VVS Plans anbud kan det antas att fel även begåtts beträffande anbudet från EFKAB.

Regionen motsätter sig bifall till ansökningarna och anför följande. Av kravspecifikationen punkt 2.3, som avser position 3 VVS, framgår att uppdraget omfattar följande:

- Kvalitetsuppföljning/kontroll
- Entreprenadbesiktning

- Ekonomisk uppföljning
- CE-märkning
- Styr i mindre omfattning
- Mindre projekteringsuppdrag

Arbetsuppgifterna listade ovan är inte ett krav på vad offererad konsult ska ha arbetat med, eller vilken erfarenhet denne ska ha. Arbetsuppgifterna är en beskrivning av vilka uppgifter som kan komma att ingå i uppdraget som kvalitetsledare. Av punkt 2.3 framgår vidare att kravet på konsulten är att denne "ska ha dokumenterad erfarenhet av arbete som kvalitetsledare eller likvärdiga arbetsuppgifter i hälso- och sjukvårdssektorns byggverksamhet." Regionen har inte krävt att offererad konsult ska ha erfarenhet av att arbeta med alla de sex arbetsuppgifterna.

Att arbeta som kvalitetsledare innebär att vara Regionens resurs från programhandling till besiktning av projekt för att säkerställa att den tekniska lösningen blir anpassad och lämplig för beställarens behov. Hos Regionen utför i första hand Regionens anställda teknikerspecialister det jobb som upphandlingen avser. När teknikerspecialisterna inte har tid att utföra enskilda uppdrag avropas kvalitetsledare, vilka efterfrågats i aktuell upphandling.

När [REDACTED] (VVS Plans offererade konsult) hade sin anställning hos Regionen var hans huvudsakliga uppgift att utföra de arbetsuppgifter som avtalad kvalitetsledare ska utföra. När han inte haft tid att själv utföra arbeten har han även haft ansvar att avropa konsult (kvalitetsledare) som kan utföra arbetet i hans ställe. [REDACTED] har under sin tidigare anställning utfört de flesta arbetsuppgifter som förekommer i beskrivningen av uppdraget. I och med detta menar Regionen att den offererade konsulten har erfarenhet av arbete med likvärdiga arbetsuppgifter som en kvalitetsledare och att aktuellt krav därmed är uppfyllt.

Beträffande EFKAB har KVE Konsult ej på ett klart sätt angett på vilka omständigheter talan grundas.

KVE Konsult tillägger bl a följande. [REDACTED] har ingen erfarenhet av någon av dessa punkter enligt CV och andra dokument i VVS Plans anbud, dvs han uppfyller ej kravet. Eftersom han ej har arbetet som "kvalitetsledare eller likvärdiga arbetsuppgifter" uppfyller han endast kravet att ha arbetat i "hälso- och sjukvårdssektorns byggverksamhet." och där har han arbetat som teknikförvaltare, vilket klart framgår i hans CV. Vad Regionen skriver i sitt yttrande tycks vara en "vision" av hur fastighetsavdelningen ska arbeta, och inte något som framgår av förfrågningsunderlaget.

[REDACTED] på KVE Konsult har utfört alla kvalitetsledarjobb de senaste åren med några få undantag där Regionen har anlitat annan konsult. Av VVS Plans anbud framgår att [REDACTED] varit samordnare och inte kvalitetsledare VVS.

Regionen tillägger bl a följande. Det är korrekt att [REDACTED] har utfört ett flertal av de kvalitetsledarjobb där Regionen tidigare har anlitat externa konsulter för utförandet. Det finns dock flertalet projekt som utförs, och har utförts, där Regionen ej har anlitat extern konsult, utan har utfört arbetet enbart med egna resurser.

Under tiden som [REDACTED] var anställd hos Regionen deltog han i uppgifter som motsvarar punkterna "Kvalitetsuppföljning/kontroll", "Ekonomisk uppföljning", "Styr i mindre omfattning" och "Mindre projekteringsuppdrag". Det stämmer att [REDACTED] också har varit delaktig i projektet, det är dock ett väldigt stort projekt så det finns även uppgifter som [REDACTED] har gjort som motsvarar arbete som kvalitetsledare eller likvärdigt arbete.

Parterna har i ytterligare inlagor vidareutvecklat sin synpunkter.

Förvaltningsrätten har i beslut den 13 mars 2019 avslagit KVE Konsults yrkande om edition (mål nr. 6474-18).

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § lagen om offentlig upphandling (2016:1145; LOU) eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Under punkten 2.3 i upphandlingens kravspecifikation anges för position 3 (VVS) att uppdraget som kvalitetsledare omfattar Kvalitetsuppföljning/kontroll, Entreprenadbesiktning, Ekonomisk uppföljning, CE-märkning, Styr i mindre omfattning och Mindre projekteringsuppdrag. Under samma punkt anges som ”krav på konsult” att konsulten ska ha dokumenterad erfarenhet av arbete som kvalitetsledare eller likvärdiga arbetsuppgifter i hälso- och sjukvårdssektorns byggverksamhet. Det framgår med tillräcklig tydlighet att förstnämnda endast beskriver vad som omfattas av uppdraget medan ”krav på konsult” utgör ett obligatoriskt krav som anbudsgivaren har att uppfylla för att kunna kvalificeras för utvärdering. KVE Konsults anförda omständigheter att VVS Plans offererade konsult inte upp-

fyller det som beskrivits som uppdragets omfattning utgör således inte en brist i kravuppfyllningen som skulle motivera ett förkastande av VVS-Plans anbud.

Det krav som ställts är alltså att konsulten ska ha dokumenterad erfarenhet av arbete som kvalitetsledare eller likvärdiga arbetsuppgifter i hälso- och sjukvårdens byggverksamhet. Beträffande ”kvalitetsledare” och ”likvärdiga arbetsuppgifter” finns ett visst bedömningsutrymme. Det är inte visat att Regionens bedömning inom ramen för detta utrymme strider mot någon bestämmelse i LOU. Beträffande anbudet från EFKAB har KVE Konsult inte närmare preciserat varför anbudet borde ha förkastats.

Det är således inte heller i detta avseende och inte heller i övrigt visat att Regionen brutit mot LOU. KVE Konsults ansökningar ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. För information om hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Joar Berglund
rådman

Föredragande: Lars Överström



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 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.

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.

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.