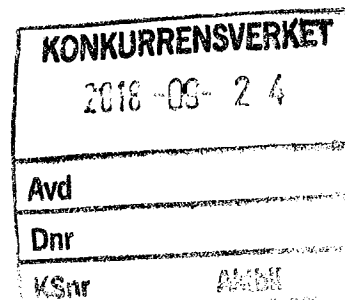




FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredraganden
 Elisabet Heimer

DOM
 2018-09-24
 Meddelad i Falun

Mål nr
 2097-18



SÖKANDE

Kreera Samhällsbyggnad AB, 556729-4011
 Södra Förstadsgatan 4, 6 tr
 211 43 Malmö

MOTPART

Västra Götalandsregionen

Ombud: Advokat Göran Andersson, biträdande jurist Ponthus Andersson
 och jur.kand. Gustav Delén
 Hellström Advokatbyrå KB
 Box 7305
 103 90 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Kreera Samhällsbyggnad AB:s yrkande om skadestånd och avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 230967

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Västra Götalandsregionen (VGR) avropar ”Fördjupning målbild tåg Västra Götaland, fokus år 2028” (dnr KTN 2017-00187) genom förnyad konkurrensutsättning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 2 maj 2018.

Kreera Samhällsbyggnad AB (Kreera) ansöker om överprövning och yrkar på skadestånd, alternativt att utvärderingen av deras anbud ska göras om i enlighet med utvärderingskriteriet ”b) 30% på CV sammanvägt för samtliga konsulter enligt nedanstående betygsskala” och att ett nytt tilldelningsbeslut fattas.

VGR bestrider bifall till ansökan om överprövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Kreera anfört är visat att VGR har brutit mot någon av de grundläggande principerna för offentlig upphandling eller annan bestämmelse i LOU och detta medfört att Kreera 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).

Upphandlingsdokumenten

Av avropsförfrågan framgår bl.a. följande.

Kvalifikationsgrunder för anbud

Anbudena ska följa de avtalsvillkor som gäller för ramavtal RS867-2016.

Anbudsgivaren ska:

- Tydliggöra att man har förstått bakgrund och målsättning för projektet.
- Redovisa viktiga framgångsfaktorer för uppdragets genomförande.
- Ange timpris för offererad projektledare.
- Redovisa CV för samtliga konsulter som avses arbeta minst 40 timmar inom uppdraget.
- Redovisa ett relevant referensuppdrag där offererad projektledare har varit uppdragsansvarig under de senaste fem åren.

Utvärdering kommer att ske på timpris och intervju för projektledaren samt en sammanvägd bedömning av samtliga redovisade CV. Referensuppdraget för projektledaren behandlas som ett skallkrav och utgör inte grund i betygsättningen.

Utvärdering

Vi önskar CV på samtliga offererade konsulter där skallkrav finns på relevant erfarenhet från samtliga konsulter. Offererad projektledare måste kunna visa upp ett relevant referensuppdrag under de senaste 5 åren som visar att projektledaren drivit liknande uppdrag vad gäller storlek och innehåll. Utvärderingen sker utifrån CV (sammanvägt för samtliga redovisade CV). Intervju och pris utgår ifrån projektledaren som offererats. Projektledaren kommer få en mycket central roll och vi utgår ifrån att projektledare lägger minst 40 % av timmarna inom uppdraget.

Bedömningen utgår från hur väl respektive kriteriet är uppfyllt i relation till beställarens behov enligt anbudsförfrågan. Utvärdering kommer att ske enligt bifogad Excelmall med följande kriterier:

- a) 40 % på projektledarens timpris där betyg 4 ges till lägsta timpris, övriga får proportionellt lägre betyg med två decimaler.
- b) 30 % på CV sammanvägt för samtliga konsulter enligt nedanstående betygsskala.
- c) 30 % på intervju för projektledaren enligt nedanstående betygsskala.

Vad parterna anför

Kreera anför bl.a. följande. VGR har gjort en felaktig utvärdering av anbudena och utvärderat andra kriterier än de man angett i förfrågan. Kriterier som avgjort utvärderingen är istället nya faktorer om storlek på offererad konsultorganisation och förståelse för vad man önskar hjälp med i detta uppdrag. VGR har varit tydliga med att lösningsförslag och hur konsultens interna organisation är tänkt att arbeta med projektet inte är poängpåverkande

utvärderingskriterier i anbudet. VGR saknar kunskap om hur Kreeras interna organisation kommer att arbeta. Eftersom hur arbetet avses bedrivas inte är en del av utvärderingen så gör VGR utvärdering av kriterier som inte ingår i förfrågan och gör egna tolkningar utöver utvärderingskriteriet för CV. I förfrågan saknas det krav eller beskrivning av ytterligare processledare/dialog utöver den i förfrågan angivna seniorkonsulten. Därtill ska material som kan användas för förankring och dialog tas fram inom uppdraget, vilket kan tolkas som en annan handläggare, som då bör ha erfarenhet av framtagande av illustrationer, beskrivande material och underlag för workshops och processledning. Vad som efterfrågas för processledning är en seniorkonsult som processledare och en handläggare. VGR har inte bedömt Kreeras anbud och vinnande anbud utifrån samma kriterium vad gäller processledning eftersom resonemanget om storleken på gruppen och övertalighet inte har använts för vinnande anbudsgivare.

VGR anför bl.a. följande. I avropet valde VGR att använda tre tilldelningskriterier: pris, CV och intervju. VGR har avsett att bedöma hur väl de offererade konsulternas enskilda meriter passar för det avropade uppdraget och, utifrån en sammantagen bedömning av samtliga enskilda meriter, hur väl de offererade konsulterna som grupp kommer att genomföra uppdraget. Utmaningen ligger således i att offerera lämpligt antal konsulter som, utifrån deras meriter, både enskilt och tillsammans bedöms utföra uppdraget på bästa möjliga sätt. Det är felaktigt att det saknas krav eller beskrivning av ytterligare processledare/dialog i avropet. Kravet är dock inte kopplat till seniorkonsulten. Enligt avropets beskrivning finns ett behov av att ta fram material som kan användas ”för förankring och dialog” inom uppdraget, vilket alltså ska beaktas vid utvärderingen. VGR har bedömt att den vinnande leverantören har offererat en konsult som kompletterat meriterna i den övriga gruppen på ett sådant sätt att den offererade gruppens konsulter motsvarat vad VGR efterfrågat genom avropet. Det har inte varit fråga om att VGR

gjort någon selektiv tolkning av den samlade kompetensen i anbudet eller att VGR har frångått något tilldelningskriterium som uppställts i denna del. Istället har VGR på ett tydligt och öppet sätt beaktat och redogjort för hur VGR tillämpat de uppställda kriterierna. Det är inte fråga om att bedöma hur de offererade konsulterna internt i gruppen kommer att organisera sitt arbete. Vad VGR istället syftar på är att storleken på Kreeras offererade grupp konsulter, utifrån VGR:s behov enligt avropet och hur kompetenserna är fördelade inom gruppen, ansetts vara överdimensionerade i förhållande till vad som behövs för att gruppmedlemmarna på ett så bra sätt som möjligt ska kunna utföra uppdraget. Avseende bedömningen av kompetens på bussidan framgår det att J.E. endast har erfarenhet av några enstaka projekt. Dessutom är J.E. en av två konsulter som är offererad som delprojektledare, vilket det anges att VGR kommer att vara. Även om J.E. av VGR – eventuellt felaktigt – uppfattats vara offererad som en sådan delprojektledare i uppdraget som VGR enligt avropet kommer vara, har hennes kompetens i övrigt bedömts vara övertalig sett till den övriga kompetensen i gruppen. Detta eftersom Kreeras anbud i den delen som avser busstrafik innehållit den kompetens som S.A.B. besitter. Någon utvärdering av kriterier som inte ingår i förfrågan eller någon egen tolkning utöver utvärderingskriteriet har därmed inte gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Talan om skadestånd kan inte prövas vid förvaltningsdomstol. Yrkandet ska därför avvisas.

Av avropsförfrågan framgår att VGR har valt att utvärdera anbudet med hjälp av kriterierna timpris, CV sammanvägt för samtliga konsulter och intervju. Vidare anges att bedömningen kommer att utgå från hur väl respektive kriterium är uppfyllt i relation till beställarens behov enligt anbudsförfrågan. Enligt förvaltningsrättens mening innebär den utvärderingen att

VGR kommer att bedöma på vilket sätt de offererade konsulterna svarar mot uppdraget som beskrivs i anbudsfrågan. Det har inte framkommit att VGR skulle ha utvärderat hur anbudsgivarens interna organisation avser att bedriva arbetet eller att några andra kriterier har använts vid utvärderingen. Förvaltningsrätten bedömer att Kreera inte har visat att VGR har använt något annat kriterium vid utvärderingen än vad som har angetts i avropsfrågan. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Lennart Andersson
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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en 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.

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.