



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Föredraganden
 Karin Ström Nordlund

DOM
 2014-11-05
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 4516-14

SÖKANDE

Industrispår i Ystad AB, 556209-8946
 Dragongatan 51
 271 39 Ystad

MOTPART

Trafikverket
 781 89 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014-11-06	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse gjorts på så sätt att en ny prövning av anbuderna genomförs.

Dok.Id 123129

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Trafikverket genomför enligt lagen (2001: 1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänst, LUF, en upphandling avseende "Rivning av BEST-anläggning Shm-Klf" (ärendenummer TRV 2014/46919). Tilldelningsbeslut fattades den 5 september 2014, varvid Infranord AB (Infranord) tilldelades kontrakt.

Industrispår i Ystad AB (Bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas. Till stöd för sin talan anför Bolaget i huvudsak följande. Infranord uppfyller inte ska-krav vad avser teknisk beskrivning då vissa efterfrågade uppgifter inte finns med i anbudet. Alla krav som ställts i anbudet, oavsett var i anbudshandlingarna, ska vara gällande. Infranord har dessutom enbart lämnat en referens när det av förfrågningsunderlaget framgår att referenser ska lämnas och detta har uttryckts som referenser i pluralis. Bolaget lämnar årligen ca 25 anbud till Trafikverket och inte vid något tillfälle där man begärt referenser har man nöjt sig med en referens. Trafikverket har brutit mot likabehandlingsprincipen och principen om att behandla leverantörer på ett icke-diskriminerande sätt. Med ovanstående brister i Infranords anbud ska inte detta tas upp till prövning och Bolagets anbud rankas därmed som etta. Bolaget har lidit skada eller kan i vart fall komma att lida skada genom att de gått miste om att vinna kontraktet och de intäkter som kontraktet skulle ha inbringat.

Trafikverket bestrider bifall till Bolagets yrkande och anför i huvudsak följande. Trafikverket har genomfört prövningen av anbudsgivare korrekt med iakttagande av de grundläggande EG-rättsliga principerna och i enlighet med LUF. Trafikverket har tilldelat kontraktet till Infranord vars anbud uppfyller de krav som ställts i upphandlingen. I de administrativa föreskrifterna (AFB.52) framgår de krav som ska vara uppfyllda, kvalificeringskrav, och de uppgifter som ska ges in i anbudet för att styrka att kraven är uppfyllda avseende teknisk förmåga och kapacitet. Trafikverket har

efterfrågat dokumenterad kompetens och relevant erfarenhet av rivnings- och demonteringsjobb, vilket ska strykas med förteckning och referenser. Infranord har åberopat ett objekt avseende rivning av befintligt spår och kontaktledningsanläggning på Länsbanan och av uppgifterna framgår referens. Infranord har därmed lämnat de uppgifter som efterfrågats för att visa att det aktuella kravet är uppfyllt. Att det i förfrågningsunderlaget anges ”referenser” och inte referens är för att anbudsgivare har möjlighet – inte skyldighet – att åberopa flera referensobjekt. Det stämmer att det i den tekniska beskrivningen anges att det i anbudet ska anges de arbetsmetoder m.m. som entreprenören avser att använda. Att texten finns med är ett rent förbiseende från Trafikverkets sida och det har aldrig varit verkets avsikt att kräva in de uppgifterna i anbudet. För det fall uppgifterna skulle begärts in i anbudet skulle det tydligt ha framgått av bestämmelserna i de administrativa föreskrifterna. Något annat än det som där preciseras kan Trafikverket inte kräva att anbudsgivarna ska redovisa i anbudet. I och med att Trafikverket inte avsett att efterfråga uppgifterna har det enda rätta sättet att hantera situationen på varit att bortse från skrivningen. Bolaget har inte lidit skada av denna hantering.

FÖRFRÅGNINGSUNDERLAGET

I förfrågningsunderlaget sägs bl.a. följande.

AFB.31 Anbuds form och innehåll

Av anbudet ska framgå:

Kommersiella uppgifter

1. Anbudssumman i föreskriven ersättningsform. (Totala summan för utvärdering =prissatt mängdförteckning + á-prislista ÄTA.)
2. Prissatta mängdförteckning samt á-prislista för ÄTA-arbeten
3. Att hänsyn tagits till eventuella kompletterande föreskrifter, nummer och datum.

Administrativa och tekniska uppgifter

4. Uppgift om företagets organisationsnummer och ombud, inklusive namn, telefonnummer och e-postadress, under anbudstiden och vem som besvarar förfrågningar angående anbudet.
5. Uppgifter om teknisk förmåga och kapacitet enligt AFB.52.

AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet

Teknisk förmåga, kapacitet och erfarenhet

Anbudsgivaren ska ha tillräcklig teknisk förmåga och kapacitet för aktuellt uppdrag.
Anbudsgivaren ska därvid uppfylla följande krav

- Anbudsgivaren ska ha dokumenterad kompetens och relevant erfarenhet av rivnings- och demonteringsjobb. Kompetensen/erfarenheten får inte vara äldre än fem år.

Anbudsgivaren visar att kraven på teknisk förmåga och kapacitet uppfylls genom att inge följande handlingar och upplysningar i anbud:

- Förteckning på styrkta kvalifikationer av dokumenterad erfarenhet enl ovan, inkl referenser med namn och telefonnummer.

11.1 Teknisk beskrivning

6

EL- OCH TELESYSTEM

Allmänt:

Rivning ska utföras på sträckan km 320+150 – 193+463. I entreprenaden ingår att fränkoppla samtliga spänningssatta ledningar och kablar.

Omfattning:

Rivning och sanering i den omfattning som krävs för en komplett rivningsentreprenad.

I denna entreprenad ingår bland annat att utföra demontage och rivning samt dokumentation av följande anläggningsdelar:

- Kompletta vägskyddsanläggningar typ CD.
- Signalanläggning Marmaverken
- Lågspänningsanläggning Marmaverken
- Markförlagda och hängkablar.
- Kontaktledningsstolpar, bryggor, strävor och tillhörande fundament.
- Sug- och hjälpkraftstransformatorer

Arbetsplatsen skall lämnas städad. Överbliven och/eller demonterad materiel skall vara borttagen innan entreprenaden avslutas.

Material

Material upptaget under rivningskoder tillfaller entreprenören.
Material upptaget under BEC.1 Demontering tillfaller beställaren.

Maskiner, verktyg etc.

Entreprenören skall i sitt anbud ange vilka arbetsmetoder och vilken typ av specialfordon, maskiner han avser att använda.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

I mål om överprövning enligt LUF gäller som huvudprincip att den som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydlig sätt anger omständigheterna den grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Bolaget anfört är visat att Trafikverket brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LUF och att detta har medfört att Bolaget

en utgör ett förbiseende, att det aldrig varit verkets intention att kräva in aktuella uppgifter och att om det utgjort ett obligatoriskt krav skulle det ha framgått av de administrativa föreskrifterna. Enligt Trafikverket är det kravets placering som talar för att det inte utgör ett obligatoriskt krav. Det är ostridigt att den aktuella ordalydelsen i den tekniska beskrivningen är en del av förfrågningsunderlaget. Det saknas anledning, med hänsyn till principerna om transparens och likabehandling, att ge aktuellt krav en annan innebörd än den som följer av ordalydelsen, nämligen att det utgör ett sådant obligatoriskt krav som ska beaktas. Det är vidare ostridigt att Infranord underlåtit att ange aktuella uppgifter i form av arbetsmetoder och vilken typ av specialfordon de avser att använda (6 El och tele-system). Förvaltningsrätten finner att det av utredningen i målet inte har framkommit något skäl till att kravet som sådant är att anse som oproportionerligt. Mot bakgrund av det anförda anser förvaltningsrätten att Infranords anbud inte uppfyller samtliga obligatoriska krav. Bolaget får anses ha lidit skada av förfarandet och det finns således grund för ingripande. Med hänsyn till att aktuell brist hänför sig till prövningen av anbudet och inte till upphandlingens konkurrensuppsökande skede anser förvaltningsrätten att det är tillräckligt att upphandlingen rättas på så sätt att anbudsprövningen görs om, med beaktande av det obligatoriska kravet i den tekniska beskrivningen.

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


Eva Karlsson Helghe
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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.