



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

Ann Liljedal

DOM
2016-11-25
Meddelad i Falun

Mål nr
4200-16

SÖKANDE

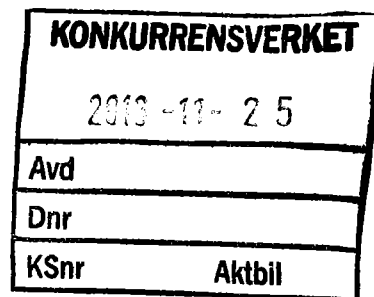
Veidekke Entreprenad AB, 556508-6583

Ombud: Advokaterna Mikael Karlsson och Maria Yngner
Moll Wendén Advokatbyrå AB
Stortorget 8, 211 34 Malmö

MOTPARTER

1. Trafikverket
781 89 Borlänge

2. Markentreprenader i Östersund AB, 556325-7376
Forsbergsväg, 835 32 Krokom



SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Veidekke Entreprenad AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 177761

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

YRKANDE M.M.

Trafikverket genomför en upphandling av entreprenad för utförande av MBEST på en järnvägssträcka mellan Storlien och gränsen mot Norge (ärendenummer 133796). MBEST står för Mark, Bana, El, Signal och Tele. Upphandlingen genomförs genom förenklat förfarande enligt de bestämmelser i lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF) som gäller under tröskelvärdet. I ett tilldelningsbeslut den 26 september 2016 antogs Markentreprenader i Östersund AB (Markentreprenader) som leverantör.

Veidekke Entreprenad AB (Veidekke) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att Markentreprenader utesluts och Veidekke tilldelas entreprenaden.

Trafikverket och **Markentreprenader** anser att förvaltningsrätten ska avslå Veidekkes ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET*Förutsättningar för rättens prövning*

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Veidekke anfört är visat att Trafikverket brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LUF (16 kap. 6 § LUF). De grundläggande principerna innebär att upphandlande enheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 24 § LUF).

Förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlaget anges följande, såvitt nu är av intresse.

Entreprenören ska ha erfarenhet av minst två entreprenader innehållande alla tekniska slag inom MBEST, med entreprenadkontrakt större än 10 miljoner kronor vardera. Bifoga referensuppdrag inklusive kontraktuppgifter för referensperson (AFB.31 Anbuds form och innehåll, punkt 7).

Anbudsgivare ska ha teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga som är tillräcklig för aktuellt uppdrag. Anbudsgivare ska därmed
- ha erfarenhet av minst två entreprenader innehållande alla teknikslag inom MBEST med entreprenadkontrakt större än 10 MSEK vardera (AFB.522 Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga).

Vad parterna huvudsakligen anför

Veidekke

I förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivare ska ha erfarenhet av minst två entreprenader innehållande alla teknikslag inom MBEST med entreprenadkontrakt större än 10 miljoner kronor vardera och att referensuppdrag inklusive kontaktperson ska bifogas. Markentreprenader har i sitt anbud listat fyra uppdrag som saknar närmare beskrivning. Det går därmed inte att utläsa att samtliga fyra uppdrag innehöll "alla teknikslag inom MBEST".

Markentreprenader har inte heller angett några värden för referenskontrakten. Det är omöjligt att se ifall dessa kontrakt varit större än 10 miljoner kronor vardera. Efter sista dag för att inkomma med anbud har Markentreprenader lämnat ett förtydligande till Trafikverket. Förtydligandet innehåller samma fyra referensuppdrag som angavs i anbudet men nu med mer detaljerade beskrivningar och med angivande av respektive kontrakts värde. Efter dessa fyra följer ytterligare sex referensuppdrag som inte alls nämnts i det ursprungliga anbudet.

Det ursprungliga anbudet borde ha förkastats redan på grund av att referenslistan inte upptog några referensuppdrag innefattande samtliga teknikslag inom MBEST samt att inga värden angavs för kontrakten. Inte heller efter kompletteringen har Markentreprenader kunnat visa efterfrågad erfarenhet. MBEST är ett vedertaget begrepp som utöver vanlig markentreprenad bland annat inkluderar komplexa tekniska frågor såsom el-, tele- och signalarbeten, vilka alla kräver särskild kompetens. Trafikverkets uppmaning till komplettering står i strid med LUF.

Oavsett om Markentreprenaders komplettering anses tillåten eller ej kvarstår faktumet att anbudet – även efter kompletteringen – inte tar upp minst två referensuppdrag innehållande alla teknikslag inom MBEST med entreprenadkontrakt större än 10 miljoner kronor.

Trafikverket

MBEST i sig innebär endast att arbeten inom mark, bana, el, signal och tele ingår i entreprenaden. Enligt förfrågningsunderlaget ska uppgifter om referensuppdrag och kontaktperson bifogas anbudet. Markentreprenader har angett vilka uppdrag de stöder sin kvalificering på - med angivande av kontaktperson - och besvarat kvalificeringskravet som det är ställt. Något krav på beskrivning av uppdraget har inte ställts. Utan att det är att betrakta som en komplettering av anbudet har Trafikverket dock möjlighet att efterfråga ytterligare uppgifter. Detta för att säkerställa att åberopade referensuppdrag motsvarar ställda krav. De beskrivningar som Markentreprenader har lämnat till ursprungligt åberopade referensuppdrag är just förtydliganden och inte kompletteringar till anbudet.

Vid kontroll av Markentreprenaders anbud kunde konstateras att endast referensuppdraget ramavtal markarbeten Jämtland-Västernorrland uppfyllde ställda krav. Med anledning av de uppgifter som nu framkommit har Trafikverket följt upp referenstagningen avseende norra Stålpendeln. Därvid konstateras att referensuppdraget uppfyller ställda krav. Markentreprenaders anbud i sin ursprungliga utformning uppfyller således ställda krav.

Trafikverket har med stöd av 15 kap. 12 § andra stycket LUF tillåtit Markentreprenader att komplettera anbudet. Då har Markentreprenader inkommit med ytterligare referensuppdrag, av vilka åtminstone Frånö mötesstation och Birsta mötesstation, båda på Ådalsbanan, uppfyller ställda krav. Den komplettering som här avses är av sådant slag att den normalt inte kan göras utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. I denna upphandling är dock situationen sådan att Markentreprenader har lämnat det enda

anbudet som är möjligt att anta. Veidekkes anbud uppgår till 92 499 000 kr trots att upphandlingen genomförs som förenklat förfarande och att gällande tröskelvärde för byggtreprenader inom LUF uppgår till 47 758 068 kr. Det föreligger alltså ingen risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning på grund av kompletteringen.

Markentreprenader

Bolaget har varit verksamt med egna entreprenader i 28 år och har omfattande kunskaper och erfarenheter inom området. Alla anvisningar och krav som är uppställda i förfrågningsunderlaget är uppfyllda. I avsnittet AFB.31 punkt 7 anges ingenting om att det ska bifogas någon form av beskrivning av referensuppdragen. De referensuppdrag bolaget har angett tillsammans med kontaktperson och kontaktuppgifter uppfyller de ställda kraven. I anbudet har även angetts att bolaget kan lämna ytterligare referenser efter förfrågan. Det är därmed inget märkligt att Trafikverket återkom med begäran om förtydligande.

I bolagets svar förtydligades tidigare angivna referensuppdrag samt lades till ytterligare referensuppdrag. För att ytterligare visa att de referensuppdrag som angetts i offerten uppfyller de av Trafikverket ställda kraven intygar referenspersonerna återigen detta.

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att Markentreprenader i sitt anbud angett fyra referensuppdrag, däribland norra Stålpendeln och ramavtal markarbeten Jämtland-Västernorrland. Markentreprenader har sedan kompletterat anbudet och förtydligat vad referensuppdragen innebar. Trafikverket har då funnit att det ursprungliga referensuppdraget avseende nämnda ramavtal jämte nya återopade referensuppdrag uppfyller ställda krav. I inlaga till förvaltningsrätten har Markentreprenader ytterligare förtydligat vad de ursprungliga återopade referensuppdragen innebar och Trafikverket har därefter angett att även det ursprungliga återopade referensuppdraget norra Stålpendeln uppfyller ställda krav.

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivare ska ha erfarenhet av minst två entreprenader innehållande alla teknikslag inom MBEST med entreprenadkontrakt större än 10 miljoner kronor vardera. Referensuppdrag inklusive kontaktuppgifter för referensperson ska bifogas. Kravet i förfrågningsunderlaget är formulerat så att det bara är referensuppdrag och kontaktuppgift som ska anges. De senare ingivna uppgifterna är endast ett förtydligande av vad dessa referensuppdrag omfattade. Med beaktande av det anförda är det enligt förvaltningsrättens mening fråga om ett tillåtet förtydligande av Markentreprenaders anbud.

Trafikverket har bedömt att de båda ursprungliga åberopade referensuppdragen ramavtal markarbeten Jämtland-Västernorrland och norra Stålpenn-deln uppfyller kravet på innehåll och kontraktsumma. Förvaltningsrätten finner inte skäl att ifrågasätta den bedömningen. Trafikverket har således inte agerat i strid med de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LUF när anbudet från Markentreprenaderna antogs. Efter-som skäl för ingripande enligt LUF därmed saknas ska ansökan om över-prövning avslås.

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

Lennart Andersson
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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.