



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Förvaltningsrättsnotarien
Julia Pistol

DOM
2018-01-31
Meddelad i Falun

Mål nr
4661-17

SÖKANDE

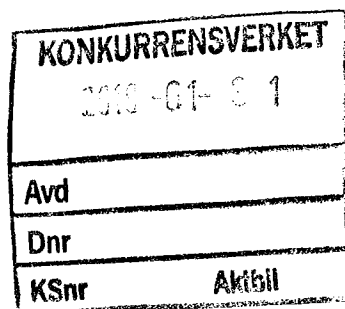
Karlewi AB, 559046-6842
Linerovägen 55
224 75 Lund

MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Karlewi AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 211780

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Trafikverket genomför upphandlingen ”Anläggningsassessor för projekt Västlänken och Olskroken planskildhet” (CTM Id: 168726). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Av tilldelningsbeslut, som meddelades den 18 oktober 2017, framgår att Karlewi AB:s anbud har förkastats.

Karlewi AB ansöker om överprövning och yrkar, såsom får förstås, att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts innebärande att anbudsutvärderingen görs om och Karlewis anbud beaktas.

Trafikverket anser att yrkandet ska lämnas utan bifall.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Karlewi anfört är visat att Trafikverket brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Karlewi lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 20 § 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).

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlaget framgår under rubriken AUB. 31 bland annat att samtliga kravfrågor ska vara besvarade i upphandlingssystemet CTM.

Under rubriken AUB.51 framgår bland annat att beställaren kommer pröva anbudsgivaren genom att kvalificeringskraven som anges i upphandlingssystemet CTM och anbudsformuläret ska vara uppfyllda. Anbudsgivaren ska styrka uppfyllandet av dessa krav genom att lämna in de uppgifter som efterfrågas i CTM och anbudsformuläret.

Av förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande under rubriken AUB.513 Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga.

Anbudsgivare ska inneha teknisk och yrkesmässig kapacitet samt förmåga som är tillräcklig för aktuellt uppdrag.

Anbudsgivaren ska för uppdraget, i enlighet med uppdragsbeskrivningen tillhandahålla en resurs som minst uppfyller där under punkt 3.3 kompetenskrav, avseende kompetens och erfarenhet.

Anbudsgivaren visar på kravuppfyllnad genom att inge bevis i form av:

1. En kort beskrivning över minst ett(1) svenska uppdrag som aktuell resurs genomfört/genomfört under de senaste två (2) åren, likvärdig aktuellt uppdrag. Där i ska tydligt framgå, tidpunkt för utförandet, Beställare och kontaktuppgifter till beställaren i form av e-post och telefonnummer.

För att godkännas som referensprojekt ska följande delar ha ingått och tydligt framgå i bifogad handling:

- i projekt skall det ha ingått en om- eller tillbyggnad av en bangård med förändringar i minst fem(5) spår och/eller minst åtta(8) spårväxlar.
- med ställverk 95.
- bangården ska trafikeras av såväl gods- som persontrafik.
- ska ha en totalkostnad på minst 10 miljoner kronor.

Beställaren bedömer om angivet referensuppdraget är av motsvarande, eller likvärdigt aktuellt uppdrag.

Vad parterna anfört

Karlewi har i huvudsak anfört följande. Karlewis anbud har förkastats med motiveringen att referensbilagan inte beskriver ett referensobjekt där det ingått "... en om- eller tillbyggnad av en bangård med förändringar i minst 5 spår och/eller minst 9 spårväxlar". Av upphandlingsunderlaget framgår att Trafikverket efterfrågar en anläggningsassessor för projekt Västlänken. Det referensuppdrag som Karlewi hänvisat till omfattar utbyggnaden till dubbel-

spår mellan Strängnäs och Härad, vilket innebär ungefär åtta km ny järnväg, varav tre km i tunnel. Det är ett likvärdigt uppdrag i komplexitet och omfattning med det som upphandlingen avser. Referensprojektet omfattar förändringar av fem spår och fem spårväxlar, det pågår under flera år och genomförs i flera entreprenadetapper under pågående gods- och persontrafik. Vidare anser inte Karlewi att antalet om- eller tillbyggnader i spår och växlar i sig inte utgör ett skäl att förkasta referensprojektet som inte likvärdigt. Förändringar i antalet spår och växlar är oväsentligt för uppdraget som anläggningsassessor. Det framgår av upphandlingsunderlaget att en anläggningsassessor ska bedöma huruvida arbetet med en signalanläggning bedrivs i enlighet med Trafikverkets regler om säkerhetsstyrning. Bedömning av teknisk säkerhetsstyrning i banöverbyggande ingår inte heller i anläggningsassessorns uppdrag. Karlewi anser därför att Trafikverket har i sin anbudsomgång förkastat anbudet på oskäliga grunder.

Trafikverket har bl.a. anfört följande. Karlewi har i sin ansökan angivit att referensuppdraget avser förändringar i fem spår och fem spårväxlar enligt nedanstående uppräkningslista:

1. Befintligt enkelspår (E) ombyggnation samt rivning
2. Nytt uppspår (U)
3. Nytt nedspår (N)
4. Rivning av BV-stickspår i Härad
5. Byggnation av nytt BV-stickspår i Härad på nytt läge

En rivning av ett befintligt spår inte är en ombyggnad eller förändring av ett spår, såvida det inte genererar ett nytt spår. Detta innebär att referensuppdraget innefattar om- eller tillbyggnad med förändringar i tre spår. Referensuppdraget lever därmed inte upp till kvalificeringskravet och anbudet ska därför förkastas. Bolaget har inte påstått eller visat att Trafikverkets beslut innebär en risk för att bolaget lidit eller kan komma att lida skada, vilket är ett krav för att ett ingripande mot upphandlingen ska kunna ske.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandlande enhet får själv fritt bestämma hur förfrågningsunderlaget i en upphandling ska utformas och enheten väljer själv vad som ska tillmätas betydelse, så länge det sker inom ramen för offentliga upphandlingars grundläggande principer (Högsta förvaltningsdomstolens dom RÅ 2002 ref. 50). Detta grundar sig i att det är den upphandlande enheten som faktiskt ska köpa de varor eller tjänster som är föremål för upphandling.

Av förfrågningsunderlaget framgår tydligt att referensuppdraget ska omfatta en om- eller tillbyggnad av en bangård med förändringar i minst fem spår och/eller minst åtta spårväxlar. Den aktuella upphandlingen avser uppdrag som anläggningsassessor för två projekt som knyter an till varandra och omfattar ny- eller ombyggnad av åtminstone nio spår och runt 20-30 spårväxlar. Förvaltningsrätten gör bedömningen att kvalificeringskravet avseende referensuppdraget inte kan anses stå i strid med någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Karlewi har enligt förvaltningsrättens mening inte visat att det åberopade referensuppdraget motsvarar de i förfrågningsunderlaget uppställda kraven.

Vad gäller Karlewis invändning om att bolagets anbud borde ha godtagits trots kvalificeringskravet inte var uppfyllt konstaterar rätten att Högsta förvaltningsdomstolen i två avgöranden (mål nr 555-15 respektive mål nr 2691-15) slagit fast att det strider mot likabehandlingsprincipen att anta anbud som inte uppfyller ställda krav på anbudets form och innehåll. Det skulle alltså strida mot likabehandlingsprincipen att godta Karlewis anbud.

Sammanfattning

Förvaltningsrätten gör sammanfattningsvis bedömningen att Karlewi inte har visat att Trafikverket agerat i strid mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Karlewi har inte heller visat att bo-

laget lidit eller kan komma att lida skada. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Anders Lidman
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.