



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

Ann Liljedal

DOM
2017-04-07
Meddelad i Falun

Mål nr
869-17

SÖKANDE

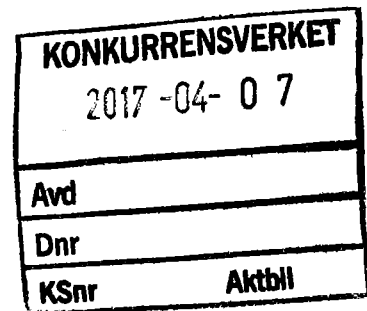
Vattenfall Services Nordic AB, 556417-0859
169 92 Stockholm

MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Vattenfall Services Nordic AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 189520

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

Trafikverket genomför upphandling av totalentreprenad för utförande av drift och underhåll samt eventuella reinvesteringar av vägbelysning i Västra Götalands län, delområde väst (CTM Id: 152753) genom öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Förfrågningsunderlaget är daterat den 20 december 2016. Tilldelningsbeslut fattades den 20 februari 2017 varvid annan leverantör än Vattenfall Services Nordic AB (Vattenfall) antogs.

YRKANDEN M.M.

Vattenfall ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att vinnande leverantörs anbud förkastas. Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande. Trafikverket har tagit upp vinnande leverantörs anbud till prövning trots att det inte uppfyller i förfrågningsunderlaget ställda ska-krav på att projektledaren ska kunna infinna sig inom arbetsområdets yttre gräns inom max 60 minuter samt att projektledaren ska innehålla minst tre års dokumenterad erfarenhet som projektledare samt minst två års erfarenhet som projektledare från drift- och underhåll av vägbelysning. Till följd av att anbudet trots detta har upptagits till prövning har Vattenfall lidit skada då bolagets anbud annars skulle ha det lägsta utvärderingspriset.

Av upphandlingsföreskrifterna framgår att samtliga kravfrågor ska vara besvarade i anbudsformuläret, att ifyllt anbudsformulär och mängdförteckning ska bifogas till anbudet samt att anbudsformuläret anger samtliga uppgifter som anbudsgivare ska inge i anbud för att kunna antas. Vidare framgår att Trafikverket kommer pröva anbudsgivaren genom att kvalificeringskraven som anges ska vara uppfyllda och att anbudsgivare ska ha teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga som är tillräcklig för aktuellt uppdrag. I anbudsformuläret framgår att projektledaren ska ha minst tre års dokumenterad erfarenhet som projektledare samt minst två års erfarenhet som pro-

jektledare från drift- och underhåll av vägbelysning. Vidare framgår att projektledaren ska kunna infinna sig inom arbetsområdets yttre gräns inom max 60 minuter för att kunna fullfölja de skyldigheter som åligger en projektledare. Detta krav kan inte förstås på annat sätt än att projektledaren inom en timme ska kunna infinna sig vart som helst inom arbetsområdet (Västra Götalands län, delområde väst) för att kunna fullgöra sina skyldigheter som projektledare. Vinnande anbudsgivare har i sitt anbudsformulär angett att projektledaren har sin bostad i Kungälv och att bolagets kontor i Göteborg ligger cirka 20 minuter från Delområde Västs gräns. Vinnande anbudsgivare har vidare angett att projektledaren från dessa båda positioner kan inställa sig inom kravställd tid till områdets yttersta gräns. Genom en enkel sökning på Eniro och Google Maps, går det dock att konstatera att det inte är möjligt att med bil utifrån dessa positioner inställa sig inom 60 minuter till områdets yttersta gräns. Att ta sig till områdets yttersta gräns i nordlig riktning skulle ta uppskattningsvis 95-100 minuter räknat från projektledarens bostad och cirka 115 minuter räknat från bolagets kontor. Ett krav på att befinna sig inom arbetsområdet inom max 60 minuter med den innebörd som Trafikverket gör gällande fyller inte något syfte och måste anses vara oproportionerligt. Av detta skäl måste kravet uppfattas på det sätt som Vattenfall gör gällande.

Vad gäller kravet som tar sikte på projektledarens erfarenhet vill Vattenfall särskilt uppmärksamma begreppet "samt" i den andra meningen. Genom att använda begreppet samt har Trafikverket ställt upp två skilda ska-krav som båda måste vara uppfyllda för att anbudsgivarens anbud ska kunna antas. Kravet är således att projektledaren ska ha minst tre års dokumenterad erfarenhet som projektledare samt minst två års erfarenhet som projektledare från drift- och underhåll av vägbelysning, det vill säga sammanlagt minst fem års erfarenhet som projektledare. Det är uppenbart att vinnande anbudsgivare, i strid med förfrågningsunderlagets ordalydelse, har tolkat detta som ett krav på minst tre års dokumenterad erfarenhet som projektledare, varav

minst två år som projektledare för drift- och underhåll av vägbelysning. Vinnande leverantör har i sitt anbudsformulär angett att projektledaren har knappt fyra års erfarenhet som projektledare från drift- och underhåll av vägbelysning. Vattenfall ställer sig också frågande till hur projektledarens beläggningsgrad har kunnat vara 100 procent avseende drift- och underhåll för vägbelysning under hela perioden när projektledaren uppenbarligen har kunnat ta nya uppdrag som projektledare för drift- och underhåll av vägbelysning under den aktuella perioden. Hur man än räknar kan vinnande leverantörs projektledare inte tillgodoräkna sig mer än som mest tre år och elva månaders erfarenhet som projektledare.

Trafikverket bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande. Vinnande anbudsgivare uppfyller kraven. I förfrågningsunderlaget anges ett allmänt krav på minst tre års projektledarerfarenhet och därvid ett närmare specificerat krav på minst tvåårig erfarenhet i roll som projektledare inom drift- och underhåll av vägbelysning. Något som motsäger att erfarenheterna inte kan överlappa varandra, det vill säga att erfarenheterna får ha erövrats inom ett och samma projektledarskap, finns inte. Innebörden av uttrycket samt kan inte ges den snäva räckvidden att kravet ska läsas som en odelbar enhet. När det gäller kravet på inställelse så följer inte annat av ordalydelsen än att projektledaren ska kunna infinna sig inom arbetsområdets yttre gräns inom en viss tid. Det har inte påståtts att den offererade projektledaren inte kan ta sig inom gränsen före utgången av den stipulerade tiden.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Utgångspunkter för rättens prövning

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling har upphört att gälla med verkan från och med den 1 januari 2017 och har såvitt är av intresse i detta mål ersatts av lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Enligt övergångsbestämmelserna till 2016 års lag ska dock 2007 års lag alltjämt tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet.

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Vattenfall har anfört är visat att Trafikverket brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Vattenfall lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Förfrågningsunderlaget

I upphandlingsföreskrifterna under rubriken AFB.31 Anbuds form och innehåll framgår bland annat att samtliga kravfrågor ska vara besvarade i anbudsformuläret och att till anbud ska bifogas ifyllt anbudsformulär och mängdförteckning. Vidare framgår att anbudsformuläret anger samtliga uppgifter som anbudsgivare ska ange i anbud för att kunna antas.

I anbudsformuläret under rubriken Krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet och förmåga anges bland annat följande. Projektledare ska ha minst teknisk gymnasieutbildning med inriktning el. Denne ska ha minst tre års dokumenterad erfarenhet som projektledare samt minst två års erfarenhet som projektledare från drift- och underhåll (D&U) av vägbelysning. Projektledarens beläggningsgrad avseende D&U vägbelysning ska ha varit minst 80%. Erfarenhetskravet ska uppfyllas inom den senaste femårsperioden räknat från sista anbudsdag. Projektledaren ska kunna infinna sig inom arbetsområdets yttre gräns inom max 60 minuter för att kunna fullfölja de skyldigheter som åligger en projektledare.

Förvaltningsrättens bedömning

Vattenfall har anfört att vinnande leverantör inte uppfyller kravet på teknisk och yrkesmässig förmåga och kapacitet avseende offererad projektledare då denne inte inom en timme kan infinna sig vart som helst inom arbetsområdet (Västra Götalands län, delområde väst) för att kunna fullfölja de skyl-

digheter som åligger en projektledare. Trafikverket har invänt mot detta och anfört att kravet endast är att offererad projektledare ska kunna infinna sig inom arbetsområdets yttre gräns inom en viss tid. Av förfrågningsunderlaget framgår att projektledare ska kunna infinna sig inom arbetsområdets yttre gräns inom max 60 minuter för att kunna fullfölja de skyldigheter som åligger en projektledare. Kravet som har den uttryckliga formuleringen ”inom arbetsområdets yttre gräns” kan enligt förvaltningsrättens bedömning inte tolkas på det sätt som Vattenfall gör gällande. Vinnande leverantör har i fråga om hur inställelse inom arbetsområdets yttre gräns inom max 60 minuter kommer att ske i anbudsformulär bland annat uppgett att offererad projektledare har sin bostad inom Delområde Västs gräns och att vinnande leverantörs kontor ligger cirka 20 minuter från Delområde Västs gräns. Förvaltningsrätten finner inte att vad Vattenfall har anfört visar att vinnande leverantör brister i kravuppfyllnad i denna del. Det är inte heller enligt förvaltningsrättens mening visat att kravet är oproportionerligt.

Vattenfall har även anfört att vinnande leverantör inte uppfyller kravet på teknisk och yrkesmässig förmåga och kapacitet avseende offererad projektledare då denne inte uppfyller både kravet på att ha minst tre års dokumenterad erfarenhet som projektledare och minst två års erfarenhet som projektledare inom drift- och underhåll av vägbelysning, det vill säga sammanlagt fem års erfarenhet. Trafikverket har invänt att det inte finns något som motsäger att erfarenheterna kan överlappa. Av förfrågningsunderlaget framgår att projektledare ska ha minst tre års dokumenterad erfarenhet som projektledare samt minst två års erfarenhet som projektledare från drift- och underhåll av vägbelysning. Förvaltningsrätten finner inte stöd för Vattenfalls språkliga tolkning av kravet. Vinnande leverantör har i anbudsformulär redovisat uppdrag och tidsperioder för dessa till stöd för att offererad projektledare uppfyller kraven på erfarenhet. Förvaltningsrätten finner inte att Vattenfall visat att vinnande leverantör brister i kravuppfyllnad i detta avse-

ende. Vad Vattenfall har anfört angående beläggningsgrad föranleder inte någon annan bedömning.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att det på grundval av vad Vattenfall har anfört inte är visat att Trafikverket har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Det föreligger således inte skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Sofia Hemström
förvaltningsrättsfiskal



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.