



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

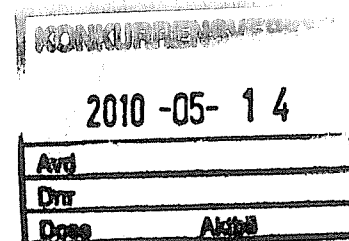
DOM
2010-05-11
Meddelad i
Falun

Mål nr
2298-10
Rotel 1

SÖKANDE

Tyréns AB, 556194-7986
118 86 Stockholm

Ombud: Advokat Peter Thors
Advokatbyrån Hellgren Linander KB
Box 24053
104 50 Stockholm



MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

Ombud: Verksjurist Anders Fryk
Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Med bifall till ansökan förordnar förvaltningsrätten att Trafikverkets upphandling avseende ”Fördjupad förstudie och idéstudie med option på vägutredning och/alternativt arbetsplan för E4 Örnköldsvik” får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att anbudsutvärderingen görs om, varvid anbud från WSP Samhällsbyggnad i Sundsvall inte får beaktas.

Dok.Id 3399

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 YRKANDE M.M.

Vägverket – vars verksamhet den 1 april 2010 togs över av Trafikverket – har genomfört en upphandling avseende ”Fördjupad förstudie och idéstudie med option på vägutredning och/alternativt arbetsplan för E4 Örn-sköldsvik”. Genom beslut den 13 februari 2010 tilldelades WSP Samhällsbyggnad i Sundsvall (WSP) upphandlingen.

Tyréns AB (bolaget) begär överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har skett på så sätt att WSP:s anbud förkastas. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. WSP har antagits som konsult för det aktuella uppdraget trots att WSP inte har uppfyllt det i förfrågningsunderlaget angivna skall-kravet att ange minst två referenser för varje person/kompetens i den aktuella organisationen. Bolaget – som hade näst lägst pris och annars hade tilldelats kontraktet – har därmed lidit skada. Vad avser kraven på anbudsgivarens tekniska och yrkesmässiga kapacitet hänvisas i punkten UF.613 i upphandlingsföreskrifterna till en särskild bilaga benämnd ”skall-krav”. I denna handling anges bl.a. följande:

- För samtliga kompetenser ska CV bifogas.
- Referensuppdrag som visar att skall-kraven uppfylls ska redovisas med angivande av referensperson (projektledare eller motsvarande) från objektets beställare. Telefonnummer och e-postadress anges.
- Underskrivna intyg enligt mall från minst 2 beställare/uppdragsgivare för varje person/kompetens nedan ska redovisas, där beställaren ger gott betyg avseende kompetens, förmåga att hålla tid och budget, samt samarbetsförmåga.

Innebörden av den tredje punkten är att referenser ska anges för varje person och för varje kompetens som tillhandahålls. För det fall en anbudsgivare erbjuder samma person på flera kompetenser ska referenser med andra

ord inges för varje kompetens och för det fall anbudsgivaren erbjuder flera personer på samma kompetens ska referenser inges för varje person. Detta följer av bestämmelsens ordalydelse samt av dess uppenbara syfte att säkerställa att anbudsgivaren erbjuder kompetenta personer på samtliga de kompetensområden som beställaren ansett väsentliga. Under anbudstiden ställdes därtill en fråga från en anbudsgivare huruvida bestämmelsen innebär att referenser skulle inges för varje efterfrågad kompetens eller person. Eftersom flera personer kunde bli aktuella för vissa teknikområden, bland annat miljö, kunde detta innebära 50-60 referensblanketter. Svaret som lämnades på frågan var ”Ja, så blir det”. I handlingen ”Skall-krav” redovisades vilka kompetenser som skulle ingå i anbudsgivarens organisation och för vilka det följaktligen också skulle redovisas minst två referenser. Under rubriken ”Miljö” i handlingen ”Skall-krav” anges bland annat att det för miljödelarna i förstudien ska ingår – förutom generell miljökompetens – personer med särskild kompetens inom kulturmiljö, naturmiljö, geohydrologi, förorenad mark och buller. Om anbudsgivaren erbjuder samma person på flera olika kompetenser måste anbudsgivaren inge två stycken referenser för varje kompetensområde för denna person. Vad som nu anförts gäller även den under rubriken ”VA-Teknik” i handlingen ”Skall-krav” efterfrågade kompetensen projektör. Vinnande anbud har inte lämnat två referenser för respektive kompetensområde kulturmiljö, naturmiljö, geohydrologi, förorenad mark och buller och inte heller för kompetensen VA-teknisk projektör. – Det har även framkommit att WSP i ett fall har angivit en person på det egna bolaget som referens. Detta gäller för Bengt Niklasson som erbjudits för kompetensen ”Produktionsplanering, bergteknik”. Att någon i den egna organisationen försäkrar att ett uppdrag har genomförts med gott betyg avseende kompetens, förmåga att hålla tid och budget samt samarbetsförmåga är inte att betrakta som en referens.

Trafikverket, såsom verket slutligt bestämt sin talan, medger bifall till bolagets yrkande om rättelse och anför att WSP:s anbud inte uppfyller skall-

kravet avseende antalet referenser som ska lämnas för ”Miljö”, samt att inget av de inkomna anbuden uppfyller de i förfrågningsunderlaget ställda kraven.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

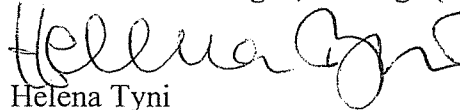
Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens bedömning

Av handlingarna i målet framgår att det var ett skall-krav att ge in underskrivna intyg enligt mall från minst två beställare/uppdragsgivare för varje person/kompetens som angavs i den till upphandlingsföreskrifterna hörande bilagan med skall-krav. Förvaltningsrätten finner, med hänsyn till skall-kravets utformning i förfrågningsunderlaget samt med hänsyn till upphandlande myndighets förtydligande svar på fråga från en av anbudsgivarna, att skall-kravet får tolkas som att två referenser skulle inlämnas för varje namngiven person och för varje kompetensområde. Även parterna synes vara eniga om denna tolkning. Bolaget har anfört att vinnande anbud inte

uppfyller skall-kravet såvitt avser kompetensområde kulturmiljö, naturmiljö, geohydrologi, förorenad mark och buller och inte heller för kompetensen VA-teknisk projektör. Trafikverket har medgett att vinnande anbud inte uppfyller skall-kravet avseende antalet referenser som ska lämnas för "Miljö". Förvaltningsrätten finner att Trafikverket vid dessa förhållanden inte borde ha beaktat WSP:s anbud vid utvärderingen. Bolaget, vars anbud hade näst lägsta pris, får därigenom anses ha lidit skada. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därmed och förvaltningsrätten förordnar att Trafikverket får avsluta upphandlingen först sedan rättelse har gjorts på så sätt att anbudsutvärderingen görs om, varvid WSP:s anbud inte får beaktas. Vid denna bedömning saknar förvaltningsrätten skäl att gå in på övriga av bolaget anförda invändningar.

Hur man överklagar, se bilaga (Dv 3109/1c).



Helena Tyni

förvaltningsrättsfiskal



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.