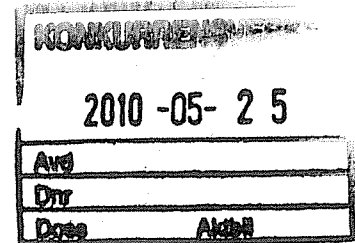
	<b>FÖRVALTNINGSRÄTTEN I FALUN</b>  Sarah Bauer	<b>DOM</b> 2010-05-21 Meddelad i Falun	Mål nr	
			1320-10 E	
			Rotel 4	

**SÖKANDE**

Balfour Beatty Rail Aktiebolag, 556597-7112  
Box 413  
721 08 Västerås

Ombud: Advokat Johan Rosén  
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB  
Box 3124  
103 62 Stockholm

**MOTPART**

Banverket  
781 85 Borlänge

Ombud: Advokat Malin Håkansson  
Advokat Louise Widén  
Mannheimer Swartling Advokatbyrå AB  
Box 4291  
203 14 Malmö

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, LUF

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och förordnar att Banverkets upphandling avseende leveranser av AT-transformatorer och transformatorhus (Dnr F09-5958/IN50) ska göras om.

Det interimistiska beslutet från den 29 januari 2010 upphör därmed att gälla.

**BAKGRUND OCH YRKANDE M. M.**

Förvaltningsrätten noterar inledningsvis att målet kom in till Länsrätten i Dalarnas län och fick målnumret 213-10. Sedan Länsrätten i Dalarnas län

Dok.Id 4182

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

		Sida 2
<b>FÖRVALTNINGSRÄTTEN I FALUN</b>	<b>DOM</b> 2010-05-21	1320-10 E

och Länsrätten i Gävleborgs län slagits samman den 15 februari 2010 till Förvaltningsrätten i Falun har målet fått målnummer 1320-10.

Banverket har genomfört en upphandling avseende leveranser av AT-transformatorer och transformatorhus (Dnr F09-5958/IN50). Banverket har i tilldelningsbeslut den 20 januari 2010 meddelat att kontrakt avses tecknas med ABB AB (nedan ABB) avseende AT-transformatorer och med Jaco Fabriks AB (nedan Jaco) avseende transformatorhus och fundament med hänvisning till att dessa anbudsgivare har lämnat ekonomiskt mest fördelaktiga anbud.

**Balfour Beatty Rail AB** (nedan Balfour Beatty) ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning av nämnda upphandling. Balfour Beatty yrkar att förvaltningsrätten beslutar att Banverkets upphandling av ett ramavtal för avrop på AT-transformatorer och transformatorhus inte får avslutas innan rättelse vidtagits genom en ny anbudsutvärdering. Till stöd för sin talan anför Balfour Beatty bl. a. följande. I förfrågningsunderlaget (UFB.31) stadgas att det av anbudet ska framgå offererade priser, ledtider, första leverans och minsta avropskvantiteter för kompletta transformatorer. Det är således ett krav för att anbudet ska vara kvalificerat att utvärderas att varje anbudsgivare lämnar anbud på åtminstone en transformator, vilket innebär att det inte varit möjligt att enbart offerera hus. Jaco har endast lämnat anbud på transformatorhus och har därmed inte uppfyllt det uppställda skravet. Av den anledningen ska deras anbud förkastas och inte utvärderas. I UFB.522 anges att ”i de fall endast transformator offereras tas ett medelvärde på offererade transformatorhus och läggs till anbudssumman”. Banverket har inte genomfört utvärderingen i enlighet med detta.

**Banverket** bestrider Balfour Beattys ansökan och yrkar för egen del att ansökan ska avvisas och i andra hand att ansökan avslås samt i tredje hand att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om. Banverket

		Sida 3
<b>FÖRVALTNINGSRÄTTEN I FALUN</b>	<b>DOM</b> 2010-05-21	1320-10 E

anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Av förfrågningsunderlaget framgår att det av anbudet ska framgå ”minsta avropskvaliteter för kompletta transformatorer”. Denna uppgift återfinns inte i Balfour Beattys anbud, varför detta rätteligen skulle ha förkastats. Av förfrågningsunderlaget framgår att Banverket avsett att teckna avtal med en eller flera anbudsgivare samt att avtal kan komma att uppdelas med ett för transformatorer och ett för transformatorhus. Enligt Banverkets mening kan förfrågningsunderlaget inte tolkas på annat sätt än att det varit möjligt att ge in anbud enligt dessa alternativ. Detta har också stått klart för möjliga budgivare, vilket stöds av det faktum att av de inkomna anbuden avsåg ABB:s och Destins anbud endast transformatorer, Jacos endast transformatorhus, medan Balfour Beatty och Malthe Winje AS anbud avsåg både transformatorer och transformatorhus. Det är således Banverkets uppfattning att Jacos anbud, oavsett att det endast avser transformatorhus, uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. Ansvarig upphandlare vid Balfour Beatty förefaller även ha varit införstådd i möjligheten att ge anbud på transformatorer och transformatorhus separat eftersom man, utöver transformatorhus för den i upphandlingen aktuella transformatorn, även offererat ytterligare två typer av transformatorhus utan att offerera transformatorer som kunde monteras i dessa hus. De transformatorer respektive hus som Balfour Beatty erbjudit har offererats av ABB AB samt Jaco AB till ett fördelaktigare pris. Att det i förfrågningsunderlaget uppställts ett ska-krav innebärande att anbuden ska innehålla viss information för kompletta transformatorer har naturligtvis inte gällt för de anbud som avsett enbart transformatorhus.

Länsrätten beslutade den 29 januari 2010 att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

### SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av 1 kap. 24 § LUF framgår att upphandlande enheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra

		Sida 4
<b>FÖRVALTNINGSRÄTTEN</b> <b>I FALUN</b>	<b>DOM</b> 2010-05-21	1320-10 E

upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 1 § LUF 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. Enligt 16 kap. 2 § LUF ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § LUF eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

De inom EG-rätten gällande principerna om bl.a. likabehandling, öppenhet (transparens) och förutsebarhet har i praxis ansetts kräva att förfrågningsunderlaget ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmåter betydelse och vilka kriterier som därvid kommer att beaktas och deras vikt i förhållande till varandra. Förfrågningsunderlaget får inte heller innehålla motsägelsefulla krav eller förutsättningar. Tilldelningskriterierna ska vara formulerade på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare kan tolka kriterierna på samma sätt.


Förvaltningsrätten gör inledningsvis bedömningen att det saknas skäl att, som Banverket yrkat, avvisa Balfour Beattys ansökan om överprövning.

När det sedan kommer till frågan om förutsättningarna för upphandlingen framgår det av förfrågningsunderlaget bl.a. att det av anbuderna ska gå att utläsa minsta avropskvaliteter för kompletta transformatorer (UFB.31). Förvaltningsrätten finner att förfrågningsunderlaget – även om det inte varit avsikten - skulle kunna tolkas på det sättet att samtliga anbud måste innehålla uppgift om minsta avropskvantiteter för kompletta transformato-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN I FALUN	DOM 2010-05-21	Sida 5 1320-10 E

rer, alltså även om leverantören haft för avsikt att endast lämna anbud på transformatorhus. Under alla omständigheter har förfrågningsunderlaget i denna del varit så otydligt att kraven på förutsebarhet och transparens inte kan anses ha varit uppfyllda utan gett utrymme för godtycklighet. Förvaltningsrätten finner vidare att de nämnda bristerna inneburit sådan risk för Balfour Beatty att det finns grund för att tillgripa åtgärder enligt 16 kap. 2 § LUF. Eftersom bristerna är hänförliga till förfrågningsunderlaget är rättelse inte en tillräcklig åtgärd, varför den aktuella upphandlingen ska göras om.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (Dv 3109/1c).



Johan Montelius  
lagman

(

(

(

(