



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredraganden
Elisabet Heimer

DOM
2018-07-11
Meddelad i Falun

Mål nr
2152-18

SÖKANDE

Infrateam Sverige AB, 556983-6850

Ombud: Erik Backlund
Erik Backlund Juridik AB
Västerled 33
245 64 Hjärup

MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-07-12	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet.

Dok.Id 225770

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 YRKANDE M.M.

Trafikverket upphandlar "Huvudtillsyningsman (HTSM)/byggtrafikledare till Investering Distrikt Öst/Stockholm inom länen Västmanland, Uppsala, Södermanland och Östergötland" (CTM id 178083) genom ett förhandlat förfarande enligt lagen (2016.1146) om upphandling inom försörjningssektorerna (LUF). Trafikverket beslutade den 4 maj 2018 att avbryta upphandlingen. Som skäl för avbrytande beslutet angavs bl.a. följande. Då det föreligger motstridigheter i de administrativa föreskrifterna och i uppdragsbeskrivningen avseende vad som ska redovisas i anbudet föreligger brister i transparens. Motstridigheterna påverkar det konkurrensuppsökande skedet. Trafikverket ser därför inte möjlighet att slutföra upphandlingen.

Infrateam Sverige AB (Infrateam) ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att förvaltningsrätten förklarar avbrytandebeslutet ogiltigt samt förordnar att Trafikverket ska fullfölja upphandlingen i enlighet med meddelat tilldelningsbeslut. Infrateam anför bl.a. följande. Trafikverket har avbrutit upphandlingen utan att sakligt skäl härför föreligger. Trafikverkets påstående att det föreligger motstridigheter i de administrativa föreskrifterna och i uppdragsbeskrivningen avseende vad som ska redovisas i anbudet och att detta medfört brister i transparens är inte närmare förklarat i avbrytandebeslutet. Infrateam har tilldelats upphandlingens kontrakt och lider skada om upphandlingen avbryts utan sakligt skäl. Resonemanget om de påstådda bristerna i AUB.513 jämfört med uppdragsbeskrivning (UB) är svårförståeligt. Kravet i UB 3.2 konsumeras av kravet i AUB.513 och innebär en mer specifik beskrivning avseende en av de personer som redovisas i AUB.513. Vari det oklara i detta ligger ställer sig Infrateam frågande till. Det är inte fråga om krav som strider mot varandra eller som av någon annan anledning skulle vara svåra att redovisa i anbudet. Även vad gäller de besvarade frågorna i CTM kan Infrateam svårligen se på vilket sätt detta förhållande innebär skäl för avbrytande.

Trafikverket bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. I upphandlingen finns ett antal krav som visat sig vara dels otydliga och dels motstridiga. De brister som identifierats är bl.a. kravet i AUB.513 3 st. Där framgår att anbudsgivaren ska visa en redovisning av personalresurser som anbudsgivaren förfogar över för att genomföra uppdraget. I UB 3.2 framgår att organisationen periodvis ska kunna tillhandahålla fler personer p.g.a. att det pågår fler projekt parallellt. Första meningen under samma kod nämner dock att för uppdragets erhållande ska följande kvalificeringskrav vara uppfyllda (ska redovisas för en person). Det råder således en diskrepans och en motstridighet mellan de olika kraven såväl som motstridigheter under UB 3.2, då det ena rör en redovisning för flera personer i organisationen och huvudkravet, i början, riktar in sig på kompetenskrav för respektive resurs (en person). Det innebär att kvalificeringskraven även förekommer på olika platser i upphandlingsdokumentet som gör det svåröverskådligt om vad som faktiskt ska inges av leverantörerna för att uppfylla kraven i upphandlingen. Därutöver har Trafikverket i upphandlingssystemet CTM haft en fråga avseende organisationen och där anges att leverantören ska bekräfta att organisationen periodvis kan tillhandahålla fler personer. I upphandlingsdokumentet föreligger således flera krav som rör personal och organisation och de kan inte anses överensstämma med varandra eller vara stringenta som gör att handlingar är transparenta. Det blir inte heller bättre av att Trafikverket i CTM bett leverantörerna att bekräfta att de kan tillhandhålla fler personer, när det på andra platser rör ska-krav. Sammantaget anser Trafikverket att otydligheterna och bristerna utgör sakliga skäl att avbryta upphandlingen för att korrigera bristerna så att konkurrensen inte blir lidande och leverantörerna, samt Trafikverket, erhåller adekvata möjligheter inför och efter upphandlingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning

Det saknas bestämmelser i LUF som reglerar under vilka omständigheter en upphandling får avbrytas. Enligt EU-domstolens praxis är ett beslut att avbryta en upphandling inte förbehållet undantagssituationer eller då det finns tungt vägande skäl (jfr mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz). Möjligheten att avbryta en upphandling är dock begränsad på sådant sätt att ett beslut om avbrytande av en upphandling måste vila på sakligt godtagbara skäl, inte får vara godtyckligt och måste följa de grundläggande principerna i unionsrätten. Vidare är det den upphandlande enheten som har att visa att det föreligger sakligt godtagbara skäl för avbrytandet (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref 43).

Förvaltningsrättens bedömning

Av administrativa föreskrifter punkten AUB.513 framgår bl.a. följande.

Anbudsgivare visar att kraven är uppfyllda genom att inge bevis i form av:

1. Redovisning av personalresurser som anbudsgivaren förfogar över för att genomföra uppdraget.

Av UB punkten 3.2 framgår bl.a. följande.

Tekniska kompetenskrav individuella resurser i organisationen

För uppdragets erhållande **skall** följande kvalificeringskrav vara uppfyllande (skall redovisas för 1 person):

- Organisationens ska kunna periodvis kunna tillhandahålla fler personer pga att det pågår fler projekt parallellt, dessa skall uppfylla samtliga krav som anges under UUC.322 förutom att det endast krävs 1 års erfarenhet av arbete som HTSM järnväg

Förvaltningsrätten konstaterar att det i punkten AUB.513 anges att anbudsgivaren ska lämna in en redovisning av personalresurser som den förfogar över för att genomföra uppdraget. Vidare anges det i UB punkten 3.2 att organisationen periodvis ska kunna tillhandahålla fler personer. Kraven är således motstridiga på så sätt att det krävs en redovisning av de personer

som ska genomföra uppdraget och samtidigt ska anbudsgivaren kunna tillhandahålla fler personer.

Ett förfrågningsunderlag ska vara formulerat på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare kan tolka informationen på samma sätt. Förvaltningsrätten bedömer att punkterna AUB.513 och UB 3.2 är utformade på ett sådant sätt att det öppnar upp för olika tolkningar av vad som ska anges i anbudet. Det kan inte uteslutas att bristen i upphandlingsdokumenten har påverkat det konkurrensuppsökande skedet. Upphandlingsdokumenten brister således i transparens och förvaltningsrätten bedömer att Trafikverkets avbrytandebeslut får anses vila på sakligt godtagbara skäl. Det har inte framkommit att de grundläggande principerna har åsidosatts genom beslutet. Ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C 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-post-adress, 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.

