



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
Notarien Erik List

DOM
2012-05-30
Meddelad i
Falun

Mål nr
1653-12

SÖKANDE

Nybergs Entreprenad AB, 556222-1845
Box 1034
621 21 VISBY

Ombud: Advokat Henrik Seeliger
Advokatfirman Lindahl KB
Box 11911
404 39 Göteborg

KONKURRENSVERKET	
2012-05-30	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

Ombud: Rogert Andersson
Juridik och planprovning
Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att Trafikverkets upphandling av totalentreprenad för utförande av drift och underhåll av allmänna vägar inom driftområde Södra Gotland, Gotlands län (TRV 2011/88345), ska göras om.

Dok.Id 58507

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND

Trafikverket genomför en upphandling av totalentreprenad för utförande av drift och underhåll av allmänna vägar inom driftområde Södra Gotland, Gotlands län (TRV 2011/88345). Tilldelningsbeslut fattades den 28 mars 2012 varvid Svevia AB (Svevia) antogs som leverantör.

YRKANDEN M.M.

Nybergs Entreprenad AB (Nybergs) begär överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Sveglias anbud ska förkastas, varvid Nybergs anbud innehåller det lägsta priset och därmed är det anbud som ska antas. I andra hand yrkar Nybergs att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin ansökan anför Nybergs i huvudsak följande. Sveglias anbud uppfyller inte de ovillkorliga krav som uppställs i upphandlingen. Såväl kravställda uppgifter som kravställd bevisning saknas i anbudet. Av upphandlingsföreskrifterna och det digitala upphandlingssystemet CTM framgår att anbudsgivaren i anbudet ska skicka in uppgifter som styrker krav på teknisk och yrkesmässig förmåga på företag och nyckelpersoner. Det framgår visserligen inte uttryckligen vilka personer som avses vara nyckelpersoner, men de kan emellertid knappast vara några andra än de som fordras som minimibemanning, det vill säga en namngiven arbetsledare, inklusive platschef, med drifterfarenhet, och tre namngivna vägarbetare, varav två med drifterfarenhet. Förfråganunderlaget är därför tillräckligt klart. Svevia har inte namngivit arbetsledare eller vägarbetare, och följaktligen inte heller bifogat uppgifter som styrker att de uppfyller kraven på teknisk och yrkesmässig förmåga. Detta har inneburit en otillbörlig konkurrensfördel i förhållande till övriga anbudsgivare. Mot denna bakgrund och med hänvisning till att Nybergs anbud innehöll det lägsta priset av de kvalificerade anbuderna om Sveglias anbud förkastas ska upphandlingen rättas. Om förvaltningsrätten finner att begreppet nyckelpersoner inte nödvändigtvis avser de personer som fordras för utförandet av uppdraget,

det vill säga arbetsledare/platschef med driftserfarenhet och tre vägarbetare varav två med driftserfarenhet, är förfrågan underlaget utformat på ett oförutsebart sätt och upphandlingen ska göras om.

Trafikverket bestrider bifall till Nybergs yrkande om rättelse och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om. Trafikverket anför i huvudsak följande. Det skall-krav som anges i CTM under UFB.514 angående bland annat styrkande av teknisk och yrkesmässig förmåga för nyckelpersoner är inte öppet och transparent redovisat. Det saknas möjlighet för anbudsgivare att bedöma vilka personer som ska anses vara nyckelpersoner för vilka skall-kravet om styrkande av teknisk och yrkesmässig förmåga avser. Bristen i öppenhet och transparens medför att Trafikverket saknar möjlighet att korrekt och rättvist jämföra anbud och tilldela rätt anbudsgivare kontraktet.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt anger på vilka omständigheter denne grundar sin talan. (RÅ 2009 ref. 69)

Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Nybergs anför är visat att Trafikverket har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Nybergs 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, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

I förfrågningsunderlaget anges vissa minimikrav på bemanning. Vidare framgår att minimikravet inte innebär att kravet på organisation därmed är uppfyllt. Under rubriken Kompetenskrav/All personal anges att all perso-

nal ska ha kompetens för respektive uppgifter och för nyckelpersoner ska kompetens i form av erfarenhet eller utbildning kunna dokumenteras. Här-
efter anges krav på dokumenterad kompetens för arbetsledare/platschef
med drifterfarenhet, övriga arbetsledare och vinterberedskapshavare. Där-
emot framgår inte ett dokumenterat kompetenskrav för vägarbetare. Med
hänvisning till hur förfrågningsunderlaget är utformat i dessa delar gör
förvaltningsrätten bedömningen att även annan personal än de som ingår i
minimibemanningen kan vara nyckelpersoner. Vad gäller frågan om för-
frågningsunderlaget är tillräckligt tydligt angående vilka som avses vara
nyckelpersoner anser förvaltningsrätten att det inte enbart räcker med en
hänvisning till ett dokumentationskrav för dessa personer. Förvaltningsrät-
ten anser därför – i likhet med vad parterna har anfört – att förfrågningsun-
derlaget brister i transparens och att principen om likabehandling därmed
har åsidosatts. På grund härav får Nybergs anses ha lidit eller kan komma
att lida skada. Det finns därför skäl för ingripande enligt LOU. Eftersom
bristerna är hänförliga till det konkurrensuppsökande skedet ska upphand-
lingen göras om.

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



Anna Önell

rådman