



LÄNSRÄTTEN
I DALARNAS LÄN

DOM
2009-05-08
Meddelad i
Falun

Mål nr
1085-09 E
Rotel 4

SÖKANDE

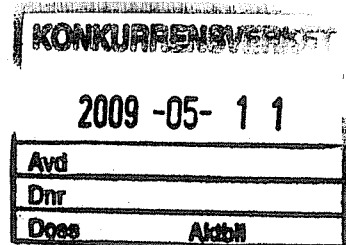
Vectura Consulting AB, 556767-9849
Avdelning Drift och underhåll
Box 412
581 04 Linköping

MOTPART

Vägverket
781 87 Borlänge

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)



YRKANDEN M.M.

Vägverket genomför en upphandling avseende ”Objektmätning med mätbil år 2009 inom Region Norr” med dnr DR30-A 2009:7346. Destia AB/OY har den 1 april 2009 tilldelades uppdraget.

Vectura Consulting AB (nedan bolaget) ansöker om överprövning och begär att Vägverket Region Norrs upphandling ska avbrytas. Bolaget anför till stöd för sin talan i huvudsak följande. Vägverket Regin Norr har beslutat att tilldela Destia uppdraget, trots att Destia inte uppfyller upphandlingens ska-krav. Under punkten 4.1 hänvisar upphandlaren till Vägverkets nationella metodbeskrivning (VVMB) med VV publikationsnummer 116:2004. I publikationens första kapitel står: *Kontrollmätning av objekt får endast utföras av leverantör och utrustningstyp vilka godkänns av Vägverket. För att erhålla ett godkännande krävs särskild utredning avseende bland annat teknisk förmåga, leveransvillkor och kvalitetssäkring.* Med godkända leverantörer avser metodbeskrivningens utgivare, Vägverkets huvudkontor i Borlänge, explicit de leverantörer som efter en prekvalificering och förhandlad upphandling har tecknat nationellt ramavtal för objektmätning med Vägverkets Huvudkontor. Vägverket har tecknat ramavtal med två huvudleverantörer; Ramböll Sverige AB samt Vectura Con-

Dok.Id 62722

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-484 00 E-post: lansrattenidalarna@dom.se	023-484 80	måndag – fredag 08:00-12:00 13:00-16:00

sulting AB. Ramavtalet mellan Vägverkets Huvudkontor och bolaget gällande objektmätning för regionalt avrop har diarienummer AL 80A 2005:7973. Ramavtalet tecknades för perioden 2005 – 2008, med option för 2009. Sedan Vägverket under 2008 valde att avropa förlängning av ramavtalet via option, gäller ramavtalet även under 2009. Destia är inte behörigt att delta i VV regionernas upphandlingar; endast Ramböll och Vectura har behörighet att utföra objektmätning för Vägverket. Det företag som i pågående upphandling har tilldelats uppdraget, Destia, har inte deltagit i Vägverkets särskilda utredning i samband med obligatorisk prekvalificering för objektmätning.

Vägverket medger i yttrande bolagets yrkande, dock med den ändringen att länsrätten i stället bör förelägga Vägverket att vidta rättelse genom att bortse från Destias anbud och anföra vidare bl.a. följande. Vägverket genomförde under 2004 – 2005 en upphandling av vägytemätningar för perioden 2005 – 2008. Upphandlingen annonserades i EG-tidningen i mars 2004, och förfrågningsunderlaget för intresseanmälningar upprättade den 6 april 2004. Två företag anmälde intresse, Ramböll och Vägverket Konsult, efter bolagisering enligt riksdagsbeslut numera Vectura Consulting AB. Genom tilldelningsbeslut den 23 mars 2005 beslöt Vägverket att ingå avtal med Ramböll och Vägverket Konsult. Som bolaget anger har Vägverket utnyttjat sin avtalsenliga optionsrätt, vilket innebär att avtalen med Ramböll respektive bolaget gäller även under 2009. Som bolaget också anger finns således idag bara två företag som är godkända som leverantörer av objektmätningar. Vägverkets grundläggande krav på att en leverantör måste vara godkänd av Vägverket uttrycks i Vägverkets publikation 116:2004. Med godkänd menas, som bolaget anför, att leverantörer måste ha tecknat nationellt ramavtal med Vägverket centralt. Destia har inte något centralt avtal med Vägverket och har heller inte godkänts av Vägverket i den mening som avses i publikation 116:2004. Mot detta kan anföras att det inte framgår tydligt av publikationen 116:2004 hur leverantör och utrustningstyp

godkänns av Vägverket, d.v.s. kravet är så oklart att det inte kan uppfattas som ett ska-krav i den aktuella upphandlingen. Å andra sidan framgår det ändå klart att en leverantör måste vara godkänd av Vägverket. Vägverkets sammanfattande bedömning är att kravet på godkännande som leverantör är tydligt uttryckt och att Destia därför inte kan komma i fråga som leverantör. Vägverket är dock medvetet om att kravet kan uppfattas som oklart.

DOMSKÄL

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.

Enligt 16 kap. 1 § 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 § LOU framgår 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.

Regeringsrätten har i rättsfallet RÅ 2002 ref. 50 prövat frågan om förfrågningsunderlag och tillämpad utvärderingsmodell i visst fall uppfyller de krav som uppställs i LOU i dess då gällande lydelse. Regeringsrätten uttalade därvid att LOU, som bygger på EG-direktiv, inte ger närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad utöver vad som kan sägas komma till uttryck i de allmänt hållna bestämmelserna i LOU. Ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av

detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen och att en utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, dvs. att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas. Detta följer också av gemenskapsrättens krav på likabehandling, förutsebarhet och transparens. Regeringsrätten anför vidare följande. "De skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling inte träds för när."

I Vägverkets uppdragskontrakt framgår bl.a. följande:

3 Kontraktshandlingar

För uppdraget gäller:

1. Detta uppdragskontrakt daterat 2009med följande bilagor
 2. Allmänna bestämmelser, ABK 96
 3. Anbud, daterat.....
 4. Förfrågningsunderlag
 - Översiktskartor
 - Mängdförteckning
 - Uppdragsbeskrivning
 - Övriga handlingar
- .1 VVMB ”Bestämning av jämnhet i längsled och tvärlid samt tvärfall hos ett vägobjekt med mätbil”. Publ 116:2004

Av Vägverkets publikation Metodbeskrivning (VVMB) 116:2004 framgår bl.a. följande:

1 Sammanfattning

Kontrollmätning av objekt får endast utföras av leverantör och utrustningstyp vilka godkänns av Vägverket.

För att erhålla ett godkännande krävs särskild utredning avseende bland annat teknisk förmåga, leveransvillkor och kvalitetssäkring.

Avsteg från krav som anges i denna beskrivning kan medges av Vägverket efter behandling i särskild utredning.

Länsrätten gör följande bedömning.

Frågan i målet är om det aktuella förfrågningsunderlaget kan anses vara så tydligt utformat att det klart framgår vad som är ska-krav och att Destia därmed ska uteslutas ur upphandlingen.

Av upphandlingens tilldelningsbeslut framgår att Vägverket Region Norr upphandlat och tilldelat Destia AB/OY uppdraget för objektmätning med mätbil år 2009 inom Norrbottens och Västerbottens län. Vectura Consulting AB har i sin begäran om överprövning anfört att Destia inte skulle vara godkänd leverantör i enlighet med det ramavtal som Vägverkets huvudkontor tecknat med två leverantörer, Ramböll och Vectura Consulting AB och att Vägverket därför ska bortse från Destias anbud.

Av praxis (Rå 2002 ref. 50) framgår att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. Under punkten 3 Kontraktshandlingar i Uppdragskontrakt framgår bl.a. att *för uppdraget gäller..... 4 förfrågningsunderlag* där det bl.a. hänvisas till *VVMB "Bestämning av jämnhet i längsled och tvärled samt tvärfall hos ett vägobjekt med mätbil" publikation 116:2004*. På sidan 4 i VVMB 116:2004 under rubriken *1 Sammanfattning* framgår bl.a. att *Kontrollmätning av objekt endast får utföras av leverantör och utrustningstyp vilka godkänns av Vägverket*. Av upphandlingens utgång kan antas att upphandlande enhet, Vägverket Region Norr, antingen inte varit medvetet om vilket krav som ställs på en leverantör av objektmätning, från Vägverket centralt, eller att Vägverket Region Norr förbisett det faktum att Destia inte varit förkvalificerade i enlighet med gällande ramavtal vid tilldelningsbeslutet eller att Vägverket Region Norr inte ansett att det funnits något ska-krav i upphandlingen på att vara förkvalificerad.

Länsrätten finner att förfrågningsunderlaget i den aktuella upphandlingen inte kan anses vara så tydligt utformat att det framgått att det verkligen funnits ett ska-krav på att anbudslämnaren skulle vara förkvalificerad i enlighet med det ramavtal som Vägverket tecknat med några leverantörer. Vägverket Region Norr har därför inte förfarit felaktigt som utvärderat Destias anbud i denna upphandling. Överklagandet kan därför inte bifallas.

DOMSLUT

Länsrätten avslår överklagandet.

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



Peter Krantz

rådman

Föredragande har varit länsrättsnotarien Fredrik Pettersson.