



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Henrik Karlsson

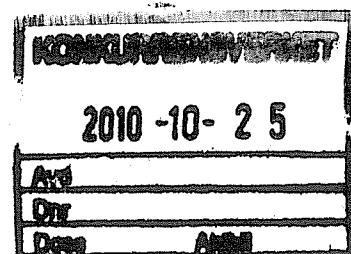
DOM
 2010-10-20
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 5938-10
 Domare 2:1

SÖKANDE

Crawford & Company (Sweden) AB, 556033-6793
 Box 6044
 171 06 Solna

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

**MOTPART**

Trafikverket
 781 89 Borlänge

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten energi m.m. (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Crawford & Company (Sweden) AB:s talan enligt följande. Förvaltningsrätten bestämmer att Trafikverkets upphandling av skadereglering för Projekt Citybanan i Stockholm (TRV 2010/53616) ska göras om.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 6 oktober 2010 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Trafikverket genomför en upphandling av skadereglering för Projekt Citybanan i Stockholm (TRV 2010/53616). Den 27 september 2010 antogs Cunningham Lindsey Sweden AB som leverantör för uppdraget. Förvaltningsrätten har den 6 oktober 2010 beslutat att aktuell upphandling inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Crawford & Company (Sweden) AB (Crawford) har hos förvaltningsrätten begärt överprövning och yrkat att upphandlingen ska göras om. Crawford anför bland annat följande till stöd för talan. Trafikverket har genomfört upphandlingen helt utan att iaktta reglerna i LUF. Trafikverket har inte annonserat upphandlingen i enlighet med 9:1 LUF och har inte upprättat något förfrågningsunderlag. Inte heller har Trafikverket på annat sätt kommunicerat till anbudsgivarna vilka kriterier som gäller för tilldelning av kontrakt. Vid ett förhandlat förfarande, som det enligt tilldelningsbeslutet är fråga om, ska tilldelning av kontrakt föregås av annonsering enligt 4:1 LUF. Vidare åligger det den upphandlande enheten att i annonsen om upphandlingen eller förfrågningsunderlaget ange vilken grund för tilldelning av kontrakt som kommer att tillämpas, vilket framgår av 12:1 LUF. Upphandlingen har genomförts på ett sätt som står i strid med de grundläggande EG-rättsliga principerna om likabehandling, transparens och förutsebarhet. En grundläggande utgångspunkt vid offentlig upphandling är att konkurrensmöjligheterna på marknaden ska utnyttjas. En förutsättning här för är att upphandlingar annonseras. Av fast rättspraxis framgår att redan utebliven annonsering utgör grund för att en upphandling ska göras om, se exempelvis Regeringsrättens avgörande i RÅ 2008 ref. 79. Av fast rättspraxis framgår vidare att brister såsom att inte genomföra en prekvalificering när förhandlat förfarande tillämpas ska leda till att en upphandling görs om. Även utevaron av tilldelningskriterier ska medföra att en upphandling görs om eftersom en upphandlande myndighet annars ges ett obegränsat skönsmässigt utrymme att avgöra vilket anbud som ska antas.

Bristerna i upphandlingen är av allvarlig art och har medfört skada eller i vart fall risk för skada för Crawford.

Trafikverket medger bifall till Crawfords begäran om överprövning.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Sammanfattning

Förvaltningsrätten anser att den aktuella upphandlingen genomförts i strid med gällande lagstiftning. Med hänsyn till de påtalade bristernas art och omfattning föreligger grund för att besluta om att den aktuella upphandlingen ska göras om. Förvaltningsrätten har kommit fram till denna slutsats av följande skäl.

Upphandling i strid med LUF?

Av 1 kap. 24 § LUF följer att upphandlande enheter 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.

Av 4 kap. 1 § samma lag följer att vid upphandling ska öppet, selektivt eller förhandlat förfarande användas. Tilldelning av kontrakt ska föregås av annonsering enligt 7 kap. 1 § om inte något annat följer av 2 §.

Av 7 kap. 1 § samma lag följer att en upphandlande enhet som avser att tilldela ett kontrakt eller ingå ett ramavtal ska annonsera upphandlingen, om inte något annat följer av 4 kap. 2 §.

Likabehandlingsprincipen, som manifesterats i 1 kap. 24 § LUF, medför att det föreligger en skyldighet för den upphandlande enheten att lämna insyn. Denna skyldighet syftar bland annat till att garantera att upphandlingen kringgärdas av sådan offentlighet att marknaden är öppen för konkurrens

och att det går att kontrollera att upphandlingsförfarandena är opartiska och att likabehandlingsprincipen iakttas. Principen om transparens (öppenhet och förutsebarhet) utgör ett utflöde av likabehandlingsprincipen. Denna innebär bland annat att tilldelningskriterierna ska vara formulerade på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare kan tolka dem på samma sätt.

Av Trafikverkets upphandlingsprotokoll framgår att ett förhandlat förfarande tillämpats. Anbudsinbjudan uppges ha skett muntligen och det ekonomiskt mest fördelaktigt anbudet har avsetts att antas.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Förvaltningsrätten konstaterar att det av utredningen i målet inte framgår att aktuell upphandling annonserats och Trafikverket har inte heller bestridit Crawford's påstående om att så inte skett. Trafikverket har inte heller gjort gällande att det föreligger omständigheter som undantar aktuell upphandling från annonseringsplikten, varför upphandlingsförfarandet måste anses stå i strid med LUF i detta avseende. Då det därtill inte har förekommit något förfrågningsunderlag eller offentliggjorda utvärderingskriterier bedömer förvaltningsrätten att upphandlingen lämnat utrymme för godtycke och givit Trafikverket i det närmaste fri prövningsrätt. Upphandlingen uppfyller därmed inte kraven på likabehandling och transparens och är därmed även i detta avseende i strid med LUF.

Frågan om skada

Av 16 kap. 5 § LUF följer att om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Förvaltningsrätten anser att de brister som påtalats i den aktuella upphandlingen är av sådan art och omfattning att de medfört att Crawford åtminstone riskerat att lida skada. Vid sådant förhållande samt då bristerna hänför sig till upphandlingens konkurrensutsättande skede och Trafikverket medgivit bifall till Crawfords begäran, ska upphandlingen göras om.

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



Anna Önell

rådman