



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
Ann-Louice Jonsson

DOM
2015-03-06
Meddelad i
Falun

Mål nr
6111-14

SÖKANDE

Dala Väg AB, 556194-5634

Ombud: Advokaten Åke Söderman
Advokaterna Söderman och Bergsten HB
Box 83, 795 22 Rättvik

MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015 -03- 0 9 →	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Dala Väg AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 130698

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 avseende "Väg 1029 Jöllen-Dyverdalen/länsgränsen" (TRV 2014/12519). Upphandlingen, som avser en totalentreprenad, genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Sedan Dala Väg AB ansökt om överprövning av Trafikverkets tilldelningsbeslut den 21 augusti 2014, beslutade förvaltningsrätten den 17 november 2014 (mål nr 4271-14) att upphandlingen inte fick avslutas innan rättelse hade gjorts. Trafikverket skulle göra en individuell bedömning av om Dala Väg AB ekonomiska och finansiella ställning motsvarar de krav som ställts i upphandlingen. Trafikverket fattade därefter, den 9 december 2014, ett nytt tilldelningsbeslut varvid NCC Construction Sverige AB antogs som leverantör. Anbudet från Dala Väg AB förkastades med motiveringen att bolaget och dess åberopade moderbolag Scandinavian Roadconstruction AB (SRC) inte uppfyller kravet på ekonomisk och finansiell ställning för det aktuella uppdraget.

YRKANDEN M.M.

Dala Väg AB ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas alternativt göras om. Bolaget anför till stöd för sin ansökan i korthet följande. Bolaget uppfyller kvalificeringskraven avseende ekonomisk och finansiell ställning. Det underlag som Trafikverket inhämtat har inte varit tillräckligt för att göra en individuell bedömning av de ekonomiska förhållandena. Trafikverket borde ha gett Dala Väg möjlighet att förtydliga informationen samt komma in med ytterligare utredning. Trafikverket har vid sin nya bedömning utgått från andra förutsättningar än vad anges i förfrågningsunderlaget och har således inte behandlat Dala Väg på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt. Bolaget har lämnat det lägsta anbudspriset och har lidit skada till följd av Trafikverkets felaktiga förfarande. Dala Väg åberopar till stöd för sin talan bl.a. kreditupplysningar från Upplysningscentralen (UC), D & B Bisnode, Creditsafe samt Syna gällande det egna bolaget och moderbolaget SRC.

Trafikverket bestrider bifall till ansökan och anför till stöd för sin inställning i korthet att Dala Väg inte heller efter den individuella bedömning som gjorts befunnits ha en ekonomisk och finansiell ställning som motsvarar kraven i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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 vilka omständigheter denne grundar sin talan på (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69). Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Dala Väg anført är visat att Trafikverket brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att bolaget 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).

Dala Väg, som gör gällande att Trafikverket inte heller inför nu aktuellt tilldelningsbeslut har haft tillräckligt underlag för att göra en individuell bedömning av bolaget, anför bl.a. följande. Trafikverket har utgått från andra förutsättningar än vad som framgår av förfrågningsunderlaget, dels genom att nu ställa upp ett omsättningskrav, dels genom att beakta Dala Vägs och SCR:s rating efter det att det första tilldelningsbeslutet fattades. Trafikverket har återigen valt att endast lägga UC:s kreditbedömningar till grund för sin bedömning. Den enda åtgärd som Trafikverket vidtog med anledning av förvaltningsrättens tidigare dom, var att kontakta Dala Vägs revisor och ställa frågor om dennes senaste revisionsberättelser. Bolaget har inga fastställda årsredovisningar mellan åren 2011 och 2014 till följd

av oklarheter kring om intäkter hänförliga till dessa år kommer att falla ut och i så fall när. Dala Vägs revisor har lämnat en förklaring till detta samt intygat att bolaget har ekonomisk kapacitet att klara uppdraget. Mot bakgrund av bl.a. avsaknaden av fastställda årsredovisningar har bolaget åberopat SRC:s ekonomiska och finansiella ställning för ytterligare kapacitet. Mot bakgrund av vad som framkommit om Dala Väg och SRC borde Trafikverket ha gett bolaget möjlighet att komma in med förtydligande över den tillgängliga informationen samt ytterligare utredning, i form av t.ex. resurssatt genomförandeplan och bemanningsplan, likviditets- och betalningsplaner styrkta av revisor samt bankutlåtande avseende krediter. Trafikverket har inte heller genomfört någon kassaflödesanalys, trots att verket haft denna möjlighet. Om Dala Väg beretts möjlighet att bemöta det nya kreditomdömet från UC hade bolaget kunnat lämna in en förbindelse från Ericsson i Lima AB inklusive åberopande av det företags kreditvärdighet, eftersom det av anbudet framgår att avsikten är att samarbeta med det företaget i entreprenaden.

Trafikverket anför å sin sida bl.a. att Dala Väg och det åberopade moderbolaget SCR båda har riskklass 1 hos UC, att de båda bolagen har låga aktiekapital, låg eller obefintlig omsättning samt oklarheter i styrelsen m.m. I Trafikverkets motivering till tilldelningsbeslutet den 9 december 2014 anges bl.a. följande. Nu aktuellt kontraktsvärde uppgår till ca 50 miljoner kr fördelat på 2,5 år. Ett sedvanligt sätt att titta på firmans ekonomiska kapacitet och styrka för ett entreprenadkontrakt i branschen är att aktuellt företag bör ha en omsättning av 2 x kontraktets årsvärde, vilket i förevarande fall skulle innebära en omsättning på ca 20 miljoner kr. Enligt Dala Vägs revisor finns inga godkända/tillstyrkta årsredovisningar för åren 2011 – 2014. Bolaget uppnår rating 1 hos UC, vilket visar på hög risk för att företaget hamnar på obestånd inom de närmaste 24 månaderna. Eftersom Dala Väg har åberopat moderbolaget SCR:s ekonomiska kapacitet, har

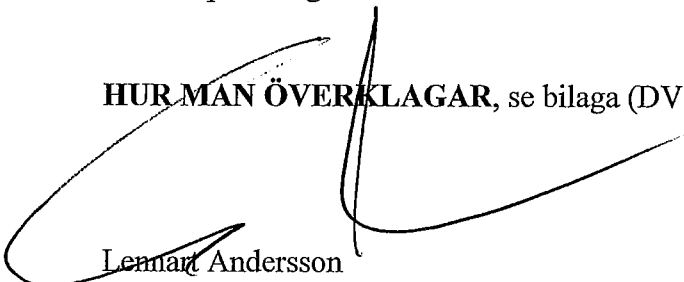
Trafikverket också bedömt moderbolagets ekonomiska ställning. SCR var vid anbudsfristens utgång inte registrerat för F-skatt, moms eller arbetsgi-
varavgifter. Verksamheten bestod då i förvaltning av värdepapper och be-
dömdes för den verksamheten ha rating 3 hos UC. Nettoomsättningen har
kontrollerats och uppgick till 0 kr år 2013. Trafikverket har i ett senare
skede noterat att SCR registrerats för F-skatt, moms m.m. i samband med
att bolagsombildning skett till anläggningsbranschen. Kreditbedömningen
kom då att uppnå rating 1 hos UC efter att nya uppgifter kommit till UC:s
kännedom.

Av förfrågningsunderlaget (AUB.52) framgår bl.a. följande. Anbudsgivare
ska ha en stabil finansiell och ekonomisk ställning för aktuellt uppdrag och
anbudsgivare ska därvid ha minst kreditbetyg A enligt Dun & Bradstreet
eller minst riskklass 3 enligt UC eller motsvarande. För att bevisa att kra-
vet uppfylls ska anbudsgivarna på anfordran inkomma med intyg från bank
eller kreditupplysningsföretag, alternativt redovisa sin ekonomiska ställ-
ning på annat sätt som Trafikverket godtar. Trafikverket ska ha möjlighet
att kontrollera anbudsgivarens uppgifter, t.ex. genom att det aktuella bola-
gets revisor kontaktas och att en kassaflödesanalys genomförs.

Förvaltningsrätten konstaterar att det i allmänhet står en upphandlande
myndighet fritt att vidta undersökningar av de bevis som en anbudsgivare
åberopar för att uppfylla ställda krav så länge en sådan kontroll sker med
beaktande av likabehandlingsprincipen och övriga bestämmelser i LOU (jfr
bl.a. RÅ 2005 ref. 47). Den omständigheten att Trafikverket har beaktat
Dala Vägs och SCR:s rating hos UC efter det att det första tilldelningsbe-
slutet fattades, innebär enligt förvaltningsrättens mening inte något åsido-
sättande av principerna i LOU utan utgör snarast en sådan kontroll som
enligt förfrågningsunderlaget kan komma att ske av anbudsgivarens upp-
gifter.

Vad som framkommit i målet ger enligt förvaltningsrätten inte stöd för annat än att Trafikverket har haft tillräckligt underlag för att göra en sådan individuell bedömning som krävs enligt praxis (jfr RÅ 2005 ref. 47). Mot bakgrund av vad som framkommer i den motiveringen som Trafikverket lämnat i samband med tilldelningsbeslutet den 9 december 2014, gör förvaltningsrätten vidare bedömningen att en sådan individuell bedömning också har genomförts och att de uppgifter som Trafikverket har lagt till grund för beslutet inte klargör att Dala Vägs ekonomiska och finansiella ställning motsvarar de krav som ställts i förfrågningsunderlaget (AFB.52). Vid dessa förhållanden har Dala Väg inte visat att Trafikverket har saknat fog för att förkasta bolagets anbud på det sätt som skett som skett. Vad bolaget anfört visar enligt förvaltningsrättens mening inte att Trafikverket har frångått vad som anges i förfrågningsunderlaget eller på annat sätt har agerat i strid med de grundläggande principerna i LOU. Dala Vägs ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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



Lemnart Andersson
rådman