



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM
2016-06-21
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
4082-16

Sida 1 (6)

KLAGANDE

ITM Meeting Solutions AB, 556520-2693

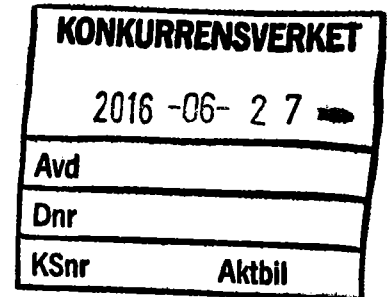
Ombud:
Claes Gustafsson
ITM Meeting Solutions AB
Östergårdsgatan 7
431 53 Mölndal

MOTPART

Kungsbacka kommun
434 81 Kungsbacka

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 415202

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Kungsbacka kommun (kommunen) genomför en upphandling av projektorer och interaktiva skrivtavlor för konferensrum, skol- och fritidsverksamhet, dnr 15/182. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande och tilldelningskriteriet är lägsta pris.

Av tilldelningsbeslut den 4 april 2016 framgår att företaget Staples Connect Sweden AB (Staples) har vunnit upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

ITM Meeting Solutions AB (ITM) ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen ska göras om, att vinnande anbud ska förkastas och att ITM ska anses ha det vinnande anbudet.

Kommunen anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

ITM

Kommunen har felaktigt godkänt två produkter i Staples anbud. Under "Paketlösning 3" i prisbilagan beskriver kommunen att man önskar ett styrsystem med Touch Creston panel 5" eller likvärdigt. Staples har valt att offerera ett styrsystem från tillverkaren AMX. Den aktuella modellen har åtta fysiska tryckknappar. Produkten har därmed felaktigt godkänts som likvärdig, trots att en knapppanel inte kan jämföras med den touchpanel som Touch Creston panel 5" har. AMX-systemet är inte lika flexibelt som efterfrågad Touch Creston panel 5".

AMX har inte heller någon anpassad lösning för ett vinklat bordmontage i sitt sortiment. Under "Paketlösning 3" i prisbilagan skriver kommunen att man önskar en mikrofonlösning som bl.a. ska kunna monteras i tak eller på bord. Staples har offererat ett mikrofonssystem som endast är utbyggbart med en mikrofon. Mikrofonen är en bordsmikrofon och den kan inte monteras i tak. Produkten uppfyller därmed inte ställda ska-krav. Genom ottydligheterna i förfrågningsunderlaget har ITM lidit eller kan komma att lida skada.

Kommunen har valt att förkasta tre andra anbudsgivare på grund av att man inte ansett att anbudsgivarna har offererat en likvärdig produkt mot vad som efterfrågats. Åtminstone en av de förkastade anbudsgivarna har offererat en produkt som är mer jämförbar med den efterfrågade produkten än vad som är skillnaden mellan styrsystemen i "Paketlösning 3". Kommunen har därmed åsidosatt likabehandlingsprincipen.

Kommunen har efterfrågat produkten Clickshare Mini från producenten Barco. Man har dock inte förklarat vilka funktioner eller vad som ska ingå i den offererade produkten. ITM har offererat den motsvarande modellen Clickshare 100, eftersom producenten har valt att ändra sin produktportfölj för Clickshare-modeller. Produkten Clickshare CSE-100 stödjer funktionen AirPlay, vilket framgår av den information som finns i Barcos nyhetsbrev.

Kommunen

Produkten AMX CP-1008-EU, vilken har offererats av Staples, är likvärdig med en Touch Creston panel 5", eftersom båda produkternas knappsystem har en likvärdig funktion. Upphandlande myndighet är skyldig att acceptera produkter som är likvärdiga om produkternas funktioner är desamma. Kommunen har dessutom angett i förfrågningsunderlaget att det är den som ska bedöma om offererad produkt är likvärdig med efterfrågad produkt.

Mikrofonen Aver VC520, vilken har offererats av Staples, kan monteras i tak och det medföljer ett metallfäste för installation. Den uppfyller därmed ställda krav.

ITM:s anbud uppfyller inte samtliga obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget. Detta eftersom företaget under "Paketlösning 1" och "Paketlösning 2" (punkten 1e och 2e) har offererat en Barco ClickShare CS-100 i stället för referensprodukten Clickshare mini. Produkterna kan inte anses vara likvärdiga eftersom den offererade produkten saknar funktionen AirPlay och endast har en dongel. Utifrån dessa omständigheter har ITM inte lidit någon skada. Den omständigheten att Barco har ändrat sin produktportfölj påverkar inte kommunens krav. Produkten Clickshare mini har varit fortsatt känd för anbudsgivarna, bl.a. utifrån att det funnits information om produkten på Barcos hemsida. Därmed har anbudsgivarna haft samma förutsättningar att offerera en likvärdig produkt. Offererad produkt har två donglar, något som bl.a. bidrar till mer effektiva möten.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om ITM har gjort sannolikt att det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att kommunen har godtagit två nedan angivna produkter som den vinnande anbudsgivaren Staples har offererat. Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Styrsystemet ("Paketlösning 3")

Av kravspecifikationen som bilagts till förfrågningsunderlaget för upphandlingen framgår att kommunen har begärt ett styrsystem med "Touch Creston panel 5" el. likvärdigt". Av p. 1.1.1 i förfrågningsunderlaget framgår att kommunen förbehåller sig rätten att bedöma vad som kan anses vara en likvärdig produkt i de fall där det har angetts ett produktnamn. Mot denna bakgrund och med hänsyn till att ITM inte anfört omständigheter som visar på att själva funktionen skiljer sig åt mellan produkterna Touch Creston panel 5" och AMX CP-1008-EU anser förvaltningsrätten inte att kommunen kan anses ha åsidosatt likabehandlingsprincipen när man godtagit Staples styrsystemprodukt. Att den offererade produkten har en knapppanel istället för en touchpanel medför inte någon annan bedömning.

Mikrofonen ("Paketlösning 3", p. 3e)

Av kravspecifikationen framgår att det ska finnas möjlighet att använda både takmikrofoner och bordsmikrofoner inom paketlösning 3. ITM har invänt att mikrofonen som Staples har offererat inte kan monteras i tak. Kommunen har dock förklarat att det medföljer ett takfäste till produkten och hänvisat till en lista över vanliga frågor om produkten från tillverkarens hemsida. ITM har inte har gett in någon utredning som visar på att uppgiften om att den vinnande anbudsgivarens offererade mikrofon inte kan fästas i tak. Förvaltningsrätten anser vid ovan angivna förhållanden att ITM har visat att kommunen har åsidosatt likställighetsprincipen genom att man godtagit produkten. Förvaltningsrättens bedömning är vidare att förfrågningsunderlaget är tillräckligt klart och tydligt formulerat i de delar som ITM har angripit.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten således att ITM inte har gjort sannolikt att kommunen har åsidosatt likabehandlingsprincipen eller att det lidit eller kan komma att lida skada på grund av att Staples två produkter i form av styrsystem och mikrofon har godtagits av kommunen. Ansökan ska därför avslås.

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



Karin Leidzén

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Martina Entson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

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 beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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 angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.



**KAMMARRÄTTEN
I JÖNKÖPING**
Avdelning 1:3

BESLUT

2016-06-27
Meddelat i Jönköping

Mål nr 1732-16

KLAGANDE

IMM Institutet för Marin Miljöanalys AB, 556268-1550
Box 241 04
400 22 Göteborg

MOTPART

Oskarshamns kommun
Box 706
572 28 Oskarshamn

Ombud: Advokat Ingrid Sandstedt
Advokatfirman Pedersen AB
Box 3462
103 69 Stockholm

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Växjö:s dom den 12 maj 2016 i mål nr 963-16

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU); fråga om prövningstillstånd

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten meddelar inte prövningstillstånd. Förvaltningsrättens avgörande står därför fast.

Dok.Id 192179

Postadress
Box 2203
550 02 Jönköping

Besöksadress
Slottsgatan 5

Telefon
036-15 68 00 (vx)
E-post: kammarrattenijonkoping@dom.se
www.kammarrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-16 19 68

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

För att kammarrätten ska pröva överklagandet krävs prövningstillstånd.

Prövningstillstånd ska meddelas om

- det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till (ändringsfall),
- det inte går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till utan att prövningstillstånd meddelas (granskningsfall),
- det är viktigt för ledningen av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt (prejudikatfall)
eller
- det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet (extraordinära fall).

Detta framgår av 34 a § andra stycket förvaltningsprocesslagen (1971:291).

Kammarrätten har gått igenom allt material som finns i målet och kommit fram till att prövningstillstånd inte ska meddelas. Överklagandet kommer därför inte att prövas av kammarrätten.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (formulär 9).

Kammarrättsråden Bengt Green (ordförande) och Ola Holmén (referent) har deltagit i avgörandet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att prövningstillstånd meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster eller lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Vanligtvis får, då kammarrätten inte har fattat något interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, avtal slutas omedelbart. **I de fall där kammarrätten har fattat ett interimistiskt beslut om att avtal inte får ingås, får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt det interimistiska beslutet.** Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen.
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet.
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd.
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta.
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.