



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

Föredraganden U Åsberg

DOM
2012-06-11
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
868-12E

SÖKANDE

Stjärna Fyrkant Com System AB, 556338-0418
Heffnersvägen 1
856 33 Sundsvall

MOTPART

Gemensam nämnd för upphandlingssamverkan
c/o Upphandlingskontoret
Östersunds kommun
831 82 Östersund

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1090) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2012-00-12	
Avd	
Dnr	
Dass	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 39493

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Gemensamma nämnden för upphandlingssamverkan (nämnden) genomför upphandling avseende mobiltelefoner, tillbehör och service, dnr 1916-2011, och har i tilldelningsbeslut den 7 mars 2012 beslutat att anta BKE Telecom AB som leverantör.

Ansökan om överprövning

Stjärna Fyrkant Com System AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att nämnden genomför en ny utvärdering och meddelar ett nytt tilldelningsbeslut varvid BKE Telecom AB:s anbud förkastas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin talan anför bolaget följande. Av förfrågningsunderlaget framgår såsom skall-krav att referensprislista ska bifogas anbud och att sortimentet i den ska ha samma rabattsats som nettoprissatta produkter i förfrågan. BKE Telecom AB:s anbud saknar referensprislista och är således inte komplett.

För det fall BKE Telecom AB:s anbud förkastas kommer avtal att tecknas med det bolag som rangordnats som nummer två. Dock endast under förutsättning att dess anbud är korrekt. Möjligheterna för bolaget att bli huvudleverantör ökar om bolaget är rangordnat som nummer två istället för som nu nummer tre. Därmed anser bolaget sig ha lidit skada.

Motpartens inställning

Nämnden bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför följande. Nämnden har endast för avsikt att teckna avtal med en enda leverantör i aktuell upphandling. Bolaget har rankats som nummer tre i den utvärdering som gjorts. Vid en eventuell rättning av tilldelningsbeslutet, på det sätt som bolaget yrkat, kommer bolaget istället att rangordnas på andra plats. En rättning av tilldelningsbeslutet saknar därmed reell betydelse för bolaget

varför bolaget inte heller kan ses lida eventuell skada i förevarande upphandling.

Vidare har bolaget gjort gällande att som skall-krav begärs att en referensprislista ska bifogas anbudet och att sortimentet i den ska ha samma rabattsats som nettoprissatta produkter i förfrågan. Förfrågningsunderlagets andra stycke i punkt 1.7.2 Pris är emellertid ett önskemål och inte ett skallkrav till skillnad från punktens första stycke. Av förfrågningsunderlagets punkt 1.3.14 Kvalificering och anbudsutvärdering framgår att samtliga ställda krav och kommersiella villkor ska vara uppfyllda. Det framgår med tydlighet av punkt 1.7.2 att det endast är första stycket av punkt 1.7.2 som innehåller ett sådant uppställt krav medan andra stycket enligt ordalydelsen är en önskan avseende övrigt sortiment.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Förvaltningsrätten konstaterar att den aktuella upphandlingen påbörjades efter den 1 november 2011, varför LOU ska tillämpas i dess lydelse enligt SFS 2011:1030.

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 (1 kap. 9 § LOU).

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 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 § LOU).

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

För att ett ingripande enligt LOU ska ske i form av att upphandlingen ska göras om eller rättas krävs enligt 16 kap. 6 § LOU att den leverantör som ansökt om överprövning lidit eller kan komma att lida skada till följd av myndighetens brott mot bestämmelserna i LOU.

Bolaget har anfört att det vinnande anbudet inte uppfyllt samtliga i förfrågningsunderlaget angivna skall-krav. I målet är således inte fråga om brister i upphandlingens konkurrensuppsökande skede varvid den krets av potentiella leverantörer som kan komma att lida skada är omfattande. Istället är fråga om upphandlande myndighet genomfört en korrekt utvärdering av de inkomna anbuden och därför måste upphandlingslagstiftningens skaderequisit beaktas.

I målet är ostridigt att bolaget rangordnats som nummer tre i den i upphandlingen gjorda utvärderingen. Därmed kan konstateras att även om den antagne leverantören skulle uteslutas ur upphandlingen hade bolaget vid en utvärdering ändå inte utgjort det bästa anbudet eller ens lika bra som det anbud som rangordnats som nummer två. Bolaget kan därför inte anses ha lidit eller riskera att lida skada till följd av den utvärdering som upphandlande myndighet gjort och överklagandet ska därför avslås.

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



Vanja Marcusson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,

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

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1C LOU