



**KAMMARRÄTTEN
I JÖNKÖPING**
Avdelning 1:3

DOM

2016-11-17
Meddelad i Jönköping

Mål nr 1493-16

KLAGANDE

1. Högskolan i Kristianstad, 202100-3195
2. Linnéuniversitetet, 202100-6271
3. Malmö Högskola, 202100-4920

Ombud för 1–3: Advokaterna Per-Ola Bergqvist och
Christoffer Löfquist
Foyen Advokatfirma AB
Södergatan 28
211 34 Malmö

MOTPART

AB Bäckaskog Media, 556169-1485
Sjölyckevägen 2
290 34 Fjälkinge

Ombud: Advokat Peter Olofsson
Advokatbyrå AB Peter Olofsson
Österlånggatan 15
291 33 Kristianstad

KONKURRENSVERKET	
2016-11-17	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Växjö:s dom den 28 april 2016 i mål nr 4153-15,
se bilaga A

SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten ändrar förvaltningsrättens dom och avslår AB Bäckaskog
Medias ansökan om överprövning.

Dok.Id 197471

Postadress
Box 2203
550 02 Jönköping

Besöksadress
Slotsgatan 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

YRKANDEN

Högskolan i Kristianstad, Linnéuniversitetet och Malmö Högskola (Linnéuniversitetet) yrkar att kammarrätten upphäver förvaltningsrättens dom och avslår AB Bäckaskog Medias (Bäckaskog) ansökan om överprövning.

Bäckaskog motsätter sig bifall till överklagandet.

VAD PARTERNA ANFÖR

Linnéuniversitetet

Linnéuniversitetet anför detsamma som i förvaltningsrätten med följande tillägg. Vid en språklig bedömning av kravställningen framgår att det endast är utrustningen "dator med widescreen monitor" som ska vara fast monterad. Det finns därmed inte krav i förfrågningsunderlaget att konferensspindelns ska vara fast monterad. Det framgår endast att det ska finnas en konferensspindel i rummet. Kravet innebär att det är den funktion som en konferensspindel har, som ska uppfyllas. Tabula AB (Tabula) har offererat en lösning likvärdig med detta och därmed uppfyllt det överordnade funktionskravet i upphandlingen.

Vad gäller funktionen för en konferensspindel, dvs. en konferenstelefon, är det av stor nytta att denna inte är fast monterad. En konferensspindel är att jämställa med en flyttbar telefon som ska kunna användas av flera personer som samtidigt befinner sig i ett och samma rum. Vidare ska konferensspindelns kunna flyttas i rummet för att kunna anpassas till var personerna i rummet befinner sig. Möjligheten att vid behov kunna flytta konferensspindelns till ett angränsande mötesrum medför att konferensspindelns inte ska vara fast monterad. I aktuell bransch är det inte otydligt vad begreppet konferensspindel innebär utifrån de funktioner som en beställare eftersöker.

Bäckaskog

Texten i förfrågningsunderlaget är inte entydig avseende huruvida en konferensspindel ska vara fast monterad. Linnéuniversitetets svar på en anbudsgivares fråga om vad som avses med konferensspindel lämnar inte heller någon upplysning. Den språkliga innebörden av orden konferensspindel och konferenstelefon måste av leverantörer förstås vara en konferenstelefon som kan ställas på ett bord.

Den utrustning som Tabula offererat är inte någon konferenstelefon såsom efterfrågats som produkt. Produkten är inte en apparat som kan vara en fristående enhet med möjlighet att ringa upp eller besvara ett samtal för telefonmöte. Tabula har valt att använda videokonferenssystemets begränsade möjlighet att användas som konferenstelefon som funktion. Ett videokonferenssystem (system för e-möten), av den art som efterfrågas och för den typ av lokal som är aktuell, är fast monterat, då det till systemet ska anslutas kameror, monitorer, projektorer, datorer och annan teknik. Det kan inte utan installationsinsats flyttas runt mellan lokaler. Även om upphandlingen avser en totalentreprenad ska anbudsgivarna följa den ram som ställts upp i förfrågningsunderlag med kompletteringar.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Frågan i målet är om vinnande anbud uppfyller kravet i punkt 4.2.2 nivå 2 i förfrågningsunderlaget avseende konferensspindel.

I punkt 4.2.2 nivå 2 i förfrågningsunderlaget anges följande. "Utrustning i rummet ska vara fast monterad dator med widescreen monitor, kateder, konferensspindel, högtalare och projektor".

Högsta förvaltningsdomstolen har i RÅ 2002 ref. 50 uttalat att även förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de inte bryter mot de principer som bär upp det upphandlingsrättsliga regelverket. Ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten eller enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen.

Transparensprincipen innebär att man i varje enskilt fall måste bedöma om en upphandling har genomförts tillräckligt öppet och förutsebart för rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer (jfr EU-domstolens mål C-19/00).

Parterna har redovisat olika uppfattningar om hur kravet i punkt 4.2.2 nivå 2 ska tolkas. Tolkningarna gäller om det är produkten konferensspindel såsom fysiskt föremål eller dess funktion som efterfrågas och om en konferensspindel ska vara fast monterad.

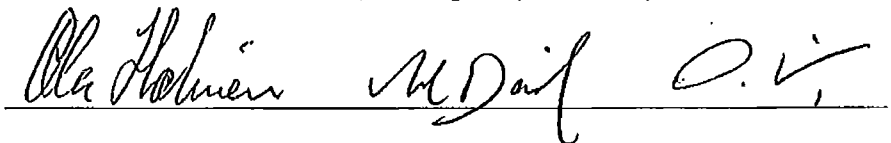
I det aktuella kravet anges inte uttryckligen om det är produkten konferenstelefon eller dess funktion som ska offereras. I förfrågningsunderlaget framgår dock av flera andra punkter att upphandlingen avser fullständig projektering, installation och driftfärdig anläggning/system med funktionsansvar. Kammarrätten anser att förfrågningsunderlaget inte är optimalt utformat, men att det i tillräcklig grad framgår att Linnéuniversitetet avser att upphandla en produkt med den funktion som en konferensspindel har. En sådan tolkning av kravet kan i vart fall inte anses strida mot principen om transparens eller någon annan av de grundläggande principerna i LOU.

Linnéuniversitetet har uppgett att Tabula har offererat en lösning som har funktionen av konferensspindel. Kammarrätten finner inte skäl att ifrågasätta detta.

Varken av kravets ordalydelse eller av Linnéuniversitetets förtydligande genom frågor och svar, framgår med tydlighet att efterfrågad konferensspindel ska vara fast monterad. Linnéuniversitetet har anfört att det inte är ett obligatoriskt krav att konferensspindeln ska vara fast monterad, utan att det i stället är av stor nytta att konferensspindeln inte är fast monterad. Enligt kammarrättens mening är det aktuella kravet inte heller i detta avseende utformat på bästa sätt, men kravets formulering får ändå anses vara godtagbar. Kammarrätten anser således att Bäckaskog inte har visat att det är ett obligatoriskt krav att konferensspindeln ska vara fast monterad.

Sammantaget anser kammarrätten att Bäckaskog inte har förmått visa att Tabulas anbud inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. Det är därmed inte visat att Linnéuniversitet brutit mot någon av de grundläggande principerna i LOU. Överklagandet ska därför bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 9).



Kammarrättsrådet Ola Holmén (ordförande), kammarrättsrådet Anders Davidson (referent) och tf. kammarrättsassessorn Olle Molin har deltagit i avgörandet.

Föredragande: Lena Lundblad



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 nås 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.