



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**

**DOM**  
2017-03-03  
Meddelad i Linköping

Mål nr  
637-17

**SÖKANDE**

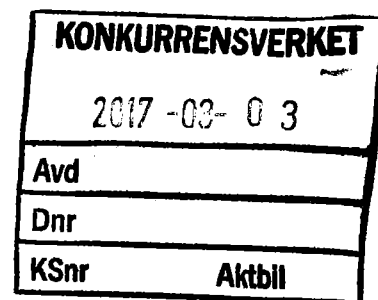
One Nordic AB, 556075-7287  
Box 50529  
202 50 Malmö

Ombud: Advokaten Sylvia Lindén och Jur. kand. Philip Thorell  
c/o Baker & McKenzie Advokatbyrå KB  
Box 180  
101 23 Stockholm

**MOTPART**

Linköpings kommun  
581 81 Linköping

Ombud: Alexander Trennemark  
c/o Upphandlingscenter  
602 22 Norrköping



**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och förordnar att upphandlingen ska göras om.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut av den 31 januari 2017 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 279596

**Postadress**  
Box 406  
581 04 Linköping

**Besöksadress**  
Brigadgatan 3

**Telefon**  
013-25 11 00  
**E-post:** [forvaltningsrattenilinkoping@dom.se](mailto:forvaltningsrattenilinkoping@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se)

**Telefax**  
013-25 11 40

**Expeditionstid**  
måndag–fredag  
08:00-16:00

## BAKGRUND OCH YRKANDEN

Linköpings kommun (Kommunen) genomför upphandlingen *Drift, underhåll, ombyggnad och nyanläggning av trafiksignalanläggning samt förråds-hållning inom Linköpings kommun 2017-2019*, dnr UH-2016-18. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt LOU.

One Nordic AB (Bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att den ska avbrytas och göras om. Till stöd för Bolagets talan anføres sammanfattningsvis följande. Innevarande entreprenör för uppdraget i upphandlingen är Swarco Sverige AB (Swarco) som äger rättigheterna till styrsystemet OmniVue som används för att styra, övervaka och programmera trafiksignalanläggningarna i Kommunen. Vidare äger Swarco rättigheterna till det programmeringsverktyg som behövs för att programmera OmniVue. Upphandlingens förfrågningsunderlag innehåller flera krav som strider mot de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna om proportionalitet, transparens och likabehandling i 1 kap. 9 § LOU. Kommunen har i förfrågningsunderlaget (punkten 1.2.2 i bilaga 11.8 och punkten 1 i bilaga 9.4 ) ställt krav som innebär att en anbudsgivare måste ha licenser och programmeringsverktyg för, och personal med erfarenhet och kompetens om OmniVue och programmeringsverktyget. Kommunen har haft möjlighet att välja mindre ingripande åtgärder som inte hämmar konkurrensen. Kraven medför att proportionalitetsprincipen och likabehandlingsprincipen har trätts för när. Kommunen har vidare i bilagan Mängdförteckning till förfrågningsunderlaget begärt att anbudsgivare offererar priser på Swarcos specifika produkter i strid mot 6 kap. 4 § LOU. Kommunen har därigenom omöjliggjort för andra än Swarco att överhuvudtaget kunna lämna ett anbud som uppfyller kraven i upphandlingen. I vart fall har andra anbudsgivare än Swarco haft begränsade möjligheter att lämna ett konkurrenskraftigt anbud, vilket strider mot de upphandlingsrättsliga principerna. Genom angivna brott mot LOU har Bolaget fråntagits möjlig-

heten att lämna ett anbud som kan uppfylla ställda krav i upphandlingen eller åtminstone att kunna lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Bolaget har på grund därav lidit, eller kan komma att lida skada, på sätt som anges i 16 kap. 4 § LOU.

Kommunen medger Bolagets talan.

Förvaltningsrätten har den 31 januari 2017 beslutat att Kommunen inte får ingå avtal till dess förvaltningsrätten bestämt något annat.

### **SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

I 16 kap. 6 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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 gjorts.

### **Förvaltningsrättens bedömning**

Förvaltningsrätten konstaterar att Kommunen har medgett Bolagets talan om att upphandlingen ska göras om utan att bemöta det Bolaget anfört. Oberoende av om parterna är överens i sak har förvaltningsrätten enligt rättspraxis (se t.ex. Kammarrätten i Stockholms mål 7153-12) att göra en självständig prövning i saken.

Vid en sådan prövning finner förvaltningsrätten att Bolaget i tillräcklig mån visat att Kommunen i sitt förfrågningsunderlag ställt krav som strider mot de grundläggande principerna om proportionalitet och likabehandling i 1 kap. 9 § LOU och som innebär att en leverantör getts otillbörliga fördelar i upphandlingen.

Bolaget har gjort gällande att det genom Kommunens felaktiga förfarande ha fråntagits möjligheten att lämna ett anbud som kan uppfylla ställda krav eller åtminstone att kunna lämna ett konkurrenskraftigt anbud, vilket Kommunen inte har invänt mot. Mot bakgrund härav och vad som i övrigt framkommit finner förvaltningsrätten inte skäl att betvivla att Bolaget riskerar att lida skada till följd av Kommunens felaktiga agerande.

Det finns således förutsättningarna för åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU. Eftersom Kommunens handlande har påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede ska ansökan bifallas med förordnande om att upphandlingen ska göras om.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D-LOU).

Tomas Kjellgren

Rådman

Handläggare har varit föredragande juristen Stefka Bokmark.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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.