



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2015-01-22
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
20603-14

Sida 1 (6)

KONKURRENSVERKET	
2015-01-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Q enter AB, 556636-6067

Ombud: Advokat Viktoria Edelman och jur.kand. Jenny Kenneberg
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
Box 3124
103 62 Stockholm

MOTPART

Stockholms läns landsting, 232100-0016
Box 22550
104 22 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 543270

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00
E-post:
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Stockholms läns landsting (härefter SLL) genomför en upphandling av voteringsystem med integrerat AV-stöd, SLL850. Vid upphandlingen tillämpas öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Av tilldelningsbeslut den 25 september 2014 framgår att SLL avser att teckna avtal med annan anbudsgivare än Q enter AB (härefter Q enter).

Q enter yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen får avslutas först sedan en förnyad anbudsprövning har genomförts, varvid bolagets anbud ska tas upp till utvärdering.

SLL anser att förvaltningsrätten ska avslå ansökan.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

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.

Om den upphandlande myndigheten har 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 gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Referensuppdrag

Q enters anbud har inte tagits upp till utvärdering av SLL, eftersom SLL noterar att det i bilaga 3 b till Q enters anbud föreligger en felaktighet avseende ska-krav.

Av punkt 10.3 i anbudsinbjudan framgår att anbudsgivaren ska ha erfarenhet av efterfrågad tjänst och att anbudsgivaren som bevis för detta ska redovisa två referensuppdrag som är av liknande karaktär och komplexitet som beskrivs i inbjudan. Den efterfrågade informationen ska anges i enlighet med referensmallen, bilaga 3 till förfrågningsunderlaget. Vidare anges i inbjudan att en bilaga per referensuppdrag ska fyllas i. I referensmallen anges att det tydligt ska framgå hur uppdraget och supporten är utformad.

Q enter har gett in två ifyllda versioner av referensmallen. Båda versionerna har följande identiska texter på sid. 2: "Mikrofon-, voterings- och möteshanteringssystem till Rådssalen i Stockholms Stadshus inkluderat skärmar, datorer, ljud, hörslingor och webbTV. Supporten är utformad enligt Q enters vanliga Service Supportavtal som även SLL har haft till förra året med Q enter. Supporten innefattar närvaro av tekniker vid samtliga fullmäktigemöten, felhantering och uppgraderingar av mjukvara."

Båda versionerna refererar till "Rådssalen i Stockholms stadshus". SLL anför att man inte har uppfattat detta som en felskrivning utan, mot bakgrund av att texterna i övrigt är identiska, uppfattat det som att Q enter inte har fyllt i de uppgifter som krävs för att SLL ska förstå vad uppdraget har omfattat när det gäller Västerås stad. Q enter anser att den ena texten är en beskrivning av ett uppdrag åt Västerås stad och det andra en beskrivning av ett system till rådssalen i Stockholms stadshus. Att det råkar stå

rådssalen i Stockholms stadshus på sid 2 är ett uppenbart skrivfel, vilket framgår av att Q enter på förstasidan av beskrivningen av uppdraget har angett att det avser ett uppdrag åt Västerås stad. Q enter hävdar att det står i strid med principerna om transparens och likabehandling att förkasta anbudet utan föregående kommunikation med bolaget.

Enligt förvaltningsrättens bedömning innebär de identiska texterna i kombination med att beskrivningen av uppdraget för Västerås stad felaktigt hänvisar till rådssalen i Stockholms stadshus att SLL har haft grund för att bedöma att Q enter har underlåtit att lämna en beskrivning av uppdraget för Västerås stad och i stället kopierat beskrivningen av det andra referensuppdraget för Stockholms stad. Vidare gäller att bestämmelsen i 9 kap. 8 § LOU om rättelse är fakultativ. Den innebär ingen skyldighet för den upphandlande myndigheten att se till att felaktigheter rättas. Förvaltningsrätten anser således att Q enter inte har uppfyllt det obligatoriska kravet på beskrivning av referensuppdrag och att SLL inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. SLL har därför haft fog för sitt beslut att inte ta upp bolagets anbud till utvärdering.

Reservation i anbudet

SLL har vidare förkastat Q enters anbud då det inte uppfyller det obligatoriska kravet på godkännande av avtalsvillkoren. Skälen till detta är att bolaget i bilaga 1b till sitt anbud angett att "förlaga till avtal godkänns efter förhandling" och att upphandling enligt öppet förfarande inte tillåter förhandling.

Q enter anför att bolaget genom att underteckna anbudet har bekräftat att samtliga ska-krav och avtalsvillkor accepteras. Den aktuella skrivningen är enligt Q enters mening endast en bekräftelse på att bolaget godkänner förlagan till avtal, men först efter att bolaget har kompletterat uppgifterna

med uppgifter som saknas, såsom namn på parter m.m. Det är enligt bolagets åsikt felaktigt att tolka skrivningen som en reservation mot avtalsvillkoren, såsom SLL har gjort.

Det är ostridigt i målet att Q enter har undertecknat anbudsintjudan strax under texten "Undertecknande av detta anbud innebär att Anbudsgivaren accepterar samtliga ska-krav och avtalsvillkor." Frågan är om formuleringen "Förlaga till avtal godkänns efter förhandling", som finns i en bilaga till bolagets anbud, ska anses innebära att Q enter inte uppfyller ska-kravet att godkänna de uppställda avtalsvillkoren.

De avtalsvillkor som anbudsgivaren ska acceptera för att dess anbud ska kunna utvärderas framgår av dokumentet Förlaga till avtal, till vilket det görs en hänvisning i punkt 14 i anbudsintjudan. Förvaltningsrätten tolkar detta som att det är de i bilaga 4 angivna villkoren som ska accepteras vid undertecknandet av anbudet. Av de dokument som ligger till grund för upphandlingen framkommer inte att det finns något utrymme för förhandling av dessa villkor. Förvaltningsrätten anser inte att begreppet "förhandling", som Q enter har använt, kan tolkas som att förlagan till avtal ska kompletteras med de uppgifter som saknas, såsom namn på parter m.m. Begreppet "förhandling" ska i stället tolkas som att bolaget vill försöka åstadkomma förändringar av avtalsförlagans innehåll innan den kan accepteras.

Förvaltningsrätten anser därför att SLL har haft fog för att bedöma att Q enters skrivning om att förlagan till avtal godkänns efter förhandling utgör en reservation mot avtalsvillkoren som innebär att bolagets anbud inte uppfyller det obligatoriska kravet på att acceptera de villkor som framgår av dokumentet Förlaga till avtal. Det har därmed även av denna anledning varit riktigt att besluta att inte ta upp Q enters anbud till utvärdering. SLL har alltså inte brutit mot någon bestämmelse i LOU.

Sammanfattning

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att vad Q enter anför inte visar att SLL har brutit mot LOU eller någon av de grundläggande principer som gäller för offentlig upphandling, när SLL beslutade att inte ta upp Q enters anbud till utvärdering. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt LOU. Q enters ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).



Ulrika Sandell

Rådman

Elisabeth Kornfeldt har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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 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.

