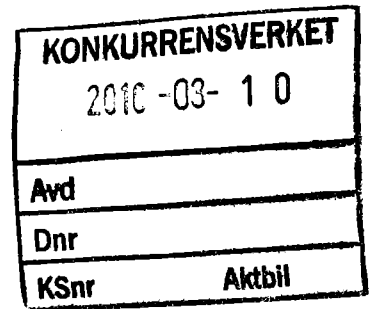


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2016-03-10
Meddelad i
GöteborgMål nr
8-16**SÖKANDE**UPS-teknik i Väst AB, 556636-3254
Rattgatan 25
442 40 Kungälv**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 395906

| | | | | |
|---|---|--|-----------------------------------|---|
| 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 UPS:er inklusive drift, ref. nr. 15/60.

Av utredningen framgår att annan leverantör än UPS-teknik i Väst AB (bolaget) vunnit upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning och anför bl.a. följande. Grunden för begäran är den stora prisskillnaden, då det vinnande anbudet har 46–50 procent lägre pris än de övriga två offerterna. Offerten från den vinnande anbudsgivaren innehåller inte någon specifikation över vilken utrustning man avser att leverera. Kommunen kan därför inte ha bedömt om kraven i punkt 4. 1 i förfrågningsunderlaget uppfylls. Inget dokument visar att kravet i förfrågningsunderlaget på separat manuell yttre bypass (4.1.1. option) är uppfyllt, inte heller att installation (enligt 4.1.2.) eller fjärrövervakning (enligt 5.1.6) av UPS via leverantör uppfylls av vinnande anbudsgivare. Kommunen har brutit mot likabehandlingsprincipen. Kommunen kan vid upphandlingen inte ha bedömt om kraven i förfrågningsunderlaget uppfylls. Offertgivaren uppmanas inte intyga att samtliga krav uppfylls och ingen teknisk specifikation har begärts in. Det går inte att avgöra uppfyllelse av ställda krav utan att jämföra specifikationer.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Det vinnande anbudet uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget uppställda krav. Kontrollen har genomförts av en referensgrupp med stor kunskap inom området. Några tekniska specifikationer avseende offerterade produkter har inte begärts in från anbudsgivarna och kommunen är heller inte skyldig att framställa en sådan begäran. Det har inte kommit fram några

omständigheter som ger anledning att ifrågasätta riktigheten av intygade uppgifter i vinnande anbud. Skillnaden i pris mellan bolagets anbud och det vinnande anbudet har inte medfört anledning att ifrågasätta det offererade totalpriset i vinnande anbud.

SKÄLEN 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 iakttas (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

Bolaget har åberopat att den vinnande anbudslämnaren inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlagets fjärde och femte punkter samt att kommunen, genom att inte kontrollera att kraven är uppfyllda och inte heller kontrollera den vinnande anbudslämnarens prissättning, har brutit mot likabehandlingsprincipen.

Det är den upphandlande myndigheten som bestämmer vilka krav och villkor som ska ställas i upphandlingen. En av huvudprinciperna i LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen.

I det aktuella förfrågningsunderlaget avser fjärde punkten obligatoriska krav avseende behov, teknik och miljö och den femte punkten kommersiella villkor. Det framgår inte av de angivna punkterna eller av förfrågningsunderlaget i övrigt att kommunen kontrollerar att anbudslämnarna uppfyller de i fjärde eller femte punkterna uppställda kraven eller villkoren. Det framgår inte heller av förfrågningsunderlaget att kommunen kontrollerar anbudslämnarnas prissättning.


Vare sig i LOU, dess förarbeten eller rättspraxis finns stöd för att den upphandlande myndigheten skulle vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 18 december 2009 mål nr 4904-09).

Förvaltningsrätten konstaterar att kraven i förfrågningsunderlaget är desamma för alla anbudslämnare. Bolaget har inte förmått visa att den vinnande anbudslämnaren inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. Det har inte heller kommit fram skäl att ifrågasätta riktigheten av den

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2016-03-10Sida 5
8-16

vinnande anbudslämnarens lämnade uppgifter. I målet har sammantaget inte kommit fram något skäl för ingripande enligt LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Karin Hartmann

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Karin Göranson.



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 rättslämningen 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.