



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2012-01-16
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 23155-11
 Enhet 12

SÖKANDE

Innova AB, 556454-0101
 Enebybergsvägen 21
 182 48 Enebyberg

MOTPART

Botkyrka kommun
 147 85 Tumba

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Innova AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2012-01-17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 188801

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

09:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Botkyrka kommun (nedan benämnd kommunen) har genomfört en upphandling av besöksräknare. Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling enligt 15 kap. LOU. Kommunen har i tilldelningsbeslut den 10 november 2011 angett att två anbudsgivare kvalificerats sig till utvärderingen och att en leverantör ska antas. Denna anbudsgivare var inte Innova AB (nedan benämnd bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att vinnande anbudsgivare ska uteslutas ur upphandlingen. Till stöd för sin talan anförs bl.a. följande. I punkt 2.4.2. Pris anges: I priset skall anges per besöksräknare med följande antal givare per anläggning. Priset per enhet med en givare, enhet med två givare, enhet med tre givare och enhet med fyra givare. Detta har sedan förtydligats i svar på fråga av den 4 oktober 2011. ”Ni har bett om pris på system med 1 st. givare, 2 st. givare, 3 st. givare eller 4 st. givare. Vid fler än 1 st. givare, är det flera entréer eller alltid en entré med olika antal givare? Är det flera entréer så vore det intressant att veta antal entréer och avstånd mellan dem.” Svar 2011-10-05 ”fler givare betyder fler entréer. Vi räknar med att en givare klarar en entré.” Vinnande anbudsgivare har i sin prisbilaga angett en reservation enligt nedan. ”Förutsättning för pris per enhet inklusive installation 2 givare avser 1 master och 1 slav, 3 givare avser 2 master och en slav, 4 givare avser 2 master och 2 slavar. I vinnande anbudsgivares anbud anges på sid 6 att master och slav måste kopplas ihop och att det är möjligt att placera dem upp till 5 meter från varandra. Detta innebär att för att priset ska gälla måste entréerna vara inom fem meter från varandra. Förfrågningsunderlaget nämner inget om avstånd varför man måste utgå från att avståndet kan var betydligt längre. Vinnande anbud uppfyller därmed inte samtliga skall-krav i förfrågningsunderlaget. Vinnande anbud måste även anses ha gjort en begränsning/reservation varför de ska uteslutas.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

I punkt 2.7.1. Särskilda kontraktsvillkor, anges. I denna upphandling tillämpas särskilda kontraktsvillkor enligt bilaga 3 och 4 som är en förutsättning för upphandlingen. Accepteras kraven på särskilda avtalsvillkor ja/nej. På detta har vinnande anbudsgivare svarat nej. Bolaget ser inte att detta angetts som ett tydligt skall-krav men eftersom det anges som en förutsättning för upphandlingen så verkar det konstigt att annat än ja kan anses godkänt.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Kommunen har inte i samband med kravet på pris enligt punkt 2.4.2 i förfrågningsunderlaget angett någon information om krav vad gäller avstånd mellan entréer. Inte heller i förtydligandet 2011-10-05 har någon kravinformation om avstånd mellan entréer givits. Vinnande anbudsgivare har i förevarande fall bifogat en teknisk beskrivning som bifogats till anbudet och som visar att man uppfyller ställda skall-krav. Särskilda kontraktsvillkor är ett tilläggsvillkor som finns beskrivet i 6 kap 13 § LOU. Villkoren ska framgå av meddelandet om upphandling eller i underlaget så att alla anbudsgivare känner till dem. Frågan om anbudsgivaren godkände särskilda avtalsvillkor var inte förenad med skall-krav.

DOMSKÄL

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.

I 16 kap. 5 § 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 har gjorts.

I 6 kap. 13 § LOU anges att en upphandlande myndighet får ställa särskilda sociala, miljömässiga och andra villkor för hur ett kontrakt ska fullgöras.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

Dessa villkor ska anges i annonsen om upphandling eller i förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är inledningsvis om kommunen har antagit ett anbud som innehåller en otillåten prisreservation. Förfrågningsunderlaget efterfrågar pris avseende en räknare och tillsammans med ett varierande antal givare. Vinnande anbudsgivare har i sitt anbud angett att de uppfyller de i förfrågningsunderlaget uppställda kraven. Vidare har vinnande anbudsgivare i sitt anbud gjort förtydliganden angående pris genom att ange att priset inkluderar installation. Något krav på minsta avstånd mellan entréerna har inte uppställts i förfrågningsunderlaget. Vad bolaget anfört medför därför inte att skäl för ingripande med stöd av LOU föreligger.

I 6 kap. 13 § LOU anges att en upphandlande myndighet får ställa särskilda sociala, miljömässiga och andra villkor för hur ett kontrakt ska fullgöras. Dessa villkor ska anges i annonsen om upphandling eller i förfrågningsunderlaget. Av förfrågningsunderlaget framgår att det särskilda kontraktsvillkoret inte utgör ett krav i upphandlingen. Att vinnande anbudsgivare inte angett att det särskilda kontraktsvillkoret accepteras utgör därför inte skäl för ingripande med stöd av LOU.

Sammanfattningsvis ska bolagets ansökan om överprövning avslås.

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


Ann-Jeanette Eriksson
rådman

Handläggare har varit föredraganden Peter Collert



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. 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 vartill 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 uppgive 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 3109/1A LOU