



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2014-10-20
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
3579-14

KONKURRENSVERKET	
2014-10-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

TC Connect Sweden AB, 556906-4107
Mastgatan 2A
691 71 Kumla

MOTPART

Myndigheten för samhällsskydd och beredskap (MSB)
651 81 Karlstad

SAKEN

Offentlig upphandling

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår TC Connect Sweden AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Myndigheten för samhällsskydd och beredskap (MSB) har genomfört en upphandling benämnd "Data Modem för Rakel". Enligt tilldelningsbesked har MSB beslutat att teckna avtal med Swedish Radio Supply AB.

PARTERNAS TALAN

TC Connect Sweden AB (TC Connect) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bland annat följande. Påståendet att skall-krav nr. 3 ej uppfyllts av TC Connect är inte relevant då TC Connects modemkort används i dag i samma utrustning som ska användas för denna leverans. Att utesluta en leverantör eller att ställa krav på fysisk storlek för att utesluta en leverantör är orimligt. Det bör noteras att i Hörmanns utrustning, där kortet ska installeras finns ej dessa krav och att det inte finns några fysiska hinder för att kortet kan användas. Dessa krav har inte tidigare varit med i förfrågningar på liknande utrustning, där även TC Connect har stått för leveranserna. Vad gäller skall-krav nr. 7 behövs, för att programmera kortet, en kabel. Enligt TC Connects kännedom om konkurrerande utrustning gäller detta även för andra leverantörer. Detta avser endast vid programmering. Detta är inte relevant då kortet är i operativ drift.

MSB motsätter sig bifall till TC Connect ansökan och anför bland annat följande. MSB har uppställt ett krav som innebär att modemmet, när det är monterat på adapterkortet, inte får ha en sammanlagd tjocklek som överstiger 4TE, dvs. 20,32 m.m. (skall-krav nr. 3). TC Connect har i sitt anbud angivit att modemmet i sig självt är 22 mm tjockt. Med anledning härav har TC Connects anbud inte bedömts uppfylla detta krav. MSB anser att det uppställda kravet på modemets tjocklek är relevant. Det i upphandlingen efterfrågade modemmet ska inmonteras i befintliga styrskåp av viss storlek som finns som en ingående del i ljudsändare för utomhusvarningssystemet

“Hesa Fredrik” lokaliserade på olika givna platser runtom i Sverige. I de aktuella styrskåpen finns även ett förstärkarkort inmonterat och det är viktigt att det skapas en viss luftspalt mellan modem och förstärkarkort för att inte åstadkomma en överhettning inne i skåpet. Mot denna bakgrund har det varit av vikt att begränsa modemets tjocklek så att denna luftspalt kan tillskapas i praktiken. Dessutom är det viktigt att skapa ett visst utrymme mellan modem och förstärkarkort så att det finns ett utrymme att i framtiden byta ut till förstärkarkort av annan tjocklek om så krävs. Vad gäller skall-krav nr. 7 har MSB uppställt ett krav innebärande att det efterfrågade modemmet inte får kräva mekaniska adapters eller specialkablar med inbyggda adapters. TC Connect har i sitt anbud angivit två kablar, DLR-3T respektive DAU9S, vilka båda utgör sådana specialkablar med inbyggda adapters som inte får förekomma till modemmet. Med anledning härav har TC Connects anbud inte bedömts uppfylla detta krav. Kravet är relevant. Det är korrekt att kablar alltid krävs vid programmering men aldrig krävs vid operativ drift. Programmering ute på plats som sker då modemerna är i drift kräver dock kablar. I nu aktuell upphandling har det varit tydligt för anbudsgivarna att MSB vill kunna utföra sådan programmering ute på plats (efter att modemerna driftsatts) vid ljudsändarna om så krävs. Kravet som ifrågasätts anger inte att modemmet inte får kräva kablar, utan att modemmet inte får kräva specialkablar. Programmering ute på plats vid olika ljudsändare kan utföras av ett stort antal servicetekniker och det är därför av betydelse att det är lätt att få med sig, eller att få tag på, rätt utrustning (i detta fall kablar) för att kunna genomföra sådan service. Om modemmet skulle kräva en specialkabel istället för en standardkabel vid programmering ute på plats skulle servicen av ljudsändarna avsevärt kunna försvåras. Sammanfattningsvis anses således MSB att det helt saknas fog för TC Connect AB:s ansökan om överprövning och MSB motsätter sig därför bifall till densamma.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

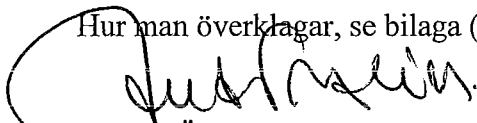
Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Det är den upphandlande myndigheten som bestämmer vad som ska upphandlas och därmed också har rätt att ställa de krav man anser befogade för att säkerställa efterfrågad funktion, kvalitet m.m. på det som upphandlas, så länge kraven inte är diskriminerande eller på annat sätt strider mot grundernas för offentlig upphandling. De krav som nu är i fråga får mot bakgrund av vad MSB anfört anses befogade och strider inte mot LOU och dess principer. Eftersom anbudet inte uppfyller de aktuella skall-kraven har MSB haft fog för att inte beakta anbudet vid utvärderingen. TC Connects ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B, LOU).



Anders Österlin

Föredragande: Lars Överström



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 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.