



FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I MALMÖ 2011-01-14
 Avdelning 1 Meddelad i
 Maria Persson Malmö

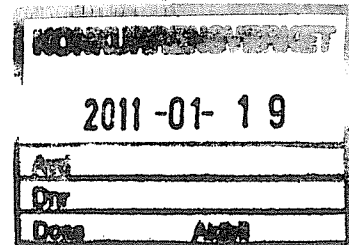
Mål nr
 14372-10 E

KLAGANDE

Tunstall AB, 556387-8551
 Årstaängsvägen 1 A
 117 43 Stockholm

MOTPART

Skurups kommun
 274 80 Skurup

**SAKEN**

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Tunstall AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 43407

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 4522 203 20 Malmö	Kalendegatan 6	040-35 35 00 E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se	040-97 24 90	måndag – fredag 08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Skurups kommun genomför en upphandling avseende nyckelhanteringssystem till hemtjänstens verksamhet, refnr 2010:06. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslut har Phoniro Systems AB (Phoniro) tilldelats kontraktet.

Tunstall AB (Tunstall) har begärt överprövning av upphandlingen och yrkat att upphandlingen ska göras om. Som grund för sin talan har Tunstall anfört bl.a. följande. Kommunen har angivit lägsta pris som tilldelningsgrund och det finns då inte utrymme för andra utvärderingskriterier än priset. Priset omnämns dock inte i tilldelningsbeslutet. Kommunen har brutit mot LOU genom att ändra kriterierna i förfrågningsunderlaget och genom att utgå från felaktiga förutsättningar.

Låsenheten

Kommunen hänför sig till antalet typer av låsenheter vilket leder kommunen till slutsatsen att installation och flytt av låsenheter inte kan bedömas vara enkel och att Tunstall därmed inte uppfyller kravspecifikationen. Antalet typer av låsenheter är dock inte ett obligatoriskt krav enligt förfrågningsunderlaget. Påståendet är dessutom felaktigt i sak. Tunstall har två typer av låsenheter och inte fyra. Phoniro har två typer av låsenheter och inte en. Inte heller är lagerhållning ett obligatoriskt krav. Trots detta väger kommunen in lagerhållning som en försvårande och fördyrande omständighet.

Förfrågningsunderlaget anger inte vilka typer av lås som ska hanteras utan kravet är att nyckelsystemets låsenhet ska kunna monteras ”enkelt”. Med erfarenhet från över 20 000 låsinstallationer kan monteringen ske enkelt vilket även gäller lås av typen ASSA 2000.

Användning av standardtelefoner i nyckelhanteringssystemet

Tunstall har i sitt anbud angett att man uppfyller kraven i punkterna 3.2 och 3.5 i förfrågningsunderlaget. Kommunens uppfattning om vad Tunstall framförde vid det fördjupade demonstrationstillfället är inte korrekt. Tunstalls lösning klarar fler än 200 låsenheter med standardtelefoner. Att Tunstall rekommenderar en annan typ av telefoner hindrar inte att önskad funktion även nås med standardtelefoner.

Insatsregistrering

Att insatsregistrering ska kunna utföras för minst 20 olika insatstyper inom det närmaste halvåret framgår inte av förfrågningsunderlaget. Tunstall klarar kravet avseende insatsregistrering fr.o.m. avtalstecknande.

Finansiell och ekonomisk ställning

Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivare ha en god och stabil ekonomi varvid gäller att anbudsgivare ska ha minst "AA" enligt Soliditet eller på annat sätt styrka företagets ekonomiskt och finansiella ställning som motsvarar ställt krav. Enligt rating från Soliditet har Phoniro sedan länge rating "A". Med hänsyn härtill och då Phoniros anbud inte innehåller någon annan dokumentation som styrker deras ekonomiska och finansiella ställning uppfyller Phoniro inte kravet. Trots det har kommunen utvärderat Phoniros anbud. Handlingen från Creditsafe är dagtecknad den 26 november 2010 dvs. efter tilldelningsbeslutet och kan sålunda inte ha legat till grund för kommunens prövning.

Skurups kommun har bestritt bifall till ansökan och anfört bl.a. följande. Kommunen har i vecka 24 inbjudit till en enklare första demonstration och

en andra fördjupad demonstration i vecka 41. Vid demonstrationstillfällena har anbudsgivarna getts möjlighet att visa om deras offererade system uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget. Tunstall har inte kunnat visa att deras system uppfyller kraven. Inte heller har de kunnat visa att systemet lever upp till vad som angivits i anbudet. Eftersom Tunstall inte uppfyller kvalificeringskriterierna har utvärdering av priset inte blivit aktuellt. Vid utvärderingen har kommunen följt förfrågningsunderlaget.

Låsenheten

Nyckelsystemets låsenhet ska enkelt kunna monteras på hemtjänsttagarnas dörrar samt enkelt kunna flyttas till en annan dörr när insatsbehovet ändras. Tunstalls system kräver låssmed/låsingenjör vilket inte kan bedömas som enkel montering och/eller förflyttning.

Användning av standardtelefoner i nyckelhanteringssystemet

Låssystemet ska användas med hjälp av hemtjänstpersonalens standardmobiltelefoner. Vid det fördjupade demonstrationstillfället informerade Tunstall om att deras system enbart klarar cirka 200 låsenheter med användande av standardmobiltelefoner. Om fler än 200 låsenheter ska användas är rekommendationen att s.k. ”smarta telefoner” ska användas. Om inte sådana telefoner används kan funktionaliteten inte säkerställas. Av punkt 3.5 i förfrågningsunderlaget framgår att kommunen behöver 360 låsenheter vilket innebär att systemet inte kommer att fungera med standardtelefoner.

Insatsregistrering

Insatsregistrering ska kunna utföras för minst 20 olika insatstyper. Detta krav torde gälla även vid anbudsinlämning. Vid det fördjupade demonstrationstillfället konstaterade kommunen att nyckelsystemet från Tunstall inte

hade ett färdigutvecklat program för insatsregistrering vilket innebär att anbudet inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

Finansiell och ekonomisk ställning

Kommunen har vid kvalificeringsfasen kunnat påvisa att tillräckliga ekonomiska förutsättningar föreligger för att Phoniro ska kvalificeras. Kommunen undersökte med Creditsafe och där var ratingen mycket hög/bra vilket således styrker att adekvat finansiell ställning föreligger.

Förvaltningsrätten har den 9 november 2010 beslutet att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

DOMSKÄL

Bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 1 och 2 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits med i förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrättens bedömning

I förfrågningsunderlaget anges i punkt 4.1 att det anbud som uppfyller samtliga ovillkorliga krav och har lägst pris kommer att antas.

Av punkt 2.1 följer att en ”anbudsgivare skall uppfylla samtliga ställda krav för att delta i utvärderingen. Anbudsgivare skall kunna bevisa att ställda krav uppfylls och vid respektive krav framgår vilken typ av bevisning/verifiering som krävs”.

I punkt 2.6 anges under rubriken *Finansiell och ekonomisk ställning* att ”anbudsgivare skall ha en god och stabil ekonomi” och att ”anbudsgivare skall ha minst ”AA” enligt Soliditet (vilken kontrolleras av kommunen) eller på annat sätt styrka företagets ekonomiska och finansiella ställning som motsvarar ställt krav”.

I punkt 3.2 anges under rubriken *Nyckelhanteringssystemet* att ”minst 20 st olika insatser skall vara möjliga att registrera i systemet” samt att ”systemet skall styras elektroniskt och kunna hanteras från hemtjänstpersonalens mobiltelefon eller på annat likvärdigt sätt”.

I punkt 3.3 anges under rubriken *Låsenheten* att ”nyckelsystemets låsenhet skall kunna monteras enkelt och utan åverkan på insidan av vårdtagarens dörr. Låset skall enkelt kunna flyttas från en dörr till en annan av hemtjänstpersonalen”.

Nyckelhanteringssystemet

Tunstall har uppgett att dels att kravet rörande insatsregistreringar kommer att vara uppfyllt vid avtalstecknandet dels att kravet beträffande funktion med standardtelefoner uppfylls, även om annan form av telefon rekom-

menderats. Förvaltningsrätten finner inte anledning att ifrågasätta dessa uppgifter, även med beaktande av vad som anförts om att vissa uttalanden förekommit vid demonstrationstillfället vecka 41.

Låsenheten

Kommunen har i förfrågningsunderlaget uppställt ett antal tekniska krav på det efterfrågade nyckelhanteringssystemet med låsenhet. Kommunen har valt att formulera de tekniska kraven som kvalificeringskrav och som enda utvärderingskriterium ha priset. Beskrivningen av vissa tekniska krav innehåller mindre precisa inslag som gör att kraven möjligen hellre kunnat behandlas som utvärderingskriterier. Det kan således föreligga vissa avgränsningsproblem när det gäller att avgöra om ett tekniskt krav är uppfyllt eller inte. Detta kan bl.a. sägas gälla kravet om ”enkel” montering och demontering.

Kommunen har förkastat Tunstalls anbud också på den grunden att installation och flytt av deras låsenheter inte bedöms vara enkel. AB Skåne Lås, vilka bedömde de olika systemen vid de fördjupade demonstrationstillfällena, har i skrivelse uttalat sig om att Tunstalls låssystem varken är enkelt att montera eller demontera utan att det krävs en kvalificerad låsmed/låsingenjör för att kunna utföra momenten. På begäran av Tunstall har Sjögrens Lås & Brandskydd AB i skrivelse uttalat sig om att med utförliga anvisningar och instruktioner från Tunstall så kan kunden med enkelhet göra nödvändiga flyttningar/omflyttningar utan besvär. Trots att Tunstall anser att deras låssystem uppfyller kraven finner förvaltningsrätten ingen anledning att betvivla AB Skåne Lås uppgifter om att det krävs en kvalificerad låsmed/låsingenjör för montering och flytt av låsenheter. Skurups kommun har således haft skäl att förkasta Tunstalls anbud på angiven grund.

Finansiell och ekonomisk ställning

Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivare ha minst "AA" enligt Soliditet, vilket motsvarar god kreditvärdighet. Vidare framgår det av förfrågningsunderlaget att man på annat sätt kan styrka sin ekonomiska och finansiella ställning så att det motsvarar det ställda kravet. Kommunen har kontrollerat med Creditsafe där Phoniro har ratingen mycket bra kreditvärdighet. Förvaltningsrätten finner inte anledning till annan bedömning än kommunen haft utredning till stöd för att Phoniro uppfyllt det ställda kravet på kreditvärdighet.

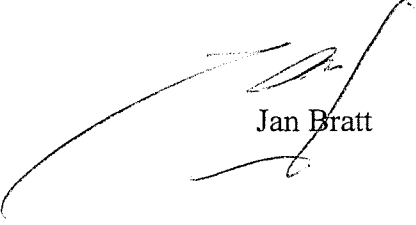
Sammanfattning

Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att Tunstall inte förmått göra det sannolikt att kommunen har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 1 och 2 §§ LOU. Tunstalls ansökan härom ska därför avslås.

Särskilda upplysningar

Rättens interimistiska beslut från den 9 november 2010 upphör med denna dom att gälla och en ny tiodagarsfrist börjar löpa. Det innebär att om upphandlingskontrakt tecknas eller föreligger efter den nya fristens utgång kan rätten till domstolsprövning upphöra. Detta gäller även om överklagande kommer in inom den i bilagan anvisade besvärstiden tre veckor.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1b)



Jan Bratt



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. 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 rättsutlämningen 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.