



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 32

DOM
2017-05-04
Meddelad i Stockholm

Mål nr
7805-17

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Paradigm Communication Systems Ltd
Paradigm House
14 Wilsom Road
Alton, Hampshire, GU34 2PP
Storbritannien

MOTPART

Försvarets materielverk
115 88 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2017-05-04	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 848203

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag-fredag 08:00-16:30
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		
		www.domstol.se/forvaltningsratt		

YRKANDEN M.M.

Försvarets materielverk (FMV) genomför en upphandling av Mobile Satellite System 2 Post Design Service, diarienummer 398975-AI914154. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut fattades den 24 mars 2017. FMV bedömde att Paradigm Communication Systems Ltd inte uppfyllde kraven i upphandlingen eftersom bolaget först efter att anbudstiden löpt ut inkommit med den information och den dokumentation som efterfrågats under 11.6 och 11.6.1 i förfrågningsunderlaget.

Paradigm Communication Systems Ltd ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att rättelse ska ske på så sätt att bolagets anbud ska antas och utvärderingen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolaget har uppfyllt de krav som uppställts av FMV i 11.6 och 11.6.1. FMV har inte varit tydliga i sina krav utan har använt sig av ordet "demonstrate", vilket inte innebär att dokumentation ska inkluderas vid ingivande av anbudet. "Demonstrate" betyder inte samma sak som "submit", vilket är det ord som använts i andra delar av förfrågnings-underlaget där FMV begärt att dokumentation ska inges. Bolaget har för uppfyllande av kravet hänvisat till tidigare projekt hos FMV där den angivna dokumentationen ingetts. Bolagets anbud är lägre än det vinnande anbudet och bolaget är också det mest kompetenta och ekonomiska alternativet för upphandlingen.

FMV bestrider bifall till bolagets ansökan och anför i huvudsak följande. Av krav 11.6 följer att anbudsgivaren ska ha erfarenhet av systemsäkerhetsarbete inom H SYSTSÄK 2011 processen som ska styrkas med minst en SSPP, en SAR/SCA och en Risc logg som anbudsgivaren har producerat inom de tre senaste åren. FMV har vidare ställt krav på hur anbudsgivaren ska styrka tillräcklig teknisk och yrkesmässig kapacitet. Av krav 11.6.1 följer att anbudsgivaren ska styrka sin tekniska och yrkesmässiga kapacitet

genom att i anbudet inge en referens från en tidigare kund av en liknande leverans inom de tre senaste åren. Referensen ska innehålla kundens namn, uppgift om levererade tjänster och/eller varor, en kontaktperson, telefonnummer och e-postadress. FMV anser att det framgår tydligt av kraven, "demonstrate" i krav 11.6 och "present" i krav 11.6.1, vilken dokumentation och vilka uppgifter som ska bifogas anbudet. Bolaget har inte bifogat den dokumentation som anges i krav 11.6 och 11.6.1. Först efter att anbudstiden löpt ut har bolaget inkommit med den efterfrågade dokumentationen och FMV har bedömt att anbudet inte kan kompletteras med denna dokumentation och uppgifter utan att det föreligger risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för bedömningen

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling upphävdes den 1 januari 2017 och ersattes med lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Den upphävda lagen gäller dock fortfarande för upphandlingar som påbörjades före ikraftträdandet.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt och genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU). Om den upphandlande myndigheten har brutit mot dessa grundläggande principer 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 (16 kap. 6 § LOU).

Utredningen i målet

FMV har i förfrågningsunderlaget ställt krav på anbudsgivarens tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Av kravet i 11.6 framgår bl.a. följande.

The tenderer shall have experience from working with System Safety Work according to the H SYSTSÄK 2011 process, demonstrated with at least one SSPP, one SAR/SCA and a Risc log that the tenderer has produced during the last three years.

I 11.6.1 anges vidare hur anbudsgivaren ska styrka tillräcklig teknisk och yrkesmässig kapacitet.

The Tenderer shall verify that he satisfies the requirements stated above by written certificates such as:

The tenderer shall prove that they fulfill the requirements mentioned above by present at least one reference to an earlier customer and it shall be a similar mission performed within the last three years.

The presented material of the reference in the tender shall include the name of the customer, delivered service and/or goods, a contact person at the customer, phone number and an e-mail address.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att det framgår av krav 11.6 i förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren ska "demonstrate" dvs. "uppvisa"/"bevisa" sin erfarenhet av systemsäkerhetsarbete inom H SYSTSÄK 2011 processen med minst en SSPP, en SAR/SCA och en Risc logg som anbudsgivaren har producerat inom de tre senaste åren. Även om ordet "demonstrate" kan ha olika betydelser borde det i detta sammanhang varit tydligt för bolaget att FMV eftersökte dokumentation i form av SSPP, en SAR/SCA och en Risc logg.

Vidare har FMV, enligt förvaltningsrättens mening, tydligt angett i krav 11.6.1 att anbudsgivaren ska styrka att kraven på teknisk och yrkesmässig kompetens är uppfyllda genom en referens från en tidigare kund av en liknande leverans inom de tre senaste åren med kundens namn, uppgift om levererade tjänster och/eller varor, en kontaktperson, telefonnummer och e-postadress.

Bolaget har först efter att anbudstiden löpt ut inkommit med den dokumentation som efterfrågats i 11.6 och 11.6.1. Det har inte framkommit annat än att det skulle funnits en risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning om FMV hade godtagit kompletteringen av bolaget. Det har således varit riktigt av FMV att förkasta bolagets anbud. Grund för att ingripa mot upphandlingen med stöd av 16 kap. LOU saknas därför, varför ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Eveliina Kiviniemi

Förvaltningsrättsfiskal



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.