



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2014-12-30
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
27507-14

Sida 1 (4)

KONKURRENSVERKET	
2014-12-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

KLAGANDE

N-Vision Optics
220 Reservoir Street, Suite 26
Needham, MA 02494
USA

MOTPART

Försvarets materielverk
115 88 Stockholm

SAKEN

Upphandling på försvars- och säkerhetsområdet

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 562305

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		

YRKANDEN M.M.

Försvarets materielverk (FMV) genomför en upphandling av Image Intensifier on Camera, 381747 – AI873509. Vid upphandlingen tillämpas lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, LUFSS. Av tilldelningsbeslut den 4 november 2014 framkommer att FMV avser att teckna avtal med annan anbudsgivare än N-Vision Optics.

N-Vision Optics ansöker om överprövning av upphandlingen och anför i huvudsak följande. N-Vision Optics tilldelades inte kontraktet på grund av att bolagets anbud inte uppfyllde vissa av de obligatoriska kraven, trots att bolagets sammanlagda pris var nästan hälften av vinnande anbudsgivares pris. Det system som erbjuds av vinnande anbudsgivare uppfyller inte de obligatoriska kraven TR 13, 17 och 34 i de tekniska specifikationerna. I förfrågningsunderlaget anges att FMV kommer att anta det anbud som uppfyller kraven och är det mest ekonomiskt fördelaktiga. Det finns ingen produkt i nuvarande kommersiell tillverkning som uppfyller alla de tekniska krav som ställs i anbudet.

FMV bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. FMV bedömer att N-Vision Optics anbud inte uppfyller samtliga krav i förfrågningsunderlaget men att det vinnande anbudet uppfyller kraven. Eftersom N-Vision Optics inte kunde tilldelas kontraktet kan bolaget inte anses ha lidit eller kunna komma att lida skada. Två stycken anbudsgivare uppfyllde samtliga kvalificeringskrav i förfrågningsunderlaget. Om förvaltningsrätten beslutar att det vinnande anbudet inte ska beaktas, skulle det andra anbudet antas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

FMV har bedömt att N-Vision Optics inte kunde tilldelas kontraktet eftersom bolagets anbud inte uppfyllde samtliga så kallade ska-krav i upphandlingens förfrågningsunderlag. N-Vision Optics har inte argumenterat för att bolagets anbud ska anses ha uppfyllt de aktuella ska-kraven. Förvaltningsrätten har därför inte anledning att göra någon annan bedömning än den som FMV har gjort i denna fråga.

N-Vision Optics har istället uppgett att det vinnande anbudet inte uppfyller samtliga ska-krav och att det över huvud taget inte finns någon produkt på marknaden som uppfyller samtliga i upphandlingen ställda krav.

Förvaltningsrätten bedömer att det som N-Vision Optics har anfört om att det inte finns någon produkt på marknaden som kan uppfylla kraven i förfrågningsunderlaget inte visar att det i det konkurrensuppsökande skedet av upphandlingen har funnits sådana fel att det finns grund för att besluta om ingripande med stöd av LUFSS.

Vad gäller det som N-Vision Optics har anfört om tilldelningen av kontraktet till det vinnande bolaget gör förvaltningsrätten följande bedömning.

För att förvaltningsrätten ska kunna besluta om ingripande enligt LUFSS krävs att den ansökande leverantören har lidit eller kan komma att lida skada till följd av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § LUFSS eller någon annan bestämmelse i denna lag. Detta framgår av 16 kap. 6 § LUFSS.


En anbudsgivare som rätteligen har förkastats av upphandlande myndighet

i kvalificeringsfasen kan normalt inte anses lida skada av att den upphandlande myndigheten inte har beaktat att även en annan anbudsgivare borde ha förkastats. Ett undantag kan vara om det endast återstår en anbudsgivare och denna också borde ha förkastats (se Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 9437-11). FMV har anfört att det i den aktuella upphandlingen, utöver N-Vision Optics och vinnande anbudsgivare, finns ytterligare en anbudsgivare vars anbud uppfyller samtliga kvalificeringskrav. N-Vision Optics har påstått att även detta andra anbud rätteligen skulle förkastas, men bolaget har inte genom sin argumentation visat att FMV:s uppgift att anbudet uppfyller kraven skulle vara felaktig. Förvaltningsrätten finner därför att N-Vision Optics inte har visat att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada till följd av att vinnande anbudsgivare har tilldelats kontrakt i upphandlingen.

Det saknas därmed förutsättningar för förvaltningsrätten att besluta om ingripande med stöd av LUFSS. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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


Susanne Bagge

Rådman

Elisabeth Kornfeldt har föredragit målet.



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 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.

