



SÖKANDE

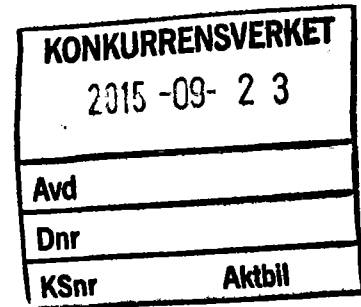
School Management AB, 556871-9966
Vasagatan 14 C
216 12 Limhamn

MOTPART

Eskilstuna kommun
631 86 Eskilstuna

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Eskilstuna kommun genomför en upphandling avseende AV-produkter (dnr KE 14.108). Tilldelningsgrund i upphandlingen är lägsta pris.

Eskilstuna kommun har i tilldelningsbeslut den 14 april 2015 beslutat att teckna kontrakt med Supplies Team Sverige AB, Aros Mediateknik AB och Koneo (Erland Hedberg AB).

School Management AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att tilldelningen ska göras om. Vid den förnyade tilldelningen ska samtliga anbudsgivares anbud diskvalificeras alternativt godkännas och därmed utvärderas.

Eskilstuna kommun motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖRT

Bolaget

Bolaget vitsordar att deras anbud i och för sig inte uppfyller samtliga skallkrav. Det gör emellertid inte heller de tre anbudsgivarna som kommunen valt att utvärdera och tilldela avtal. Av förfrågningsunderlaget (2.2.1 Typrum 1) framgår att den offererade ljudanläggningen ska bestå av två stycken aktiva högtalare. Samtliga godkända anbud har offererat högtalarpär som består av en aktiv och en passiv högtalare vilket tydligt framgår av produktspecifikationerna för respektive högtalare. Kommunen bryter därför mot likabehandlingsprincipen genom att anta vissa anbud och förkasta vissa, trots att inget av anbuden uppfyller samtliga skallkrav.

Genom att bolagets anbud felaktigt diskvalificerats, och mot bakgrund av att bolagets anbud hade det näst lägsta utvärderingsbeloppet, har bolaget

gått miste om möjlighet att tilldelas kontrakt med kommunen. Bolaget har därigenom lidit, eller kunnat lida skada.

Eskilstuna kommun

Kommunen har rätteligen förkastat bolagets anbud i kvalificeringsfasen och det finns andra kvalificerade anbud. Bolaget har därmed inte lidit eller riskerat att lida skada. Bolagets anbud har förkastats med hänsyn till att bolaget offererat en projektor som inte möter angivna krav, det vill säga en helt annan brist än den som bolaget nu gör gällande hos övriga anbudsgivare. Vad gäller de tre ifrågasatta anbuden delar kommunen inte bolagets uppfattning att dessa inte är kravuppfyllande i fråga om aktiva högtalare. En funktionell tolkning av kravet är att anbudsgivaren ska offerera ett högtalarpar som bildar en aktiv högtalarkonfiguration.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

I 16 kap. 6 § första stycket LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

Av Kammarrätten i Jönköpings dom den 11 april 2014 (mål nr 2658-13 m.fl.) framgår följande. En anbudsgivare som rätteligen har förkastats i kvalificeringsfasen riskerar normalt inte att lida skada av att upphandlande myndighet inte har beaktat att även annan anbudsgivare borde ha uteslutits. I det fall att även det enda kvarvarande anbudet borde ha förkastats kan anbudsgivaren emellertid riskera att lida skada. Ett bifall till en invändning

att en upphandlande myndighet i strid med bestämmelserna i LOU utvärderat det enda kvarvarande anbudet när det rätteligen borde ha förkastats, skulle kunna få till följd att upphandlingen görs om. Vid en ny upphandling har leverantörer en ny möjlighet att lämna anbud och en ny möjlighet att tilldelas kontrakt.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget, som ostridigt har uteslutits ur upphandlingen på grund av att anbudet inte uppfyllt ställda krav, har gjort gällande att Eskilstuna kommun brutit mot likabehandlingsprincipen genom att i upphandlingen anta tre anbud som inte uppfyller de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget.

Det framgår emellertid av tilldelningsbeslutet att sammanlagt sju anbud kvalificerat sig för att gå vidare till slutlig anbudsutvärdering. Några brister i övriga kvalificerade anbud har inte påtalats. För det fall de tre antagna anbuden skulle bedömas inte uppfylla ställda krav skulle det således finnas ytterligare kvalificerade anbud att utvärdera i upphandlingen. Det som bolaget anfört innebär härmed inte att bolaget kan anses ha lidit eller kunnat komma att lida skada på det sätt som avses i 16 kap. 6 § LOU. Grund för ingripande mot upphandlingen saknas därmed och ansökan om överprövning ska avslås.

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


Kristina André Lilja

Föredragande var Emil Ekman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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.