

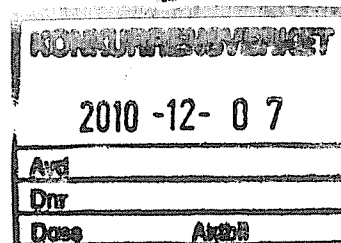


FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Christian Härdgård
 2010 -12- 0 6
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 13328-10 E
 13353-13357-10 E

SÖKANDE

STT Condigi AB, 556135-1197
 Agnesfridsvägen 113 A
 212 37 Malmö

**MOTPART**

1. Lunds kommun
2. Eslövs kommun
3. Hörby kommun
4. Höörs kommun
5. Kävlinge kommun
6. Svalövs kommun

Mål nr. 13328-10 E
 Mål nr. 13353-10 E
 Mål nr. 13354-10 E
 Mål nr. 13355-10 E
 Mål nr. 13356-10 E
 Mål nr. 13357-10 E

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten förordnar att Lunds kommuns, Eslövs kommuns, Hörby kommuns, Höörs kommuns, Kävlinge kommuns och Svalövs kommuns upphandling ”Trygghetstelefoner 2010”, KS 2010/0361, får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att Tunstall AB:s anbud inte utvärderas.

YRKANDEN M.M.

Bakgrund

Lunds kommun, Eslövs kommun, Hörby kommun, Höörs kommun, Kävlinge kommun och Svalövs kommun (nedan Kommunerna) genomför upphandlingen "Trygghetstelefoner 2010", KS 2010/0361. Upphandlingen följer de avsnitt i LOU som gäller för öppet förfarande. Av tilldelningsbeslut, meddelat den 30 september 2010, framgår att kommunerna kommer att teckna avtal med Tunstall AB (nedan Tunstall).

I det aktuella förfrågningsunderlaget återfinns under punkten 3.2.1. "Krav på trygghetstelefonen och larmknappen" bl.a. följande:

"Trygghetstelefonen skall anslutas till 230 V nätspänning och ha inbyggda ackumulatörer".

"Då batterikapaciteten sjunker skall larm avges. För trygghetslarmlådan gäller att minst 70 timmars reservdrift återstår. För larmknappen gäller att minst 1 månads reservdrift återstår".

I det aktuella förfrågningsunderlaget återfinns under punkten 3.2.2. "Trygghetstelefon via gsm" följande:

"På grund av att det förekommer problem för brukare med IP-telefoni finns behov av att erbjuda brukare trygghetstelefon som är baserad på GSM-teknik. Leverantören kan själv eller via underleverantörer erbjuda trygghetstelefon via GSM/3G-nätet. GSM trygghetstelefon ska levereras så att brukaren själv kan beställa ett abonnemang från valfri operatör. Beställaren kommer ej ta på sig ansvar för eventuella abonnemangskostnader för brukaren".

Begäran om överprövning m.m.

STT Condigi AB (nedan STT) ansöker nu om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att Tunstalls anbud förkastas. Som skäl för sin talan anför STT i huvudsak följande. I installations- och programmeringsanvisning som bifogats Tunstalls anbud specificeras att Caresse Alert 55007/660 ver B1 och C1 kan klara 72 timmars batteribackup då den utrustas med ett batteripack med högre kapacitet. Det är ett skall-krav att trygghetstelefonen ska ha inbyggda ackumulatörer. Det framgår inte hur batteripack med högre inbyggd kapacitet har verifierats.

När det gäller GSM modulen har ingen batteribackup specificerats. Kommunerna har begärt förtydligande och fått som svar från Tunstall att inga kostnader tillkommer och att den är utrustad vid leverans. Med detta som grund är det inte möjligt att tekniskt verifiera att skall-kraven uppfylls. Att utrusta trygghetstelefonen med extra batteri ger ingen extra reservdrift för GSM modulen. Vidare önskar STT förtydligande om vilken GSM modul som Tunstall offererar, Caresse eller Tunstall. STT efterfrågar också Tunstalls tekniska specifikation avseende batteribackup för GSM modul, då denna inte redovisats i anbudet. Då det inte finns presenterat en separat GSM modul som klarar 70 timmars batteri back-up är det av yttersta vikt att en lösning presenteras. Oavsett vilken modul som Tunstall offererar saknas tekniska specifikationer.

Kommunerna motsätter sig STT:s ansökan och anför i huvudsak följande. Tunstall har i sitt anbud lämnat uppgifter och dokumentation som anger att kravet uppfylls om telefonen utrustas med en ackumulator med högre kapacitet. Kommunerna har även begärt in ett förtydligande från Tunstall. Tunstall svarade att telefonen är utrustad med denna ackumulator redan vid leverans och att ingen kostnad tillkommer. Något skäl att ifrågasätta Tunstalls uppgifter och lämnade beskrivningar/manualer över de offererade produkterna finns inte. Kommunerna anser att Tunstall genom att medsända installations- och programmeringsanvisningar till offererade produkter där det redogörs för på vilket sätt kravet uppfylls samt i sitt anbud lämnat uppgifter om att kravet uppfylls och genom sitt svar på begäran om förtydligande visat att kravet är uppfyllt. Kommunerna har utvärderat anbudet helt i enlighet med förfrågningsunderlaget och i samband med det utrett kraven och anbudens kravuppfyllnad. STT har inte visat att de har lidit någon skada, varför ett ingripande enligt LOU inte ska göras.

DOMSKÄL

Bestämmelser m. m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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 om proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 2 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan 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 får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

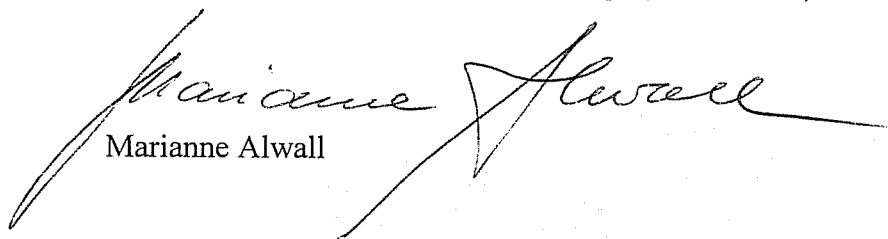
Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål

Som redovisats ovan framgår det av förfrågningsunderlaget att den offererade trygghetstelefonen ska ha inbyggda ackumulatörer och då batterikapaciteten sjunker skall larm avgas. För trygghetslarmlådan gäller att minst 70 timmars reservdrift återstår. Dessa skall-krav gäller även för trygghetstelefon via GSM/3G-nätet.

Förvaltningsrätten kan konstatera att det av Tunstalls anbudshandlingar framgår att trygghetstelefonen kan utrustas med en annan ackumulator så att skall-kravet på 70 timmars reservdrift uppfylls. Det framgår dock inte om denna andra ackumulator är inbyggd. Det går således inte att med hjälp av enbart anbudshandlingarna att avgöra om skall-kravet att trygghetstelefonen ska ha inbyggda ackumulatörer uppfylls. Avseende trygghetstelefon som är baserad på GSM-teknik framgår det av Tunstalls anbud att den offererade GSM-lösningen har en ackumulator som ger 12 timmars standbydrift. I anbudshandlingarna finns ingen uppgift om att GSM-boxen kan utrustas med annan ackumulator. Förvaltningsrätten kan således konstatera att den offererade GSM-lösningen inte uppfyller skall-kravet på 70 timmars reservdrift. Den omständigheten att kommunerna begärt ett förtydligande från Tunstall för att försäkra sig om att bolaget uppfyller de aktuella skall-kraven och därefter förlitat sig på Tunstalls jakande föranleder inte

rätten att göra någon annan bedömning. Vid en sammantagen bedömning av omständigheterna i målet finner förvaltningsrätten att kommunerna, genom att utvärdera ett anbud som inte uppfyller alla för upphandlingen ställda skall-krav, har agerat i strid mot reglerna i LOU och principen om likabehandling. Det kan inte uteslutas att STT på grund härav lidit, eller i vart fall riskerat att lida, skada. Rätten finner därmed skäl att förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att Tunstalls anbud inte ska utvärderas.

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



Marianne Alwall



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 rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU