



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2012-04-12
Meddelad i
Stockholm

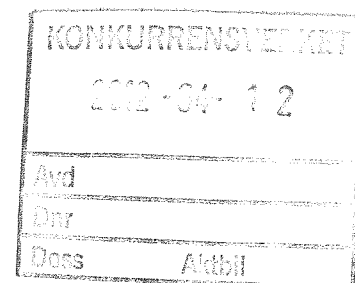
Mål nr
4827-12
Enhet 15

SÖKANDE

3GW services AB, 556599-1626
Svangatan 3
582 52 Linköping

MOTPART

Försvarets materielverk
115 88 Stockholm

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet – LUFSS

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår 3GW services AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 225266

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Försvarets materielverk (FMV) genomför en upphandling av resurskonsulter benämnd "Konsultstöd Flygsäkerhetsmtrl 2012-2013" (upphandlingen). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande.

I tilldelningsbeslut den 24 februari 2012 beslutade FMV att anta annat anbud än det från 3GW services AB (bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och uppger följande. Bolaget har uteslutits utan att det funnits grund för det. Uteslutningen baseras på angivandet av indexreglering. Enligt FMV inbegriper begreppet "fast timpris" inte indexreglering men det saknas en definition av begreppet i anbudsinfordran. Prisangivelser brukar vara tydliggjorda genom åtskillnad av begreppen "fast timpris" och "fast timpris utan indexreglering". Bolaget har vidtalat ett antal personer i dess affärsmässiga närhet och fått stöd för att det inte är uppenbart att indexklausul är otillåtet. Indexklausulen är dessutom erbjuden som ett kompletterande förslag och det står FMV fritt att negligera förslaget och i stället utgå från grundpriset. Den aktuella indexregleringen finns dokumenterad i en annan giltig överenskommelse mellan parterna varför referens gjordes till denna klausul. Enligt FMV är det även otillåtet att använda referensdokument men FMV har inte visat var detta anges. FMV borde ha definierat begreppet "fast timpris" tydligare eller frågat bolaget om ett förtydligande alternativt ignorerat förslaget om indexklausul. Vidare uppfyller inte vinnande anbud ska-kravet på "gedigen kunskap" och samtliga bör-krav har inte utvärderats. Om upphandlingen genomförts utan ovanstående brister hade bolaget troligen haft en konsult belagd i minst ett år. Den direkta skadan motsvarar tiden det tar att skaffa ett nytt specialistuppdrag.

FMV bestrider bifall till ansökan och uppger bl.a. följande. FMV har inte brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § LUFSS eller någon annan bestämmelse i lagen. Bolaget har i vart fall inte kunnat lida någon skada med anledning av påstådda överträdelser av bestämmelser i lagen eftersom bolagets anbud rätteligen förkastats som oförenligt med förfrågningsunderlaget. Bolaget har inte kunnat tilldelas upphandlingskontraktet på grund av bristande uppfyllelse av ska-krav i fråga om fast timpris för optionen. Kravet framgår av förfrågningsunderlaget och det torde vara uppenbart att ett fast timpris inte kan vara ett indexreglerat pris.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 11 § LUFSS ska upphandlande myndigheter och enheter 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 proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 6 § LUFSS anges följande. Om den upphandlande myndigheten eller enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandling ska kännetecknas av förutsebarhet och öppenhet. För att anbudsgivarna ska ges samma förutsättningar för anbudsgivning måste förfrågningsunderlaget vara tydligt och innehålla samtliga krav på det som upphandlas. Uppställda krav får inte frångås och utvärderingen av inkomna anbud ska ske i enlighet med vad som anges i förfrågningsunderlaget.

Prövningen i förvaltningsrätten, som grundas på vad sökanden har framfört i målet, utgör en kontroll av om den upphandlande myndigheten har brutit

mot de grundläggande principerna och om det därför finns grund för åtgärder enligt 16 kap. 6 § LUFSS.

I nu aktuellt mål har bolaget uppgett att det lämnade anbudet uppfyller samtliga ska-krav och att det därför uteslutits felaktigt samt att vinnande anbud ej uppfyller samtliga ska-krav.

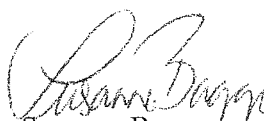
I förfrågningsunderlaget "Anbudsinfordran" punkt 7.2, anges bl.a. att fast timpris för respektive option ska ingå i anbudet. I bolagets anbud anges såvitt nu är i fråga att "Avseende option föreslås kompletterande indexreglering av timpriset enligt 3GW flygramavtal".

Enligt förvaltningsrättens mening kan inte begreppet "fast timpris" även anses innefatta ett sådant indexreglerat pris som bolaget lämnat i anbudet. Vad bolaget har uppgett i förvaltningsrätten visar inte att begreppet i den nu aktuella upphandlingen borde tolkas på något annat. I en upphandlingssituation är det av grundläggande betydelse att det anbud som lämnas motsvarar de krav som ställs i förfrågningsunderlaget samt att anbudet är klart och tydligt. I den nu aktuella upphandlingen tillämpas ett öppet förfarande och kontrakt med vinnande leverantör kommer att ingås utan föregående förhandlingar. Att ange förslag på ett indexreglerat pris på sätt som bolaget har gjort i sitt anbud måste ses som att det är ett indexreglerat pris som offereras. Bolagets anbud uppfyller därmed inte samtliga ska-krav i upphandlingen och FMV har haft fog för att inte utvärdera bolagets anbud vidare.

FMV har bedömt att vinnande anbud uppfyller ska-kraven avseende kompetensnivå. Enligt förvaltningsrättens mening framgår inte av inkomna handlingar och det bolaget anfört i målet att den bedömningen har inneburit att FMV har avvikit från kraven i förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LUFSS.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att bolaget inte har visat att upphandlingen har genomförts i strid med reglerna i LUFSS eller att de för upphandling grundläggande EU-rättsliga principerna har trätts för när. Förutsättningar för ingripande från domstolens sida föreligger därmed inte. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Susanne Bagge

Rådman

Föredragande har varit Jenny Kenneberg.



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. 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 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 nå 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 3109/1A LOU