



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I JÖNKÖPING**

**DOM**  
2015-06-12  
Meddelad i  
Jönköping

Mål nr  
869-15

**SÖKANDE**

Austman Consulting AB, 556820-2690  
Industrivägen 53  
433 61 Sävedalen

**MOTPART**

Region Jönköpings län, 232100-0057  
Box 1024  
551 11 Jönköping

Ombud: Advokaten Pernilla Larsson  
Gärde Wesslau Advokatbyrå  
Box 684  
551 19 Jönköping

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2015-06-12	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

**BAKGRUND**

Region Jönköpings län (nedan regionen) genomför en upphandling, öppet förfarande, benämnd bildskärmar, datorer och projektorer till radiologisk verksamhet och folktandvård samt touchskärmar för sjukhusmiljö, LJ 2014/578. Upphandlingen består av fem delar, såvitt nu är i fråga del 2 Radiologiska skärmar för kvalitetskontroll (QC) inom radiologi och diagnostik inom Folktandvården (nedan del 2), del 3 Radiologiska bildskärmspaket för granskning (nedan del 3) och del 4 Projektorer för rond på röntgen och falldiskussioner på folktandvården (nedan del 4). Genom beslut den 13 februari 2015 tilldelades Elektronik & Datautveckling AB kon-

Dok.Id 159174

<b>Postadress</b> Box 2201 550 02 Jönköping	<b>Besöksadress</b> Hamngatan 15	<b>Telefon</b> 036-15 66 00 <b>E-post:</b> forvaltningsrattenjonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenjonkoping.domstol.se	<b>Telefax</b> 036-15 66 55	<b>Expeditionstid</b> måndag – fredag 08:00-16:00
---	-------------------------------------	--	--------------------------------	---

trakt för del 2, Olorin AB kontrakt för del 3 och Atea Sverige AB kontrakt för del 4.

Austman Consulting AB (bolaget) har ansökt om överprövning av upphandlingen såvitt avser del 2, del 3 och del 4.

#### YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen, såvitt avser del 2, del 3 och del 4, inte ska få avslutas förrän rättelse gjorts genom ny utvärdering.

Regionen anser att överklagandet ska avslås.

#### VAD PARTERNA ANFÖR

##### **Bolaget**

##### Del 2

Elektronik & Datautveckling AB har, enligt artikel 2 A i förfrågningsunderlaget, demonstrerat produkten Eizo MX 192. Detta utgör dock ett ”working sample”, d.v.s. en prototyp. Det går inte att säkerställa att demonstrerad prestanda blir densamma som färdig serieproducerad produkt.

I punkten 1.1.5.4. i förfrågningsunderlaget, som avser produkt enligt artikel 2 B i samma underlag, anges de krav som gäller för bedömning vid provuppställning av offererade produkter. Bolaget fick via Tendsign den 2 december 2014 informationen att ”med anledning av 1.1.5.4. provuppställning av offererade produkter begär vi prover inom 10 arbetsdagar för följande produkter från er:”. Övriga leverantörer bör vid samma tillfälle ha fått samma information. Olorin AB:s produkt Barco MDRC2224-BL fanns dock inte med vid besök den 8 januari 2015. Eftersom Olorin AB inte inom

den stipulerade tiden om 10 dagar visade aktuell produkt ska denna inte utvärderas.

Av punkten 3.2.3.1. i förfrågningsunderlaget framgår att kostnaden för på plats avemballerat paket samt för resa och restid vid avemballering ska lämnas per styck. Olorin AB har dock inte lämnat pris per styck. Olorin AB har i anbud 14/2 och 14/3 för på plats avemballerat paket angett 2 personer á 8 timmar och för resa och restid vid emballering 4 timmar per (2) plus bilkostnad. Regionen har tillämpat urvalskriteriet på felaktigt sätt.

### Del 3

De monitorer som efterfrågas i förfrågningsunderlaget kan levereras med eller utan skyddsglas framför bildelementet. Glaset påverkar upplevelsen av bilden. Eftersom det i förfrågningsunderlaget inte uppställts något skräv i fråga om skyddsglas, har produkterna inte kunnat jämföras på ett likvärdigt sätt.

Enligt artikel 3 D i förfrågningsunderlaget består ett paket av 2 st 5 megapixel (nedan MP) eller 1 st lägst 8 MP granskningsskärm/ar avsett för mammograf. Av punkten 4.2.2. i förfrågningsunderlaget framgår att lägsta krav, för att erhålla prisreduktion om 120 000 kr, för sådan skärm ska vara 1 x 8 MP. Bolaget har offererat två monitorer, vilka sammantaget ger 10 MP. Förutsättningar för att erhålla aktuell prisreduktion är därför uppfyllda och bolaget bör ha fått reduktionspriset 120 000 kr.

I punkten 4.2.3.1. i förfrågningsunderlaget anges att anbudspriser ska inkludera samtliga åtaganden och att priset för på plats avemballerat paket samt för resa och restid vid avemballering ska anges per styck. Olorin AB har i anbud 14/2 för på plats avemballerat paket angett 2 personer á 8 timmar. Beträffande resa och restid har Olorin AB i anbud 14/2 angett 4 timmar 2 personer plus bilkostnader och i anbud 14/3, 4 timmar 2 personer

plus milkostnader. Olorin AB har inte lämnat pris per styck och regionen har därför inte tillämpat urvalskriterierna på korrekt sätt.

#### Del 4

I punkt 5.2.2.1. i förfrågningsunderlaget anges att om ytterligare kostnader till offererade priser tillkommer kommer dessa att adderas till det offererade priset. Atea Sverige AB:s produkt är av sämre kvalitet eftersom LCD-teknik medför försämrad bildkvalité. Regionen har inte tagit hänsyn till kostnader som tillkommer för att upprätthålla den utvärderade bildkvalitén under garantiden. Försämringen betraktas som normal förslitning och täcks inte av garantin. Regionen har därför att beakta ytterligare kostnader.

#### **Regionen**

##### Del 2

Elektronik & Datautveckling AB lämnade det vinnande anbudet avseende del 2 och har enligt artikel 2 A i förfrågningsunderlaget offererat en produkt som i alla delar uppfyller ställda krav. I förfrågningsunderlaget finns inte något krav som innebär att de offererade produkter ska finnas i produktion redan på anbudsdagen. Det saknas därmed betydelse om Eizo MX 192 är en "prototyp" eller en redan serieproducerad produkt. Regionen har inte utvärderat Elektronik & Datautveckling AB:s anbud i strid med LOU. Anbudsgivaren har åtagit sig att leverera det som offererats och ett eventuellt brott mot detta utgör en avtalsfråga och inte en brist i LOU.

I förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivaren ska ställa offererad produkt till förfogande inom 10 arbetsdagar om regionen så begär. Tidfristen om 10 dagar utgör dock inte ska-krav. Tidpunkten anger den kortaste tid som anbudsgivare måste vara beredd att visa upp sina produkter och är beroende av en begäran om provuppställning. En eventuell överträdelse av efterfrågad tid innebär inte att ett anbud ska utslutas.

Bolagets påstående om att Olorin AB inte har lämnat korrekt prisuppgift i förhållande till punkten 3.2.3.1 i förfrågningsunderlaget är felaktigt. Olorin AB har enligt prismatrisen angett pris per styck både för på plats avemballerat paket á 52 kr och för resa och restid vid avemballering á 3 600 kr. Det som Olorin AB anger under "Anbudsgivarens specifikation" kan inte uppfattas som merkostnader utan utgör ett förtydligande av tidigare lämnade prisuppgifter.

Olorin AB har inte avseende del 2 lämnat vinnande anbud. Regionens utvärdering av Olorin AB:s anbud har inte påverkat bolaget eller orsakat bolaget skada.

### Del 3

Av punkten 4.2. i förfrågningsunderlaget framgår att regionen kommer att utvärdera bildkvalitet genom en testgrupp som är väl sammansatt avseende erfarenhet och användningsområde för att kunna bedöma den offererade produkten. Regionen har därigenom säkerställt att kvaliteten på produkterna har kunnat bedömas på ett så rättvist och korrekt sätt som möjligt. Referensgruppen har varit involverade under hela upphandlingsprocessen och är väl medveten om regionens efterfrågade krav på produkterna, vilka bl.a. framgår av punkten 4.1.1.2. i förfrågningsunderlaget. Utifrån dessa har respektive anbudsgivare haft möjlighet att utforma sitt anbud. Varje anbud är sedan bedömt utifrån uppgifterna i anbudet i förhållande till de ställda kraven i upphandlingen. Utvärderingen är därmed i enlighet med de unionsrättsliga principerna om likabehandling och transparens.

Regionen har inte i förfrågningsunderlaget angett att frågan om skyddsglas eller inte särskilt ska beaktas. Att bolaget anser att glaset påverkar upplevelsen av en bild utgör inte grund för ingripande enligt LOU. Det är den upphandlande myndigheten som bestämmer vilket behov som verksamhet-

en har och vilka kriterier som ska bedömas, under förutsättning att dessa inte strider mot de unionsrättsliga principerna.

Regionen har i punkten 4.1.1.2. i förfrågningsunderlaget efterfrågat antingen två stycken skärmar á 5 MP eller en widescreen á lägst 8 MP. För att erhålla prisreduktion ska den offererade skärmen, enligt punkten 4.2.2. i förfrågningsunderlaget, uppfylla krav på minst 8 MP. Bolaget har dock offererat två skärmar á 5 MP. Förutsättningarna för prisreduktion är därmed inte uppfyllda. Olorin AB har av samma skäl som bolaget inte erhållit någon prisreduktion. Om bolaget skulle ha erhållit prisreduktion skulle således även Olorin AB haft rätt till sådan. Bolaget har därmed inte lidit skada eller riskerat att lida skada.

Bolagets påstående att Olorin AB inte har lämnat korrekt prisuppgift i förhållande till punkten 4.2.3.1. i förfrågningsunderlaget är felaktigt. Olorin AB har lämnat prisuppgift per styck för både på plats avemballerat paket á 300 kr och för resa och restid vid avemballering á 3 600 kr. Det som Olorin AB anfört under ”anbudsgivarens specifikation” kan inte uppfattas som merkostnader utan utgör ett förtydligande till lämnade prisuppgifter. Teknet ”+” kan användas i betydelsen ”och”.

#### Del 4

Atea Sverige AB:s offererade produkt uppfyller ställda ska-krav, inklusive krav på bildkvalitet. I förfrågningsunderlaget saknas krav på att produkten måste vara jämförbar med tillgänglig teknik. Det saknas även krav avseende hur länge produkten måste hålla utan underhåll. Regionen har ingen skyldighet att utvärdera eventuella kostnader för att upprätthålla bildkvalité.

## SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

### *Gällande regler m.m.*

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska 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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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. Beslut om rättelse är normalt tillräckligt om det fel som myndigheten har begått är hänförligt till anbudsprovningen.

### *Utredningen*

I förfrågningsunderlaget, såvitt nu är av intresse, anges följande.

#### **1.1 Administrativa föreskrifter**

##### *1.1.5 Prövning och utvärdering av anbud*

###### **1.1.5.1. Prövning av obligatoriska krav**

Anbud prövas avseende uppfyllelse av obligatoriska krav på anbudsgivare, anbudet och offererade produkter.

###### **1.1.5.4. Provuppställning för bedömning av offererade produkter**

Provuppställning av offererade produkter ska kunna ske i landstingets lokaler. Provuppställning ska ske utan kostnad för landstinget. Landstinget bedömer vilka produkter som är aktuella för presentation. Om flera leverantörer erbjuder samma produkter äger landstinget rätt att bedöma vilken leverantör som ska leverera till provuppställningen. Utrustningen till provuppställning ska vara landstinget tillhanda preliminärt den 16 december 2014 för utvärdering. Utrustningen ska stå till Landstingets förfogande ca 5 veckor. De anbud vilka landstinget bedömer har en teoretisk möjlighet att med hänsyn tagen till upphandlingens utvärderingskriterier erhålla den lägsta jämförelsesumman kan bli aktuella för provuppställning. --- Anbudsgivare ska utan kostnad för landstinget, ställa produkter för provuppställning till förfogande inom 10 arbetsdagar om landstinget så begär.---

*1.3 Krav och kriteriespecifikation generell*

1.3.2. Krav på produkten

Offererade produkter ska motsvara i produktspecifikationen redovisade produkter och beskrivningar.

1.3.4. Obligatoriska krav och utvärderingskriterier

Samtliga frågor avseende krav och kriterier ska besvaras.--- Anbud kan komma att uteslutas från upphandlingen om svaren är ofullständiga eller saknas. ---

**Del 2**

*3.2.3. Pris/Kostnad*

3.2.3.1.

Anbudspriser ska anges netto i svenska kronor (SEK) exklusive mervärdesskatt i prismatris (i prismatris angivna faktorer används endast för beräkning av anbudets pris/kostnad under avtalsperioden och är inte någon utfästelse för verklig beställningsvolym) nedan. Leverensprognos: Merparten av volymen kommer att beställas under de 2 första åren. Anbudspriser ska inkludera samtliga åtaganden och kostnader enligt detta förfrågningsunderlag och lämnat anbud. I de fall ytterligare kostnader tillkommer för köparen för visst anbud/lösning kommer köparen att addera dessa kostnader till offererade priser i samband med beräkning av anbudets pris/kostnad. Samtliga positioner i prismatrisen ska besvaras.

Specifikation

---

-Tillval som avgörs vid varje beställningstillfälle: Pris/st för på plats avemballerat paket levererad på plats, 200,00 st.

-Resa och restid vid avemballering per tillfälle, 2,00 st.---

**Del 3**

*4.2.2. Funktion och användarvänlighet*

Bildskärmen för artikel 3 D är av typ widescreen dock lägst 1 x 8 MP Uppfylls ovan? (Ja/Nej svar). 100 % ja.120 000 SEK.

4.2.3.1 Pris

Anbudspriser ska anges netto i svenska kronor (SEK) exklusive mervärdesskatt i prismatris (i prismatris angivna faktorer används endast för beräkning av anbudets pris/kostnad under avtalsperioden och är inte någon utfästelse för verklig beställningsvolym) nedan. Observera pris/paket för dessa artiklar!---

Specifikation ---

-Tillval som avgörs vid varje betalningstillfälle: Pris/st för på plats avemballerat paket levererad på plats, 70 paket

-Resa och restid vid avemballering per tillfälle, 3,00 st.



#### **Del 4**

##### *5.2.2.1. Pris*

--- Anbudspriser ska inkludera samtliga åtaganden och kostnader enligt detta förfrågningsunderlag och lämnat anbud. I de fall ytterligare kostnader tillkommer för köparen för visst anbud/lösning kommer köparen att addera dessa kostnader till offererade priser i samband med beräkningen av anbudets pris/kostnad. ---

##### *Förvaltningsrättens bedömning*

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

#### Del 2

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det i förfrågningsunderlaget saknas krav att offererad produkt redan innan anbudets avlämnande ska vara i produktion. Det bolaget anfört i detta avseende innebär inte att Elektronik & Datautveckling AB:s offererade produkt Eizo MX 192 inte uppfyller de i förfrågningsunderlaget ställda kraven.

Bolaget har anfört att Olorin AB inte inom 10 dagar ställt sin produkt för provuppställning. Det är i målet ostridigt att anbudsgivare enligt punkten 1.1.5.4. i förfrågningsunderlaget ska ställa produkter för provuppställning till förfogande inom 10 dagar. Detta ska dock ske först efter begäran från regionen. Det har i målet inte visats att Olorin AB inom 10 dagar från begäran från regionen inte ställt sin produkt för provuppställning. Det framgår heller inte av förfrågningsunderlaget att detta är ett krav som ska ligga till grund för anbudsprövningen.

Förvaltningsrätten anser vidare att Olorin AB i sina respektive anbud 14/2 och 14/3 angett kostnad per styck i enlighet med punkten 3.2.3.1. i förfrågningsunderlaget för på plats avemballerat paket och för resa och restid vid

avemballering. Det bolaget anført avseende Olorin AB:s oppgifter om bl.a. personer og bilkostnad kan enligt förvaltningsrätten inte oppfattas på annat sätt än att de avser förtydligande av lämnade prisoppgifter.

### Del 3

Det är ostridigt i målet att det i förfrågningsunderlaget saknas krav om ifrågavarande skärmar ska vara utrustede med eller utan skyddsglas. Vad bolaget anført i detta avseende innebær derfor inte att regionen tillåmpat forfrågningsunderlaget i strid med LOU.

I punkten 4.2.2. i forfrågningsunderlaget anges att bildskärm, for å erhålla rett till aktuell prisreduktion, ska vara av typ widescreen og ha lægst 1 x 8 MP. Bolaget har dock offererat två skärmar å 5 MP. Bolaget har inte, mot regionens bestridande, gjort sannolikt at 2 skärmar å 5 MP ger likværdige egenskaper som den typ av widescreen som efterfrågas for aktuell prisreduktion. Bolaget oppfyller derfor ikke forutsætninger for prisreduktionen.

Förvaltningsrätten anser vidare att Olorin AB i anbud 14/2 og 14/3 angett kostnad per styck i enlighet med punkten 4.2.3.1. i forfrågningsunderlaget for på plats avemballerat pakett og for resa og restid vid avemballering. Det som bolaget anført om Olorin AB:s oppgifter om bl.a. personer og bil- respektive milkostnader kan ikke oppfattas på annat sätt än at de avser utgöra fortydligande av læmnede prisoppgifter. Regionen har ikke tillåmpat urvalskriteriene på felaktigt sätt.

### Del 4

Bolaget har anført at Atea Sverige AB:s produkt er av sæmre kvalitet p.g.a. LCD-teknik og at regionen derfor skulle ha beaktat ytterligere kostnader for å opprætthålla bildkvalitén. Det har ikke framkommit annat än at Atea Sverige AB:s produkt oppfyller de i forfrågningsunderlaget stålde kravene. Det saknas i forfrågningsunderlaget krav på hur længe en produkts kvalitè

ska bestå. Regionen har inte vid utvärderingen avvikit från förfrågningsunderlaget.

Sammantaget anser förvaltningsrätten att bolaget inte gjort sannolikt att regionen brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller annan bestämmelse i nämnda lag. Ansökan ska därför avslås.

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

Annette Spjuth

Föredragande har varit David Film.



# 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 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.