



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2012-05-16
 Meddelad i
 Stockholm

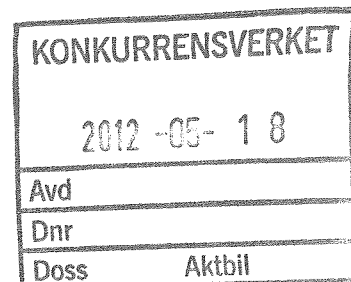
Mål nr
 8805-12
 Enhet 13

SÖKANDE

Dialect Mitt AB, 556296-5987
 Morabergsvägen 7
 152 42 Södertälje

MOTPART

Telge Inköp AB, 556770-1437
 Box 633
 151 27 Södertälje



SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 241009

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

Telge Inköp AB (Telge) har genomfört en upphandling av leverans och support av mobiltelefoner och tillbehör (TI 2011-1002 Mobiltelefoner och tillbehör, Telge). Upphandlingen genomfördes genom öppet förfarande. Anbud inkom från fyra olika anbudsgivare och av tilldelningsbeslut den 13 april 2012 framgår att ett annat företag än Dialect Mitt AB (Dialect) antogs som det mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet. Dialect har härvid ansökt om överprövning av upphandlingen.

YRKANDEN

Dialect yrkar att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak följande. Vinnande leverantörs anbud ligger kraftigt under nivåer som inte är möjliga i Sverige vad gäller prisbilden för mobiltelefoner avsedda för den svenska marknaden, exempelvis Samsung Galaxy Ace. Dialects intryck är att vinnande leverantör ”prisat in sig” och vunnit upphandlingen genom att ta en förlust på modeller man vet kommer att utgå för att sedan återgå till normala nivåer när nya modeller lanseras. Av förfrågningsunderlaget framgår att upphandlande myndighet ”förbehåller sig rätten att förkasta anbud som ej anses vara seriösa avseende prissättning”. Dialect anser att denna mening är en tydlig markering att man inte kan ”prisa in sig” för att vinna en upphandling.

Vidare anser Dialect att det kan finnas oklarheter om terminalerna som den vinnande leverantören eventuellt ska leverera är avsedda för den svenska marknaden. Enheter som kommer från andra EU-länder har inte den mjukvara som är optimerad för exempelvis i detta fall Sverige. Dialect ställer sig därför tveksam till att vinnande leverantör kan uppfylla åtagandet kring ”B”, Helpdesk. Dialect har uppfattat upphandlingen som att Telge efterfrågat terminaler anpassade för de svenska näten, och därmed distribuerade via svenska distributörer.

Telge bestrider bifall till Dialects ansökan och anför i huvudsak följande. Telge har vid utvärdering bedömt vinnande anbudsgivares priser som seriösa. Av kravspecifikationen punkt 3.1.1 framgår att *"i de fall efterfrågade terminaler/motsvarande utgår ur sortimentet under avtalstiden skall dessa ersättas med motsvarande till samma pris"*. Det är därför inte möjligt, att som Dialect uttrycker det, "prisa in sig" i upphandlingen.

Av vinnande leverantörs företagspresentation framgår att *"för att skydda er säljs endast produkter som är avsedda för den svenska marknaden med den produktgaranti som medges från respektive tillverkare"*. Av texten är det tydligt att terminaler som vinnande anbudsgivare offererar är för den svenska marknaden och att leverantören kan leverera sina åtaganden enligt område "B" i upphandlingen.

UTREDNINGEN I MÅLET

I förfrågningsunderlaget under punkterna 1. Förfrågningsunderlag och 3. Kravspecifikation anges bl. a. följande.

1.9.3 Utvärdering

[...]

Vi förbehåller oss rätten att förkasta anbud som vi anser ej vara seriösa avseende prissättning".

3.1.1 Generellt om denna kravspecifikation

[...]

I de fall efterfrågade terminaler/motsvarande utgår ur sortimentet under avtalstiden skall dessa ersättas med motsvarande till samma pris.

Av dokumentet "Tested for Nordic Mobile Network Operators" från Samsung Electronics Nordic AB ingivet av Dialect framgår bl.a. följande.

[...] Inför en produktlansering gör Samsung Electronics AB speciella tester och verifieringar av alla modeller och versioner av mobiltelefoner samt surfplattor som Samsung Electronics Nordic AB importerar till den nordiska marknaden.

[...] När mobilen och surfplattan klarar de uppfyllda villkoren och modellen således är kvalitetsgranskad för de nordiska mobilnäten säger vi att den är "Tested for Nordic Mobile Network Operators". Så för dig som kund, håll utkik efter vårt sigill. Då vet du att du har fått en modell som är testad och kvalitetsgranskad för de nordiska mobilnäten.

Även mobiler och surfplattor från Samsung som importeras till de nordiska länderna av någon annan än Samsung Electronics Nordic AB kan fungera i de nordiska mobilnäten. Men eftersom Samsung Electronics Nordic AB inte utför tester på dessa modeller/versioner är det inte nödvändigtvis så att samtliga funktioner fungerar (så optimalt) som de kan göra om modellen/versionen testats och verifierats speciellt för de nordiska mobilnäten.

DOMSKÄL

En anbudsgivare som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada till följd av att en upphandlande myndighet brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU kan genom en överprövningsprocess få upphandlingen som sådan prövad av domstol. I dessa fall gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig, på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på (jfr RÅ 2009 ref. 69). Det är således Dialect som har att visa att Telge har agerat i strid med LOU.

Frågan i målet är om Telge vid utvärderingen av vinnande leverantörs anbud levt upp till de krav som ställs enligt LOU vid upphandling. Förvaltningsrätten konstaterar att det av det aktuella förfrågningsunderlaget framgår att Telge förbehåller sig rätten att förkasta anbud som inte anses vara seriösa avseende prissättning. Lydelsen utgör inte ett skall-krav utan upp lyser närmast om den *möjlighet* som upphandlande myndigheter, enligt 12 kap. 3 § LOU, har att förkasta ett anbud om priset är onormalt lågt. Det finns emellertid inga omständigheter som gör att ett onormalt anbud *måste* förkastas.

Av vinnande leverantörs garantiåtagande framgår att endast produkter som är anpassade för den svenska marknaden säljs av leverantören. Huruvida de mobiltelefoner som vinnande leverantör kommer att leverera är särskilt anpassade för den nordiska eller den svenska marknaden är i målet inte

fastställt. Förvaltningsrätten konstaterar emellertid att det i kravspecifikationen inte specifikt framgår att de mobiltelefoner som ska levereras ska vara anpassade för en viss marknad. Att Telge upphandlat mobiltelefonerna utan närmare specifikation i detta avseende innebär inte att upphandlingen skett i strid med LOU. Härvid kan också nämnas att Högsta Förvaltningsdomstolen i RÅ 2002 ref. 50 uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att Dialect inte har visat att det finns grund för ingripande enligt LOU. Ansökan ska därmed avslås.

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

Kirsi Laakso Utvik
rådman

Föredragande har varit Ted Sandqvist.



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 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 uppge 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