



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

Ann Liljedal

DOM
2016-10-07
Meddelad i Falun

Mål nr
3854-16

SÖKANDE

Viser AB, 556610-2439
Vattenverksvägen 64
212 43 Malmö

MOTPART

Landstinget Dalarna
Box 712
791 29 Falun

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Viser AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2016-10-10	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 176128

Postadress Box 45 S-791 21 Falun	Besöksadress Kullen 4	Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	Telefax 023-383 00 80	Expeditionstid måndag-fredag 08:00-12:00 13:00-16:00
---	---------------------------------	--	---------------------------------	--

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Landstinget Dalarna (Landstinget) upphandlar Fjärrtillsyn med kamera LD16/00909 genom öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 6 september 2016 varvid annan leverantör än Viser AB (Viser) antogs.

Viser ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska göras om och i andra hand att utvärderingen ska göras om. Bolagets anbud blev felaktigt diskvalificerat vilket medför skada för bolaget då den potentiella affärsmöjligheten gick förlorad.

Landstinget bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Utgångspunkter för rättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Viser anför är visat att Landstinget har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Viser lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska genomföra upphandlingar på ett öppet sätt, behandla leverantörer likvärdigt och icke-diskriminerande samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Vad parterna anför

Viser anför bland annat följande. Upphandlingen och tilldelningen följer inte LOU vilket medfört att bolaget inte gavs möjlighet att vinna utan diskvalificerades vid utvärderingen. Av Landstingets öppningsprotokoll framgår att inkomna anbud öppnades av en ensam person hos myndigheten, vilket står i strid med LOU. Av Landstingets beslut och rapport framgår ingen spärrtid och skälen som anges är vare sig förutsägbara eller kontrollerbara

för någon anbudsgivare. Diskvalificeringen av bolaget har enligt rapporten skett på grund av att en av referenserna avser av bolaget anlita underleverantör. Detta står i strid med bestämmelserna i LOU som medger användande av annans kapacitet. Landstinget ändrade kravet innan sista dag för anbud och angav att kravet på tre stycken referenser kvarstår men om leverantören har svårt att hitta tre referenskunder som använder fjärrtillsynskamera kommer Landstinget även acceptera referenskunder som använder andra typer av leverantörens tjänster, tex. larmreferens. Dock har Landstinget varken i förfrågningsunderlaget eller i samband med frågor och svar begärt en beskrivning av förfogandet av underleverantörens kapacitet. Bolaget har ett etablerat samarbete med Siam Communications AB där tjänsten Medicall (larmcentral) ingår. Hade en sådan efterfrågan avseende underleverantören gjorts hade bevis på det etablerade samarbetet bifogats anbudet.

Landstinget anför bland annat följande. Det framgår av undertecknat öppningsprotokoll att två personer deltagit i öppningen av anbuderna och att de också undertecknat protokollet. Protokollsmallen finns lagrad i elektronisk form och av tekniska skäl kan endast en person som tilldelats behörighet till systemet trycka på knappen ”öppna”. Protokollets formulering ”öppnad av” avser således den personen som tryckte på knappen ”öppna protokollet”. Vid tilldelningen redovisades skälen till beslutet i upphandlingsrapporten. I den underrättelse om det fattade tilldelningsbeslutet som skickades ut genom e-post till samtliga anbudsgivare meddelades att avtal inte får tecknas innan gällande avtalsspärr på tio dagar löpt ut. Avtalsspärren räknas från och med dagen efter då meddelandet om tilldelningsbeslut har skickats ut. Av de administrativa föreskrifterna framgår att anbudsgivaren ska ange tre referensuppdrag på för detta avsedd blankett och att leverantören ska se till att de angivna referenspersonerna besvarar frågorna i referensenkäten. Leverantören ska även enligt de administrativa föreskrifterna ansvara för att angivna referenspersoner är medvetna om att de kan komma att kontaktas av Landstinget. Uppgiften referent Andreas Winqvist på MedHelp känner inte till

Viser utan har bedömt ett annat bolag, Medicall. Leverantör som vill åberopa annat företags ekonomiska, tekniska eller yrkesmässiga kapacitet ska tillhandahålla ett åtagande från företaget ifråga eller på annat sätt visa att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras. Viser har i sitt anbud varken åberopat annat företags kapacitet eller lämnat någon redovisning i enlighet med vad som stadgas i LOU.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att det är anbudsgivarens ansvar att lämna ett fullständigt anbud. För det fall en anbudsgivare åberopar ett annat företags kapacitet för uppfyllande av ett krav som myndigheten ställt på teknisk eller yrkesmässig kapacitet, ska bolaget genom att tillhandahålla ett åtagande från företaget i fråga eller på annat sätt, visa att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras. Detta ska visas vid inlämnande av anbudet eftersom krav som anges i förfrågningsunderlaget måste vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera och pröva anbudet. Det är ostridigt i målet att Viser inte på egen hand uppfyller det aktuella kravet. Det är även ostridigt att Viser till sitt anbud inte bifogat något åtagande från annan leverantör. Visers anbud är således rätteligen förkastat och skäl för ingripande enligt LOU föreligger inte på den grunden.

Viser har inte heller, med vad bolaget anför om antalet närvarande vid öppning av anbuden, motiveringen av tilldelningen eller information om avtalspärrens, visat att skäl föreligger för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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

Essa Malmqvist
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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.

