



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2010-06-14
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 30053-10
 Enhet 12

SÖKANDE

Combitech Aktiebolag, 556218-6790
 351 80 Växjö

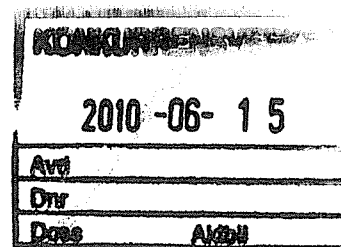
Ombud:
 Janne Jöhag
 Combitech AB
 351 80 Växjö

MOTPART

Försvarets materielverk
 115 88 Stockholm

SAKEN

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



DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Combitech Aktiebolags ansökan om ingripande enligt LOU.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 7 maj 2010 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 32844

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND

Försvarets materielverk (FMV) har genomfört en upphandling av "Installation FM Satkom och landanslutning, HMS Belos", FMV beteckning 356310-AI806683. Upphandlingen har genomförts som ett förenklat förfarande.

I tilldelningsbeslut den 26 april 2010 beslöt FMV att anta annat anbud än anbudet från Combitech Aktiebolag (Combitech). Information om tilldelningsbeslutet skickades den 27 april 2010.

Förvaltningsrätten beslutade den 7 maj 2010 att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

YRKANDEN M.M.

Combitech ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts, innebärande att en ny bedömning av skall-kraven i anbuderna ska göras varvid det vinnande anbudet ska förkastas och Combitech AB ska tilldelas kontraktet. I andra hand yrkar Combitech att upphandlingen ska göras om med anledning av bristen på förutsebarhet och transparens i beskrivningen av arbetsområden i avsnitt 4.1 i förfrågningsunderlaget (i upphandlingen kallat anbudsinfordran). Till stöd för sin ansökan anför Combitech sammanfattningsvis följande. FMV har inte genomfört upphandlingen i enlighet med de grundläggande principerna om affärsmässighet och likabehandling enligt LOU genom att anta anbud från Eltel Networks Infranet Aktiebolag (Eltel) som inte har uppfyllt i förfrågningsunderlaget uppställda krav angivet i punkten 8.4 i förfrågningsunderlaget på att anbudsgivare ska bifoga sin tekniska och yrkesmässiga kapacitet, redovisa tidigare genomförda uppdrag inom motsvarande arbetsområden nämnda i punkten 4.1 (Om-

fattning). Eltel har inte kunnat styrka referenser inom de arbetsområden som krävs och skall-kravet är därmed inte uppfyllt. Detta har medfört att Combitech har lidit eller kan komma att lida skada i form av arbetskostnad för att lämna anbud samt utebliven försäljning.

FMV bestrider bifall till Combitechs ansökan och anför följande. FMV har genomfört upphandlingen i enlighet med de grundläggande principerna för offentlig upphandling enligt LOU. FMV bestrider att Eltel inte uppfyllt i förfrågningsunderlaget punkten 8.4 angivna krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet inkluderande redovisning av tidigare genomförda uppdrag inom motsvarande arbetsområden nämnda i punkten 4.1, omfattning, samt erforderlig förteckning över referenser. FMV påtalar att Combitechs motsvarande förteckning innehåller liknande uppgifter som inte i erforderligt avseende skiljer sig från Eltels anbud.

Combitech har därefter anført i huvudsak följande. Det ställda kravet under punkten 8.4 måste rimligen innebära att FMV identifierat ett behov av teknisk och yrkesmässig erfarenhet av installation av teknisk utrustning, FM Satkom 2.0 antenn, nätverk och landanslutning på fartyg, vilket definieras närmare som ett behov av konstruktions- och systemsäkerhetsarbete samt installation, driftsättning, test och dokumentation. Inget av de uppdrag som det vinnande anbudet refererar till innehåller vare sig teknisk eller yrkesmässig erfarenhet inom definierat område. FMV har således antagit ett anbud som inte uppfyller FMV:s ställda skall-krav. Det vinnande anbudet skulle ha förkastats och över huvud taget inte ingått i utvärderingen. I annat fall ska upphandlingen göras om med anledning av bristen på förutsägbarhet och transparens i beskrivningen av arbetsområden i avsnitt 4.1 i förfrågningsunderlaget.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 1 § första stycket LOU anges följande. En leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Utredning i målet

I anbudsinfördran under punkten 8.4 anges att följande upplysningar om anbudsgivarens tekniska förmåga skall bifogas anbudet:

Anbudsgivaren skall kunna redovisa tidigare genomförda uppdrag inom motsvarande arbetsområden nämnda i Omfattningen ovan (se punkt 4.1), samt en förteckning över referenserna innehållande information som typ av uppdrag, namn, telefonnummer på beställaren och företaget.

I anbudsinfördran under punkten 4.1 anges att:

I omfattningstabellen anges varor/tjänster som leverantören skall leverera i enlighet med Verksamhetsåtagande

1. Installation av FM Satkom 2.0 antenn ombord HMS Belos, omfattande:

- Kompletterande Konstruktionsarbete vid behov
- Kompletterande Systemsäkerhetsarbete
- Installation, driftsättning och test
- Dokumentation

2. Installation av Nätverk/landanslutning ombord HMS Belos omfattande:

- Projektering och konstruktion
- Systemsäkerhetsarbete
- Installation, driftsättning och test
- Dokumentation

I Eltels anbud daterat den 12 april 2010 anges sju referenser på tidigare genomförda uppdrag innehållande information om typ av uppdrag, namn, telefonnummer på beställaren och företaget. Uppdragen – som alla, utom det sistnämnda, har utförts åt FMV – avser entreprenad avseende teleteknisk installation SK60 hangar 099 F7, installationer helikopterhangar 14 Malmen, installation TWR Karlsborg, demontering av teleutrustning, teletekniska installationer motorområde Bodens garnison, omförläggning bas-bankabel, ledningssystem IAS (design och prototypinstallation i stridsbåtar samt containrar av bl.a. radio- och datautrustning) och el-entreprenad skyltar.

Förvaltningsrättens bedömning

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet och förutsebart sätt. Vidare gäller bl.a. den EG-rättsliga principen om likabehandling. De krav som den upphandlande enheten ställer i förfrågningsunderlaget kan uttryckas i s.k. skall-krav vilka, till skillnad från s.k. bör-krav, är ovillkorliga för att anbudet ska kunna komma i fråga för antagande. Ett anbud som inte uppfyller samtliga ställda skallkrav får inte antas eftersom detta skulle strida mot likabehandlingsprincipen. Detta framgår bl.a. av EG-domstolens praxis (jfr t.ex. mål C 243/89, kommissionen mot Danmark). En överträdelse av nämnda princip strider mot 1 kap. 9 § LOU.

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 2 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs

också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Combitech har anfört att det vinnande anbudet – Eltel – inte uppfyllt förfrågningsunderlagets ställda skall-krav om krav och bevis på anbudsgivarens tekniska och yrkesmässiga kapacitet. I det aktuella skall-kravet anges att anbudsgivare ska redovisa tidigare genomförda uppdrag inom motsvarande arbetsområden nämnda i ”Omfattningen”. Enligt förvaltningsrättens mening innebär ”motsvarande arbetsområden” att även uppdrag inom andra områden än installation av FM Satkom 2.0 antenn samt installation av nätverk/landanslutning på fartyg, kan omfattas av det aktuella skall-kravet. Förvaltningsrätten anser att de uppdrag som Eltel redovisat är inom ramen för vad som kan anses vara ”motsvarande arbetsområden”. Även i övrigt uppfyller Eltel det aktuella skall-kravet. Förvaltningsrätten kan inte heller finna att det aktuella skall-kravet brister i transparens och förutsägbarhet på ett sådant sätt att det finns skäl att besluta om att upphandlingen ska rättas eller göras om. Det är därmed inte visat att upphandlingen har genomförts i strid mot LOU eller gemenskapsrätten. Combitechs ansökan om ingripande ska därför avslås.

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



Cecilia Torstensson

Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Marion Norrby.



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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.

