



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING
 Enhet 2
 Göran Sundberg

DOM
 2011-03-30
 Meddelad i
 Jönköping

Mål nr
 16-11
 Domare 2:3

SÖKANDE

Relacom Service AB, 556781-3950
 117 80 Stockholm

Ombud: Advokat Anna Ulfsdotter Forssell och jur. kand. Sara-Li Olovsson
 Advokatfirman Delphi
 Box 1432
 111 84 Stockholm

MOTPART

Fastighets AB Linden, 556040-3189
 Box 134
 571 22 Nässjö

Ombud: jur. kand. Christer Henriksson
 Henriksson & Henriksson AB
 Storgatan 17
 341 30 Ljungby

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Fastighets AB Linden (Linden) genomför en upphandling av nytt bredbandsnät i bolagets fastigheter i Nässjö samt kransorterna Bodafors och Solberga, handlagd som ett förenklat förfarande.

Genom tilldelningsbeslut har en annan leverantör än Relacom Service AB (Relacom) tilldelats kontraktet.

KONKURRENSVERKET	
2011-03-31	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 30363

Postadress
 Box 2201
 550 02 Jönköping

Besöksadress
 Östra Storgatan 33 A

Telefon
 036-15 65 00

E-post:
 forvaltningsrattenijonkoping@dom.se

Telefax
 036-15 66 55

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

I förfrågningsunderlaget, AFB.51 angavs bl.a. att anbud ska innehålla samtliga efterfrågade handlingar för att kunna tas upp till prövning.

I förfrågningsunderlagets avsnitt AFB.31 anges bl.a. följande.

Anbud ska vara uppställt och innehålla uppgifter enligt bifogat formulär till anbud.

...

Anbud ska innehålla uppgift om tilltänkt projektorganisation med namn och CV på projektledning och arbetsledning.

...

• Samtliga krav i de tekniska beskrivningarna ska godkännas. I de fall förfrågningsunderlaget lämnar utrymme för olika tekniska lösningar ingår det i entreprenaden att med uppfyllande av grundläggande tekniska kvalitetskrav realisera föreskrivna funktioner. Anbud ska innehålla en teknisk beskrivning över hur funktionerna realiseras. Eventuella avvikelser ska redovisas i anbudet. Anbud som inte redovisar avvikelser kan förkastas av beställaren. Avvikelser, som endast redovisats i överlämnade dokument, fritar inte entreprenören från funktionsansvar. Där inget fabrikat anges i denna beskrivning ska anbudsgivare föreslå den material som anses lämplig och av den kvalitet som krävs för varje speciellt ändamål och funktion.

Av den till förfrågningsunderlaget hörande tekniska beskrivningen framgår bl.a. följande.

Minst ska blåsfiber/mikrokabel (G657A) användas inom respektive byggnad, denna ska förläggas i så kallad microdukt. Utanför byggnaden är det önskvärt att använda blåsfiber/mikrokabel detta är dock inget krav.

...

Installationer ska utföras av personal som är kunnig och utbildad samt certifierad för att installera fiberoptiska kabelnät samt utbildningscertifikat för den personal som avses att användas för installationerna ska bifogas anbudet.

Se vidare AFB.31.

YRKANDEN M.M.

Relacom yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän anbudsutvärderingen gjorts om, varvid det vinnande anbudet ska uteslutas. Till stöd för sitt yrkande anför Relacom i huvudsak följande. Det vinnande anbudet uppfyller inte samtliga av de ska-krav som ställts i upphandlingen. Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudet innehålla såväl CV för projektledning och arbetsledning, som en beskrivning av hur funktionerna i det upphandlade uppdraget realiseras. Den vinnande leverantören har inte bilagt CV för projektledning och arbetsorganisation till sitt anbud. I stället innehåller anbudet endast namn på dessa personer. Att personalens kvalifikationer ska korrespondera med de krav som framgår av AFB.31 har ingen som helst betydelse för det faktum att Linden har efterfrågat CV på projektledning och arbetsledning. Att endast bilägga utbildningscertifikat för den personal som ska användas för installationen av fiberoptiska kabelnät är inte att jämställa med CV. Det ska även noteras att det inte finns någon hänvisning från avsnitt AFB.31 till personalens kvalifikationer i den tekniska beskrivningen. De intyg avseende olika genomförda kurser etc. som den vinnande leverantören har bilagt sitt anbud kan på intet sätt anses vara CV:n. Anbudet är därför inte komplett i detta avseende.

Dessutom saknar den vinnande leverantörens anbud en beskrivning av hur funktionerna realiseras. Anbudet innehåller endast en högst generell beskrivning av fibernätverksinstallationer. Det finns således ingen information om hur den vinnande leverantören avser att realisera de specifika funktioner som upphandlingen avser. Kravet innebär inte endast att blåsfiber/microkabel ska användas inom respektive byggnad och förläggas i s.k. microdukt. Av kravet framgår inte att någon typ av beskrivning ska ges. Den beskrivning som efterfrågas i AFB.31 tar sikte på samtliga delar av uppdraget där olika tekniska lösningar kan komma att användas och inte

bruk av blåsfiber/microkabel. Anbudet är därmed heller inte komplett i detta avseende.

Referenshandlingarna avseende en av den vinnande leverantörens anställda saknar uppgift om referensperson från beställarsidan med e-post och telefonnummer. Den vinnande leverantören har således inte heller uppfyllt detta ska-krav.

Relacom har placerat sig på andra plats i utvärderingen och har genom de ovannämnda bristerna gått miste om kontraktet. Det är därmed uppenbart att Relacom har lidit skada av Lindens agerande.

Linden motsätter sig bifall till Relacoms ansökan och anför i huvudsak följande. Det vinnande anbudet uppfyller samtliga av de ska-krav som ställts i upphandlingen. CV är inte någon i svensk rätt definierad term. I Nationalencyklopedin finns termen överhuvudtaget inte upptagen. I Svenska Akademiens Ordlista uttyds CV som förkortning för curriculum vitae; meritförteckning. I den tekniska beskrivningen som ingår i upphandlingen har angetts vilka meriter Linden efterfrågar. De efterfrågade merithandlingarna har också givits in och godkänts.

Den tekniska beskrivningen innehåller ingående föreskrifter om hur kabeln ska förläggas m.m. Det är endast när det gäller tekniken för förläggningen av kabel utanför en byggnad som det finns en valmöjlighet. I den tekniska beskrivningen anges att det även här är önskvärt att man liksom i byggnaden använder blåsfiber/microkabel. Av det vinnande anbudet framgår att leverantören i enlighet med önskemål från Linden kommer att använda blåsfiber/microkabel även utanför byggnaden samt med vilket system förläggningen ska ske. Härigenom har den leverantören visat hur funktionen ska realiseras.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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.

I 16 kap. 1 § LOU anges att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada i en framställning till allmän förvaltningsdomstol får ansöka om åtgärder enligt paragrafen. I 5 § anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Högsta förvaltningsdomstolen har i rättsfallet RÅ 2009 ref. 69 uttalat bl.a. att mål om offentlig upphandling i princip gäller ekonomiska förhållanden mellan enskilda näringsidkare samt att som huvudprincip bör krävas att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt anger vilka omständigheter denne grundar sin talan på.

Relacom har gjort gällande att den leverantör som tilldelats kontraktet inte har uppfyllt samtliga de krav som ställts i upphandlingen, dels avseende redovisningen av personalens kvalifikationer, dels avseende kravet på beskrivning av hur funktionerna ska realiseras. Linden har bestritt detta och

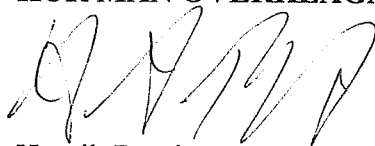
gjort gällande att den vinnande leverantören i sitt anbud har uppfyllt de ställda kraven.

Till förfrågningsunderlaget hör en teknisk beskrivning i vilken det redogörs för de närmare tekniska specifikationerna för uppdraget till vilken ska-kravet avseende realiserandet av de olika tekniska funktionerna i upphandlingen hänvisar. Utrymmet för olika tekniska lösningar får mot denna bakgrund anses tämligen begränsat. Då Relacom inte närmare redogjort för vilka brister som det vinnande anbudet varit behäftat med i dessa avseenden kan Relacom enligt förvaltningsrättens mening inte ha visat att det vinnande anbudet borde ha uteslutits från anbudsutvärderingen.

Om än någon hänvisning till den tekniska beskrivningen inte lämnats i det ska-krav som avser CV på projektledning och arbetsledning kan även i denna del viss ledning för vad som där efterfrågas sökas i det övriga förfrågningsunderlaget samt därtill hörande handlingar, bl.a. den tekniska beskrivningen. Med hänsyn tagen till vad som där anges i fråga om krav på personalens kvalifikationer får de handlingar som den vinnande leverantören bifogat sitt anbud anses tillgodose det ställda ska-kravet avseende CV på projektledning och arbetsledning.

Vad Relacom anfört om brister i de referenshandlingarna som avser en av den vinnande leverantörens anställda utgör enligt förvaltningsrättens mening inte en sådan brist som kan motivera en åtgärd med stöd av LOU. Relacoms ansökan ska därför avslås.

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



Henrik Brüsin