



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**
Enhet 2

DOM
2013-02-21
Meddelad i
Linköping

Mål nr
8123-12
Domare 2:12

SÖKANDE

AA-Video i Linköping AB, 556430-1041
Gesällgatan 11
582 77 Linköping

MOTPART

Kommunalförbundet Fjärde storstadsregionen
Upphandlingscenter
601 81 Norrköping

KONKURRENSVERKET	
2013 02 21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 111262

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 10 00
E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Kommunalförbundet Fjärde storstadsregionen (myndigheten) genomför genom upphandlingscenter en upphandling avseende ramavtal med rubriceringen "Ljudanläggning med installation", diarienummer UH-2012-214. Upphandlingen sker genom urvalsförfarande enligt LOU och som tilldelningsgrund tillämpas lägsta pris. Annat anbud har antagits än det som AA-Video i Linköping AB (bolaget) lämnat.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och anför att det vinnande anbudets offererade mixerbord inte överensstämmer med förfrågningsunderlaget.

Myndigheten anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Bolaget

I förfrågningsunderlaget efterfrågas en ljudmixer som är Yamaha MG124C (Yamaha) eller likvärdig. Den har åtta monoingångar och fyra stereoingångar samt kompressor på fyra ingångar för tydligare talljud. Det vinnande anbudets ljudmixer, Behringer Eurorack Pro RX1202FX (Behringer), har endast två stycken stereoingångar. Den kan således inte ersätta Yamaha i en installation.

I förfrågningsunderlagets lista över skallkrav framgår att ljudmixern ska ha minst fyra linjeingångar och fyra uttag för mikrofon. Det uppfyller det vinnande anbudets mixer Behringer. I utvärderingsmodellen står dock att mixerbordet ska vara Yamaha eller likvärdig. I detta hänseende faller det vinnande anbudets ljudmixer. Eftersom de fyra linjeingångarna är stereo på Yamaha och endast mono i Behringer, kan inte Behringer ersätta

referensmixern i en installation. Det krävs åtta monoingångar för att ersätta fyra stereoingångar. Behringer kan därmed inte anses vara likvärdig med Yamaha. Hade det räckt med en mindre och enklare mixer skulle denna ha använts som referensprodukt.

En annan kvalité som man tagit fasta på är förfrågningsunderlagets krav på klart och tydligt ljud. Kompressorerna som finns i Yamaha gör att talljud blir tydligare. Behringer har inga kompressorer.

Av bolaget åberopat utlåtande av Bengt Irenius

Behringer saknar flera funktioner som finns hos Yamaha och kan inte anses vara likvärdig. Det är fullt möjligt att vissa av dessa funktioner inte påverkar resultatet i den aktuella installationen. I sådant fall är det en felaktig likvärdighet som är angiven men ändå den likvärdighet som gäller i den aktuella upphandlingen.

De omnämnda mixrarna är i grunden utformade för två olika applikationer. Yamaha är avsedd som arbetsredskap för en tekniker som sköter ljudet under en föreställning eller ett möte och som sitter vid ett bord med mixern framför sig. Behringer är anpassad för montage i ett rack och som en enhet där mixerns parametrar förinställs och möjligtvis justeras vid flera tillfällen. Detta är naturligtvis en generalisering, även Yamaha kan rackmonteras och användas som förinställningsmixer men den har mer möjligheter än så. Många parametrar i mixrar är svåra att jämföra då de mäts på olika sätt och endast kan avgöras genom att höra mixern i en verklig situation alternativt mäta med speciella instrument. Några grundläggande funktioner är dock lätta att urskilja och skiljer sig mellan apparaterna.

Ingångskanaler

Båda mixrarna har tolv ingångskanaler. Dock har Yamaha fyra stereokanaler jämfört med Behringers två. Behringer är således inte likvärdig vad gäller stereoingångar.

Utgångskanaler

Yamaha har möjlighet att för varje ingångskanal välja till vilken utgång som ljudet ska skickas. Detta ger större möjlighet att distribuera ljud till olika mottagare, exempelvis högtalare och hörslina eller inspelningsutrustning. Behring saknar denna möjlighet, utöver de två AUX-send som båda mixrarna har. Behring är inte likvärdig vad gäller utgångskanaler.

Equalizer/tonjustering

Yamaha har tre-bands equalizer på mikrofonkanalerna (bas, mellanregister och diskant) medan Behringer endast har två-bands. Detta ger sämre möjligheter till justeringar vid t.ex. anslutningar av olika mikrofontyper. Yamaha har dessutom ett low-cut filter som kan inkopplas för att ta bort störande basresonanser, vilket Behringer saknar. Behring är inte likvärdig vad gäller injusteringsmöjligheter.

Kompressor

Yamaha har justerbar kompressor som kan dämpa och jämna ut inkommande ljud med stora variationer på fyra av ingångskanalerna. Behringer saknar sådan funktion.

ON/OFF, "mute"

Yamaha har en möjlighet att, via en knapp vid kanalregeln, tillfälligt stänga av kanalen utan att regelns läge (inställning) förändras. Behringer saknar sådan möjlighet.

Myndigheten

Bolagets inställning tillbakavisas. Innebörden av ordet "likvärdig" är inte att de produkter som olika leverantörer offererar måste vara exakt likadana i alla avseenden. Det räcker med att produkten vid en samlad bedömning anses vara likvärdig med den exemplifierade produkten. Yamaha och Behringer är likvärdiga vad gäller efterfrågad funktion.

Även bolagets påstående att det i förfrågningsunderlaget har ställts krav på klart och tydligt ljud tillbakavisas. Det har heller inte i förfrågningsunderlaget ställts något krav på att ljudanläggningen ska innehålla någon eller några kompressorer.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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 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 har gjorts.

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

Den aktuella upphandlingen avser ljudanläggningar som ska installeras i mellanstora lokaler, som samlings- och matsalar samt aulor. Myndigheten har i förfrågningsunderlaget ställt krav på ett mixerbord som är av Yamaha eller likvärdig. Bolaget har gjort gällande att den vinnande leverantörens mixerbord, Behringer, inte uppfyller detta krav. Det är denna fråga som förvaltningsrätten först har att ta ställning till.

Eftersom det är den upphandlande myndigheten som utformar förfrågningsunderlaget är det enligt förvaltningsrätten också den upphandlande myndighetens uppfattning om vad som kan anses vara en likvärdig produkt som har visst företräde. Den upphandlande myndigheten måste vidare acceptera produkter som är likvärdiga, om den offererade produkten erbjuder samma eller högre nivå på produktstandard än den som anges i specifikationen.

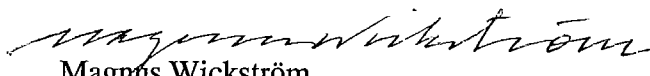
Bolaget har i målet anfört att den vinnande leverantörens mixerbord saknar flera av de egenskaper som Yamaha har och därmed inte kan anses vara en likvärdig produkt. Vad bolaget har lagt fram är emellertid inte tillräckligt för att underkänna myndighetens bedömning att den vinnande leverantörens mixerbord är en likvärdig produkt i den aktuella upphandlingen. Det utlåtande som bolaget åberopat motsäger inte detta.

För det fall det varit tillräckligt med en mindre och enklare mixer gör bolaget vidare gällande att Yamaha inte skulle ha använts som referens.

Enligt förvaltningsrätten medför inte detta att kravet som sådant bör underkännas.

Av det anförda följer att det saknas skäl för ingripande enligt LOU och att ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109/1D LOU)


Magnus Wickström

Föredragande har varit Helena Thalin.



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. 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 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 3109/1D LOU