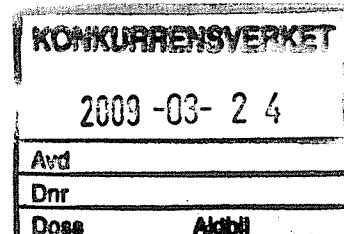




**LÄNSRÄTTEN I
SKÅNE LÄN**
Avdelning 1
Ulf Fred

DOM
2009-03-19
Meddelad i
Malmö

Mål nr
1474-09 E

**SÖKANDE**

Sennberg AB, 556118-9456
Box 22035
104 22 Stockholm

MOTPART

Kristianstads kommun
Västra Storgatan 10-12
291 80 Kristianstad

Ombud: Chefsjurist Carlotta Mjellander
291 80 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Länsrätten avslår Sennberg AB:s ansökan om ingripande med stöd av
LOU.

Dok.Id 215105

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
Telefax
040-97 24 90
E-post: lansratteniskane@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Sennberg AB har ansökt om överprövning av Kristianstads kommuns upphandling av trådlöst kommunikationssystem till Kristianstads teater, dnr KFN 2008/266 och yrkat att upphandlingen skall göras om. Som grund för talan har anförts i huvudsak följande. Föremålet för upphandlingen har i strid med LOU beskrivits så att endast en viss vara kan komma ifråga. I kravspecifikationen anges att "batteritypen skall vara AA-batterier". Det anges ingen motivering till detta och det finns andra sorters batterier med lika och längre driftstider. Det anges vidare att ljudvolymspotentiometern skall vara på ovankanten av beltpacken, där även anslutning för headset samt eventuell yttre antenn skall finnas. Måtten för beltpacken får vara högst 150x80x30 mm och systemet skall sända på frekvensbandet 470-550MHz. Att ha headset-anslutningen på undersidan kan inte utgöra något hinder. Avsikten är att beltpacken även skall kunna rymmas i en sidoficka, men det angivna djupmättet om 30 mm är unikt och konkurrensbegränsande. Att begränsa frekvensbandet innebär också en konkurrensbegränsning. Hela frekvensbandet 470-790 MHz är tillgängligt för användning av trådlösa mikrofoner, vilket innebär att tillstånd kommer att beviljas. Bolaget har på grund av begränsningarna tvingats avstå från att lämna anbud. De begränsningar som skett till mått och innehåll är otillåtna. Svaret från PTS upplyser endast att det önskade frekvensbandet 400-550 MHz är tillåtet med vissa begränsningar.

Kristianstads kommun har bestritt bifall till Sennberg AB:s yrkanden och anförts i huvudsak följande. Kommunen har endast fått in ett anbud, vilket har antagits. Det innebär att Sennberg AB inte lämnat något anbud och därför inte heller kan anses ha lidit skada. Bolagets talan skall därför i första hand avvisas. Om ansökan ändå kan prövas anser kommunen att ställda skall-krav inte utesluter leverantör att lämna anbud. Vid tvekan om innehållet i förfrågningsunderlaget kunde bolaget ha begärt ett förtydligande av

förfrågningsunderlaget. Den efterfrågade storleken på batterierna, AA-batterier, är inte en specifik vara. Skälet är att de finns lättillgängliga och i annan utrustning samt att de kan köpas snabbt oberoende av leverantör. De finns dessutom som laddningsbara och driftstiderna är inte avgörande för valet. För att sladden inte skall fastna i fickor m.m. har kommunen krävt att sladdanslutningen på beltpacken skall ske på ovansidan. Beltpacken skall användas för kommunikation även vid förflyttning. Av samma anledning har även måttet på beltpacken begränsats. För att få besked inom vilka frekvenser tillstånd kunde fås kontaktade kommunen Post och Telestyrelsen (PTS). Frekvensbandet preciserades i enlighet med PTS:s besked under rubriken anmärkning. Kommunen har följt de regler som gäller vid upphandling. De krav som ställs i upphandlingen är tillåtna och utgår från personalens behov av varan.

Länsrätten har genom interimistiskt beslut den 20 februari 2009 förordnat att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

DOMSKÄL

Av 1 kap. 9 § LOU framgår 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.

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 enligt 16 kap. 2 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

För det upphandlade trådlösa kommunikationssystemet gäller vissa av Sennberg AB påtalade begränsningar. Bl.a. skall batterierna vara av AA-storlek, för att beltpacken skall rymmas i en sidoficka får måtten vara högst 150x80x30 mm (hxbxd) och systemet skall kunna sända på frekvensbandet 470-550 MHz. Dessutom anges vidare att ljudvolymspotentiometern skall vara på ovankanten av beltpacken, där även anslutning av headset samt eventuell yttre antenn skall finnas. Detta för att även möjliggöra förvaring i sidoficka. När det gäller frekvensbandet motiveras detta med att tillstånd kan erhållas för det angivna frekvensområdet.

Länsrätten gör följande bedömning.

Länsrätten konstaterar inledningsvis att Sennberg AB obesträtt gjort gällande att bolaget avstått från att lämna anbud på grund av de ovan nämnda och av bolaget påtalade kraven/begränsningarna. Bolaget är därmed ansett som en potentiell leverantör som har talerätt. Bolagets ansökan om överprövning skall därför upptas till prövning i sak.

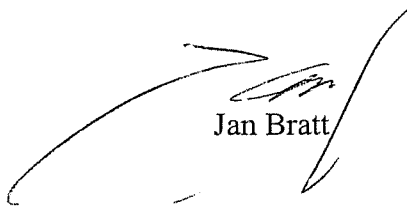
När det härefter gäller utformningen av ett förfrågningsunderlag har den upphandlande myndigheten en tämligen omfattande frihet att bestämma innehållet i denna så länge det inte strider mot de principer och den lagstiftning som styr upphandlingsförfarandet. Det är därvid exempelvis inte tillåtet att begränsa efterfrågan så att endast en viss vara eller en viss leverantör kan komma ifråga för upphandlingen. Även likvärdiga och jämförbara produkter måste godtas och konkurrensbegränsning till en leverantör kan som regel inte ske.

När de gäller de aktuella påtalade kraven/begränsningarna som gäller för den aktuella upphandlingen har dessa motiverats med de behov som användarna av utrustningen angett. Användarna har betonat att

batterierna skall vara av en vanligt förekommande storlek och att de ska vara lätta att införskaffa och även passa till tidigare utrustning. Utrustningen skall ha visst angivet mått och ha anslutningar som medger ökad rörelsefrihet vid användningen. Dessutom har frekvensområdet preciserats med hänsyn till att tillstånd kan erhållas från PTS. Länsrätten kan vid en samlad bedömning av omständigheterna inte finna att de krav/begränsningar som gjorts i förfrågningsunderlaget är av sådant otillåtet innehåll att endast en specifik vara eller en viss leverantör kan komma ifråga för upphandlingen. Inte heller på annat sätt har det förkommit någon sådan otillåten konkurrensbegränsning eller annat förfarande som motiverar ett ingripande med stöd av LOU. Sennberg AB:s ansökan om ingripande med stöd av LOU skall därför avslås.

Länsrättens interimistiska beslut av den 20 februari 2009 upphör därmed att gälla och en ny tiodagarsfrist börjar löpa. Det innebär att om upphandlingskontrakt tecknas eller föreligger efter den nya fristens utgång kan rätten till domstolsprövning upphöra. Detta gäller även om överklagande kommer in inom den i bilagan angivna besvärstiden tre veckor.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1b)



Jan Bratt



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens 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 skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.