

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 1 Enhet 12

DOM
2014-10-07
Meddelad i
GöteborgMål nr
5056-14**SÖKANDE**Tele2 Sverige AB, 556267-5164
Box 63
164 94 Kista**MOTPARTER**

1. Västra Götalandsregionen
462 80 Vänersborg
2. TeliaSonera Sverige AB, 556430-0142
123 86 Farsta

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Västra Götalandsregionen (VGR) genomför en upphandling (förhandlat förfarande) av datakommunikations- och teleoperatörstjänster med diarie-nummer SN 245-2013. Tilldelningsbeslut meddelades den 30 april 2014, och TeliaSonera Sverige AB (TeliaSonera) antogs som leverantör för den del som avser teleoperatörstjänster. Anbudet från Tele2 Sverige AB (Tele2) placerade sig på andra plats vid anbudsutvärderingen.

YRKANDEN M.M.

Tele2 ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att en ny anbudsutvärdering görs, och då ska anbudet från TeliaSonera förkastas.

Som grunder för sin ansökan anger *Tele2* följande. Det som VGR efterfrågar i skall-kravet i avsnitt 2.2.5 är förval. Detta framgår uttryckligen av ordalydelsen. Den lösning som TeliaSonera erbjuder är inte förval utan prefixval. Det är allmänt vedertaget att prefixval är en helt annan tjänst än förval eftersom de båda tjänsterna ställer olika krav på kunden för att denne ska kunna ringa samtal med förvals- respektive prefixvalsoperatören. TeliaSonera har överhuvudtaget inte möjlighet att erbjuda tjänsten förval. TeliaSonera har inte heller möjlighet att se till att VGR kan ringa med prefixval över de direktförbindelser som *Tele2*, såsom befintlig leverantör, idag tillhandahåller VGR. *Tele2* har varken teknisk möjlighet eller någon skyldighet att se till att VGR genom prefixval kan ringa med TeliaSonera över *Tele2*:s direktförbindelser. TeliaSonera kan därför inte erbjuda VGR möjligheten/funktionen att växla över till nytt trafikavtal utan att portera förbindelser. Genom att anta anbudet från TeliaSonera, trots att detta inte uppfyller samtliga obligatoriska krav, har VGR brutit mot de

grundläggande principerna om transparens och likabehandling. Tele2 har lidit eller kan komma att lida skada på grund av underlåtenheten att förkasta TeliaSoneras anbud.

VGR motsätter sig ansökan och anför följande. Begreppet ”förval” efterfrågar möjligheten att växla över till nytt trafikavtal utan att portera förbindelser. Kravet avser i det avseendet växeltelefoni i vilket det går att i växel lägga prefix, dvs. ringande kunder kommer inte att märka någon skillnad om det finns ett prefix eller förval enligt den tekniska definition som Tele2 belyser. Begreppet förval avser inte en specifik tjänst/teknisk lösning utan möjlighet/funktionalitet. Detta uppnås med TeliaSoneras föreslagna metod, varför TeliaSonera uppfyller skall-kravet. VGR äger växlarna och prefix kommer inte att användas för direktförbindelserna.

TeliaSonera motsätter sig ansökan och anför följande. Avsnitt 2.2.5 i kravspecifikationen är en funktionell kravställning i enlighet med vad VGR anför. Det saknas anledning att tolka kravet i enlighet med Tele2:s inskränkta tolkning av förval. Detta i all synnerhet som ingen operatör längre har möjlighet att uppfylla det regulatoriska förvalet, dvs. det regulatoriska förval som Tele2 gör gällande existerar inte längre. Det framgår inte någonstans i upphandlingen att förval ska ha den betydelse som Tele2 menar.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta 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 (16 kap. 6 § LOU).

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU).

I mål om överprövning 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 bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Förfrågningsunderlaget

I anbudsinvitan anges bl.a. följande. Av anbudet ska framgå att samtliga skall-krav är uppfyllda. Bilaga 02 Kravuppfyllelse ska undertecknas och biläggas till anbudet (avsnitt 2.2 "Obligatoriska krav"). Skall-kraven utgör minimikrav (avsnitt 3.1.1 "Kvalificering").

I kravspecifikationen för teleoperatörstjänster anges bl.a. följande. I underlaget anges effektmål under vissa avsnitt. Dessa syftar till att ytterligare förtydliga Västra Götalandsregionens mål och ambitioner vad avser operatörstjänster (avsnitt 1.1 "Mål för upphandlingen"). Portering ska ske snabbt och med ett minimum av störningar. Leverantören ska aktivt planera och genomföra portering/migrering med högt tempo – dock utan att äventyra säkerheten (avsnitt 2.2 Portering – effektmål). Förval ska för Beställaren kunna vara ett första steg vid portering av förbindelser för att på så sätt snabbt driftsätta avtalet vad gäller samtalstrafik (avsnitt 2.2.5 "Förval på förbindelser").

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten har att pröva om de omständigheter som Tele2 grundar sin talan på visar att VGR har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och att detta medfört att Tele2 lidit eller kan komma att lida skada.

Tele2 gör gällande att TeliaSonerans anbud inte uppfyller samtliga obligatoriska krav och hänvisar till kravet gällande förval på förbindelser under avsnitt 2.2.5 i kravspecifikationen för teleoperatörstjänster.

Mot bakgrund av hur ovan redovisade avsnitt i förfrågningsunderlaget är formulerade måste kravet gällande förval på förbindelser ses i ljuset av det effektmål som anges för portering. Detta får därmed närmast betraktas som ett funktionskrav. Kravet kan inte anses innefatta ett obligatoriskt krav på hur den efterfrågade funktionen ska uppnås. En sådan tolkning stöds också av att begreppet ”skall-krav” uttryckligen anges beträffande andra krav i kravspecifikationen när detta åsyftas.

I TeliaSonerans anbud anges vidare att kravet är uppfyllt och att detta ska uppnås enligt följande. Förval innebär att VGR har ett förprogrammerat val av TS som teleoperatör. VGR kan för snabb driftsättning överrida sitt förval genom att slå TS prefix 9501. Befintliga abonnemang hos TS som inte har TS som förval kan använda förval genom att slå prefix 9501. Efter att förval är driftsatt så behövs inte prefixet användas.

Varken den kortfattade beskrivning som TeliaSonera lämnar i sitt anbud eller vad Tele2 anför i övrigt visar att TeliaSonera inte uppfyller aktuella krav. Vad som anges i TeliaSonerans anbud utgör inte heller en otillåten reservation i förhållande till de krav som ställs upp. VGR har därför inte

varit skyldigt att förkasta TeliaSoneras anbud på någon av de grunder som Tele2 åberopar.

Sammanfattningsvis är det inte visat att VGR brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag. Det saknas därmed skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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

Marianne Lindén

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Mattias Håkansson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg.

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 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.