



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Lena Palmér

DOM
 2010 -11- 17
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 13853-10E

SÖKANDE

Lucas Star Sweden AB, 556792-5796
 Box 53
 409 55 Åsa

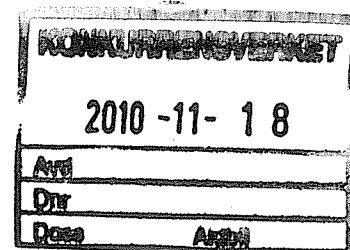
Ombud: Advokat Lars Fryklund
 Advokatfirman Lawcom Fryklund AB
 Lilla Bommen 1
 411 04 Göteborg

MOTPART

Hässleholms kommun
 281 80 Hässleholm

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 38130

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Hässleholms kommun genomför upphandling avseende AV-utrustning – Mötesplats Ljungdala, dnr ANB 10/08.

Lucas Star Sweden AB har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att den ska rättas på så vis att anbudet från Scenutrustning i Malmö AB förkastas och att uppdraget tilldelas Lucas Star Sweden AB.

Hässleholms kommun har bestritt bifall till ansökan och yrkat att för det fall förvaltningsrätten anser att anbudet från Scenutrustning i Malmö AB ska förkastas ska upphandlingen göras om.

Förvaltningsrätten har genom interimistiskt beslut den 25 oktober 2010 förordnat att Hässleholms kommun inte får avsluta den aktuella upphandlingen innan annat beslutas.

Parternas argumentation

Lucas Star Sweden AB:

Hässleholms kommun har uteslutit Lucas Star Sweden AB på otydliga grunder. I tilldelningsbeslutet anges följande ”På sidan 5 i förfrågningsunderlaget under rubriken Teknisk förmåga och kapacitet anges att anbudsgivaren ska lämna minst 5 referenser. Lucas Star Sweden AB har endast lämnat en referens”. Lucas Star Sweden AB har lämnat referens till Mats Persson som försäljningschefen Magnus Bjäredal gjort många stora installationer till genom åren. Hade Kommunen kontaktat Mats Persson hade han bekräftat att Mats Bjäredal varit ansvarig för över fem större projekt än det nu aktuella. Det framgick inte att det måste vara fem olika referenser och det framgick inte klart och tydligt att detta var ett skall-krav. I texten stod inte *skall* med kursiv

fet stil som övriga skall-krav. Kommunen skulle ha begärt förtydligande gällande referenser istället för att utesluta bolaget.

Den kravspecifikation som är efterfrågad är ett minimikrav som skall uppfyllas. Det är också ostridigt att Teknisk specifikation av offererad utrustning skall medfölja anbudet. Scenutrustning i Malmö AB har bland annat inte medföljande i sitt anbud: någon controller/processor, några slutsteg, vita högtalare, teknisk specifikation. Hässleholms kommun har allvarligt brutit mot gällande regler och praxis genom att inte utesluta bolaget från upphandlingen. Påståendet att det högtalarsystem som Scenutrustning i Malmö AB offererat skulle vara likvärdigt med det efterfrågade Nexpo PS system+förstärkare och processor är direkt felaktigt. Det högtalarsystem som Scenutrustning i Malmö AB offererat är ett aktivt system där förstärkare och processor är inbyggt i högtalarna, det efterfrågade systemet är ett passivt system där förstärkaren och processorn skall byggas in i rack. Således är skall-kravet inte uppfyllt. Det e-postmeddelande som skickades från Scenutrustning i Malmö AB flera dagar innan anbudet kom in hör inte till anbudet. Även om rätten skulle godkänna denna tekniska specifikation så saknas teknisk specifikation för övrig utrustning. Det högtalarsystem som efterfrågas skall vara vitt, vilket inte det system som Scenutrustning i Malmö AB offererat är.

Hässleholms kommun:

Avsikten med upphandlingen var att det skulle vara en annonserad direktupphandling. Värdet är max 160 000 kr, vilket är klart under det fastställda värdet i LOU. Att det angetts förenklad upphandling i förfrågningsunderlaget beror på ett misstag. Att ett felaktigt förfarande har angetts kan ej vara grund för att någon leverantör har lidit skada. Kvalificeringen och utvärderingen har skett i enlighet med förfrågningsunderlaget på sakliga grunder med koppling till kontraktsföremålet och utan att träda LOU förnär. I förfrågningsunderlaget anges krav på Teknisk förmåga och kapacitet. Kravställningen är tydlig då det an-

ges: ”Anbudsgivaren ska lämna en lista med minst fem, väl vitsordade, referenser avseende motsvarande installationer inom den senaste 5 årsperioden. Listan ska inkludera namn och kontaktinformation för lämpliga referenspersoner.” Det anges även att anbudet ska innehålla en skriftlig bekräftelse att ovanstående krav uppfylls. I Lucas Star Sweden AB:s anbud återfanns bara en referens. Av denna anledning fann Kommunen att anbudet ej uppfyllde de krav på teknisk förmåga och kapacitet som ställs.

En teknisk specifikation ska medfölja anbudet. Kommunen har accepterat den specifikation som Scenutrustning i Malmö AB lämnat i anbudet samt i e-post. Bolaget har i sitt anbud även angett att offererad utrustning uppfyller den ställda kravspecifikationen. I förfrågningsunderlaget har även de angivna specifikationerna följts av orden *eller likvärdig*. I Scenutrustning i Malmö AB:s offererade utrustning är slutsteget inbyggt i basen och processorn och förstärkaren byggs in i racken. Kommunen anser att Scenutrustning i Malmö AB uppfyllt kraven i förfrågningsunderlaget.

DOMSKÄL

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. 1 och 5 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Lucas Star Sweden AB gör gällande att Hässleholms kommun brutit mot LOU genom att felaktigt förkasta bolagets anbud samt genom att anta ett anbud som inte uppfyller ställda skall-krav.

Enligt förvaltningsrättens mening framgår det av förfrågningsunderlaget med tillräcklig tydlighet att anbudsgivaren, till styrkande av ställt krav på tillräcklig teknisk förmåga och kapacitet, ska lämna minst fem referenser avseende motsvarande installationer. Listan ska inkludera namn och kontaktinformation för lämpliga referenspersoner. Lucas Star Sweden AB har i sitt anbud endast lämnat en referens. Hässleholms kommun har därmed rätteligen förkastat bolagets anbud. Mot bakgrund härav och då Lucas Star Sweden AB inte heller förmått visa att Hässleholms kommun genom att utvärdera och anta anbud från Scenustrustning i Malmö AB brutit mot LOU på sådant sätt att bolaget därigenom har lidit skada eller riskerat lida skada saknas grund för ingripande mot upphandlingen. Ansökan härom ska således avslås.

Rättens interimistiska beslut från den 25 oktober 2010 upphör härmed att gälla. Rätten erinrar om att när ett upphandlingskontrakt har tecknats kan ett överklagande av denna dom inte prövas efter det att tio dagar gått från domens meddelandedag, om inte kammarrätten dessförinnan fattar ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas. Detta gäller även om domen överklagas inom den anvisade tiden tre veckor.

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



Jan Bratt



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. 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 var till 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 3109/1B LOU