



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2010-09-29
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
15991-10 E
Enhet 1:1

SÖKANDE

Lucas Star Sweden AB, 556792-5796
c/o Advokatfirman Lawcom Fryklund AB
Box 53
409 55 Åsa

2010-09-29

Art	
Dnr	
Doss	Arbete

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

MOTPART

Got Event AB, 556015-9823
Box 349
401 25 Göteborg

Ombud: Advokat Kaisa Adlercreutz
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 74
201 20 Malmö

Ombud: Joel Gustafsson
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 11918
404 39 Göteborg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Lucas Star Sweden AB:s ansökan.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 27 augusti 2010 och den 10 september 2010 upphör härmed att gälla.

Dok.Id 37488

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag - fredag 09.00-15:00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se				

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM****BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Got Event AB (Got Event) har genomfört en upphandling avseende LED-skärmar till Scandinaviums Arena. Förenklat förfarande har tillämpats vid upphandlingen. Av tilldelningsbeslut den 19 augusti 2010 framgår att Lucas Star Sweden AB (bolaget) inte har antagits som leverantör. Upphandlingen har enligt nämnda tilldelningsbeslut tilldelats Led Gruppen AB (Led Gruppen).

Bolaget begär överprövning av upphandlingen och yrkar att rättelse av upphandlingen ska ske genom att Led Gruppens anbud ska uteslutas från upphandlingen samt att bolaget ska få delta i upphandlingen och att bolagets anbud gällande i första hand anbudet på Daktronics LED-skärmar eller Fine Art LED-skärmar, båda bestyckade med Nichia dioder, ska antas av Got Event AB. Bolaget anför till stöd för sin talan i huvudsak följande.

Led Gruppens anbud

Av förfrågningsunderlaget (punkten 5.2) framgår att LED-skärmarna ska ha en refresh rate om minst 800 Hz. Led Gruppen har i sitt anbud uppgivit i den tekniska specifikationen att de offererade skärmarna har en refresh rate om tekniskt omöjliga 41 140 Hz. Led Gruppen har begått ett allvarligt upphandlingsbrott genom att ändra till falska uppgifter och har på detta sätt kunnat lämna ett lågt anbud som inte uppfyller uppställda krav. Led Gruppens skärm klarade nämligen enbart 400 Hz. Härtill kommer att Led Gruppen på ett antal punkter inte uppfyller de uppställda minimikraven avseende support och service. Led Gruppens skärmar har inte heller varit bestyckade med Nichia-dioder och kan därmed inte anses uppfylla skalkravet på högsta kvalitetsklass.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Bolagets anbud

Med hänsyn till hur kravet på anbud i digital form utformats kan fråga inte vara om något skall-krav. Got Event har vidare gjort gällande att bolaget enligt utdrag från UC (Upplysningscentralen) har riskklass 1 och att kravet i förfrågningsunderlaget var en rating om minst 3. I förfrågningsunderlaget har emellertid uppgivits att anbudsgivaren ändå kan anses uppfylla detta krav om anbudsgivaren i sitt anbud lämnar sådan förklaring att det kan anses klarlagt att anbudsgivaren har en motsvarande ekonomisk stabilitet. Bolaget uppgav i denna del såväl ett aktiekapital om 500 000 kronor som handlingar till styrkande av deltagande i flertal andra upphandlingar under våren och sommaren.

Bolagets anbud med Nichia-diod

Nichia anses vara världens bästa LED-tillverkare när det gäller högkvalitativa dioder. För att uppfylla Got Events krav på "högsta kvalitetsklass" är det en förutsättning att skärmarna är bestyckade med dioder från Nichia, även om detta kostar lite mer.

Got Event anser att förvaltningsrätten ska avslå ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget har Got Event, utan någon rangordning, uppställt en rad obligatoriska skall-krav. LOU ger ingen möjlighet till avsteg från uppställda skall-krav.

Led Gruppens anbud

Påståendet från bolaget att den vinnande anbudsgivaren, Led Gruppen, inte uppfyllt samtliga skall-krav är felaktigt. Det är riktigt att det varit ett skall-krav att LED-skärmarna ska ha en refresh rate om minst 800 Hz. Led Gruppen har gjort ett uppenbart skrivfel, vilket Got Event kontrollerat med Led Gruppen. Korrekt refresh rate är istället 1 140 Hz. Det är också riktigt att det utgjort ett skall-krav att anbudsgivarna ska erbjuda support och service samt specificera densamma i sitt anbud. Led gruppen har uppfyllt det-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

ta skall-krav genom att ange i anbudsformuläret att kravet uppfylls samt i anbudet specificera vad som offereras som support och service. Det har således inte funnits någon grund för förkastande av Led Gruppens anbud såsom bolaget gör gällande.

Bolagets anbud

Bolaget uppfyller inte skall-kraven vad avser ekonomisk och finansiell ställning samt anbudskopia i elektronisk form. Bolaget har inte kunnat presentera den rating som efterfrågats och har inte heller lämnat en sådan förklaring att det kan anses klarlagt att bolaget innehar en motsvarande ekonomisk stabilitet. Ett angivande av storleken på ett bolags aktiekapital har inget värde i detta avseende då det inte går att utläsa hur mycket av det egna kapitalet som är förbrukat. Att en anbudsgivare deltagit i andra upphandlingar säger ingenting om bolagets ekonomiska eller finansiella ställning eftersom varje upphandling är unik och varje upphandlande myndighet ställer upp sina egna krav. Vidare har bolaget inte uppfyllt skall-kraven vad avser att avlämna anbudskopia i elektronisk form. Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivare ska avge sitt anbud såväl i ett original som i en elektronisk kopia. Att fråga varit om ett skall-krav i denna del framgår klart.

Bolagets anbud med Nichia-diod

Bolaget har också gjort gällande att det enbart är anbud vilka offererar skärmar utrustade med dioder av märket Nichia som kan komma ifråga för tilldelning och som kan uppfylla skall-kravet på "högsta kvalitetsklass". I detta sammanhang är det svårt att förstå varför bolaget själv lämnat in tre anbud med dioder av annat märke än Nichia. Bolagets resonemang förefaller med anledning härav som en ren efterhandskonstruktion. Dessutom avser kravet på högsta kvalitetsklass skärmarna som helhet. Något som också tydliggjorts genom ett förtydligande till förfrågningsunderlaget daterat den 27 juli 2010. I sammanhanget förtjänas också att nämnas att det inte

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

är förenligt med LOU att uppställa ett krav på att en produkt ska vara från en viss tillverkare. Stöd saknas således för bolagets påstående att enbart skärmar utrustade med dioder av märket Nichia kan uppfylla kravet på högsta kvalitet.

Sammanfattningsvis anser Got Event att bolaget inte uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget ställda skall-krav varför bolaget inte haft någon möjlighet att tilldelas kontrakt i upphandlingen. Härutöver har bolaget offererat ett för högt pris för att under några som helst omständigheter komma i fråga för tilldelning. Det saknas således av flera anledningar skäl för ingripande mot upphandlingen som genomförts i enligt med de grundläggande principerna som följer av LOU.

DOMSKÄL

LOU har genom SFS 2010:571 genomgått vissa ändringar vilka, enligt övergångsbestämmelserna, trätt i kraft den 15 juli 2010. Enligt nämnda övergångsbestämmelser framgår att äldre bestämmelser gäller för upphandlingar som påbörjats före ikraftträdandet. Förvaltningsrätten har funnit att det är lagen i dess lydelse före den 15 juli 2010 som ska tillämpas i nu aktuellt mål.

Förvaltningsrätten har enligt 16 kap. 2 § första stycket LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet och detta har 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphand-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

lingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska enligt samma paragraf principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det på grundval av de grunder som sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som avses i 16 kap. 2 § LOU.

Förvaltningsrättens bedömning

Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte ändra eller frånfalla uppställda krav eftersom förfarandet då skulle bryta mot principen om öppet förfarande.

Av tilldelningsbeslutet framgår att bolaget inte kvalificerats för utvärdering på grund av att bolagets anbud inte uppfyllt skall-kravet att visa en rating enligt utdrag från UC på minst riskklass 3 samt att något anbud inte lämnats i form av elektronisk kopia.

Det är i målet ostridigt att bolaget inte enligt utdrag från UC har en riskklass på minst 3. Förvaltningsrätten anser vidare att de kompletterande uppgifter bolaget lämnat, för att på annat sätt än med hjälp av utdrag från UC visa en ekonomisk stabilitet, inte är tillräckliga. Got Event anses härmed haft fog för att anse detta skall-krav såsom icke uppfyllt. Förvaltningsrätten anser inte heller att kravet som sådant strider mot de grundläggande principerna eller LOU. Vad avser kravet på ingivande av anbud såväl skriftligen som i elektronisk form anser förvaltningsrätten att kravet på elektronisk kopia kan ifrågasättas ur ett väsentlighetsperspektiv och därmed inte ensamt bör utgöra grund för uteslutning. Mot bakgrund av att så inte är fallet i nu aktuell upphandling eftersom bolaget inte heller uppfyllt samtliga övriga uppställda skall-krav, och därmed inte kan ha lidit någon

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

skada, anser förvaltningsrätten sammanfattningsvis att bolaget inte har visat att upphandlingen har sådana brister att bolaget har lidit skada genom upphandlingen. Det finns inte skäl att ingripa mot upphandlingen och bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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


Ann Rittri

Rådman

Föredragande i målet har varit Johanna Rössberger.



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 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 uppgive 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