



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM
2016-09-05
Meddelad i Stockholm

Mål nr
12498-16

SÖKANDE

Swedish Radio Supply i Wermland AB, 556351-5914

Ombud: Erika Heveus och Markus Garfvé
Hellström Advokatbyrå KB
Box 7305
103 90 Stockholm

MOTPARTER

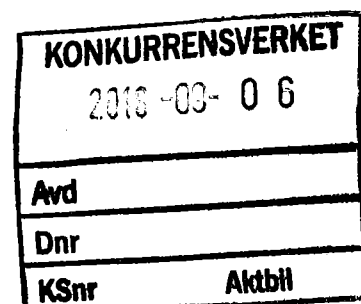
1. Polismyndigheten
Box 12256
102 26 Stockholm

2. TC Connect Sweden AB, 556906-4107
Mastgatan 2A
692 71 Kumla

3. Zodiac Sverige AB, 556520-3832
Flygfältsgatan 15
128 30 Skarpnäck

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Swedish Radio Supply i Wermland AB:s ansökan på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjort genom en ny utvärdering av anbudet, varvid anbudet från TC Connect Sweden AB och Zodiac Sverige AB inte får beaktas.

Dok.Id 762226

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt	08-561 680 01	måndag-fredag 08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Polismyndigheten genomför en upphandling avseende Rakelmodem (dnr A207.221/2016) genom avrop i form av förnyad konkurrensutsättning från ett av Kammarkollegiet, inom ramen för den Statliga inköpssamordningen, upphandlat ramavtal avseende Raketprodukter (nr 96-10-2013). Av tilldelningsbeslut framgår att Polismyndigheten antagit TC Connect Sweden AB:s anbud.

Swedish Radio Supply i Wermland AB ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att TC Connect Sweden AB:s och Zodiac Sverige AB:s anbud förkastas och ny utvärdering görs.

Polismyndigheten medger bifall till ansökan på så sätt att upphandlingen ska rättas och att en ny utvärdering görs där anbuden från TC Connect Sweden AB och Zodiac Sverige AB inte beaktas.

TC Connect Sweden AB bestrider bifall till ansökan.

Zodiac Sverige AB bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden framför i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). 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 om ingripande mot upphandlingen.

Swedish Radio Supply i Wermland AB anför att TC Connect Sweden AB:s och Zodiac Sverige AB:s anbud inte uppfyller samtliga ska-krav i upphandlingen, och att bolagens anbud därmed inte skulle ha beaktas vid utvärderingen. Swedish Radio Supply i Wermland AB anför att de produkter som TC Connect Sweden AB och Zodiac Sverige AB offererat inte uppfyller det obligatoriska kravet på att produkterna ska vara godkända för användning i Rakelnätet, samt att bolagen inte uppfyller det obligatoriska kravet avseende provningsrapport.

Är de offererade produkterna godkända i Rakelnätet?

I kravspecifikationen anges i punkt 2.2.2 att efterfrågade Rakelmodem ska vara godkända för användning i Rakelnätet. Av Kammarkollegiets ramavtal framgår att Rakelmobiler som avropas enligt ramavtalet måste vara godkänt av Myndigheten för samhällsskydd och beredskap (MSB), samt att ramavtalsleverantören endast ska erbjuda och leverera kundprodukter som är godkända av MSB.

TC Connect Sweden AB:s anbud

TC Connect Sweden AB har offererat produkten Airbus D&S TH1n Modem Board. Denna produkt godkändes av MSB den 14 juni 2016, det vill säga efter tilldelningsbeslutet. Produkten var inte godkänd av MSB vid anbudets ingivande.

Frågan är därmed vid vilken tidpunkt kravet ska vara uppfyllt. När inget annat anges i förfrågningsunderlaget bör i regel krävas att ska-kravet ska vara uppfyllda vid tiden för anbudets ingivande. Undantag kan göras om ett sådant krav vore oproportionerligt (jfr. Kammarrätten i Göteborgs domar den 5 april 2012 i mål nr 26-12 och den 11 december 2014 i mål nr 3688-14).

Swedish Radio Supply i Wermland AB anser att ska-kravet ska vara uppfyllt vid anbudets inlämnande. TC Connect Sweden AB anser emellertid att punkten 2.5 i kravspecifikationen inte kan förstås på annat sätt än att uppställt ska-krav ska avseende godkända produkter ska vara uppfyllt i och med kontraktet börjar gälla, dvs. vid avtalets ingående.

I punkten 2.5 i kravspecifikationen anges att samtliga i avropet ställda krav, offererade produkter och tjänster, ska finnas tillgängliga för leverans när kontraktet börjar gälla. Ramavtalsleverantören förbinder sig till den kravställda leveranstiden och övriga villkor i denna avropsförfrågan.

Enligt förvaltningsrättens mening kan någon sista tidpunkt för när kravet på att produkten ska vara godkänd för användning i Rakelnätet senast ska vara uppfyllt inte utläsas ur förfrågningsunderlaget. Punkten 2.5 i kravspecifikationen behandlar tillgänglighet när kontraktet börjar gälla och kan enligt förvaltningsrättens mening inte ges en sådan vid tolkning som TC Connect Sweden AB gör gällande. Kravet måste därför vara uppfyllt redan vid tiden för anbudsingivandet. Vidare anser förvaltningsrätten att det som framförts i målet inte heller visar att det skulle vara oproportionerligt att kräva kravuppfyllelse vid den tidpunkten.

Förvaltningsrätten finner därmed att TC Connect Sweden AB:s anbud inte uppfyllde ska-kravet på att offererad produkt ska vara godkänd för användning i Rakelnätet. Anbudet borde därmed ha förkastat av Polismyndigheten.

Zodiac Sverige AB

Produkten som offererat av Zodiac Sverige AB är sekretessbelagd av Polismyndigheten. Enligt uppgift från Polismyndigheten finns dock inte den offererade produkten med på MSB:s lista över godkända produkter. Zodiac Sverige AB anför emellertid att deras produkt är godkänd för användning i

Rakelnätet. Mot bakgrund av detta har förvaltningsrätten hämtat in Zodiac Sverige AB:s anbud från Polismyndigheten.

Av anbudet framgår att den offererade produkten är en anpassad variant av en redan godkänd produkt. Det framgår emellertid inte av handlingarna i målet att den anpassade varianten var godkänt av MSB vid tiden för anbudsgivandet.

Förvaltningsrätten finner därmed att Zodiac Sverige AB:s anbud inte uppfyllde ska-kravet på att offererad produkt ska vara godkänd för användning i Rakelnätet. Anbudet borde därmed ha förkastat av Polismyndigheten.

Uppfyller bolagen det obligatoriska kravet avseende provningsrapport?

Mot bakgrund av att förvaltningsrätten ovan funnit att anbuderna från TC Connect Sweden AB och Zodiac Sverige AB inte uppfyllde kravet på att offererad produkt ska vara godkänd för användning i Rakelnätet saknas skäl att pröva invändningen om att anbuderna inte uppfyllde det obligatoriska kravet avseende provningsrapport.

Har Swedish Radio Supply i Wermland AB lidit skada?

Anbudet från TC Connect Sweden AB och Zodiac Sverige AB placerades på första respektive andra plats i upphandlingen och anbudet från Swedish Radio Supply i Wermland AB placerades på tredje plats.

Förvaltningsrätten har ovan funnit att anbuderna från TC Connect Sweden AB och Zodiac Sverige AB tagits upp till utvärdering trots att de inte uppfyllde samtliga ska-krav. Swedish Radio Supply i Wermland AB har genom Polismyndighetens agerande lidit eller i vart fall riskerar att lida skada.

Val av åtgärd

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att TC Connect Sweden AB:s och Zodiac Sverige AB:s anbud inte uppfyller alla de ska-krav som finns angivna i upphandlingens kravspecifikation. Polismyndigheten har ändå utvärderat anbuden och rangordnat dem som etta och två. Polismyndigheten har därmed agerat i strid med principerna i 1 kap. 9 § LOU. Eftersom detta medfört att Swedish Radio Supply i Wermland AB lidit eller riskerar att lida skada finns förutsättningar för ingripande enligt LOU. Det har inte framkommit några allvarliga brister i upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Skäl saknas därmed att besluta om att upphandlingen ska göras om. Förvaltningsrätten anser därför att upphandlingen ska rättas på så sätt att utvärderingen av inkomna anbud ska göras om, varvid anbuden från TC Connect Sweden AB och Zodiac Sverige AB inte får beaktas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).

Marcus Agnvall

Rådman

Tobias Fredriksson har handlagt målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

