

LÄNSRÄTTEN I
ÖSTERGÖTLANDS LÄN
Henrik Lindblom

BESLUT
2009-07-03
Meddelat i Linköping

Mål nr
2111-09 E
Rotel 2

SÖKANDE

Nordic Locker HB, 969715-1869
Båsmansvägen 10
181 41 Lidingö

Ombud: Advokat Thomas Lindwall
Box 7075
103 87 Stockholm

Ombud: Jur.kand. Jonas Wimmerstedt
Norra Liden 17
411 18 Göteborg

MOTPART

Kriminalvården
601 80 Norrköping

SAKEN

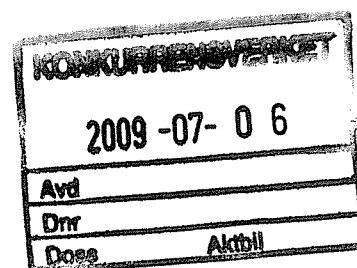
Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)
Fråga om interimistiskt yrkande

Kriminalvården genomför en upphandling av ramavtal för leverans och service av nyckelhanteringssystem (Dnr 50-2009-004763). Den genomförs som öppen upphandling med förenklat förfarande enligt 15 kap LOU.

Kriminalvården fattade tilldelningsbeslut enligt protokoll daterat den 26 juni 2009. Vid anbudstidens utgång hade totalt fem anbud inkommit. Samtliga anbud utom ett – det från Mil Sec Sverige AB - förkastades i kvalificeringsfasen, varefter nämnda anbud antogs.

Nordic Locker HB ansöker om överprövning av tilldelningsbeslutet och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts, på så sätt att Nordic Lockers anbud prövas materiellt i utvärderingsfasen. I andra hand yrkas att upphandlingen görs om i sin helhet.

Nordic Locker anför i huvudsak följande.



Dok.Id 80568

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 406	Brigadgatan 3	013-25 10 00	013-25 11 40	måndag – fredag
581 04 Linköping		E-post: lansratteniostergotland@dom.se		09:00 - 12:00
				13:00 - 15:00

Kriminalvården har i aktuell upphandling underlåtit att behandla ifrågavarande leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt. Nordic Locker riskerar med anledning härav att lida skada. Skäl föreligger att genom intermistiskt beslut bibehålla möjligheten till överprövning, eftersom den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra inte kan bedömas vara större för Kriminalvården än skadan för Nordic Locker.

I förfrågningsunderlaget återfinns en kravspecifikation vari – såvitt är intressant för nu aktuell prövning – krav ställs på att pris ska anges på visst sätt. Kriminalvården har i tilldelningsbeslut konstaterat att samtliga anbud, utom det från Mil Sec Sverige AB, ska förkastas. Eftersom endast nämnda anbud gått vidare till utvärderingsfasen har det även antagits av Kriminalvården. Av tilldelningsbeslutet framgår att Nordic Lockers anbud har förkastats på den grunden att bolaget ”lämnat flera priser än vad Kriminalvården efterfrågat och att flera av dessa priser ej går att översätta till de priser som Kriminalvården efterfrågat (t.ex. årslicenspriser)”. Kriminalvårdens påstående är inte korrekt, vilket framgår av Nordic Lockers svarsformulär och den därtill fogade ”bilaga A”. Nordic Locker har visserligen lämnat vissa alternativa förslag, i avsikt att ge Kriminalvården möjlighet att välja det för dem bästa alternativet, men samtidigt finns sådan specifikation i bilaga A som uppfyller kravet i förfrågningsunderlaget. Att pris för programvaran har angivits som årslicens, kan inte anses innebära att Nordic Locker inte har angivit ett pris för densamma. Beträffande mjukvaran av aktuellt slag är det klar branschpraxis att pris anges som årslicens. Om kriminalvården har velat avvika från denna praxis borde man tydligt angivit detta i förfrågningsunderlaget.

Under alla omständigheter hade eventuella oklarheter mycket enkelt kunnat klarläggas genom en kompletterande frågeställning från Kriminalvårdens sida. Särskilt med hänsyn till att förkastandet av Nordic Lockers anbud fick till följd att endast ett anbud kom att prövas materiellt, borde Kri-

minalvården ställt fråga till Nordic Locker för att säkerställa affärsmässighet i anbudsförfarandet.

Det kan vidare konstateras att Nordic Lockers anbud vid tillämpning av den kalkyl som Kriminalvården enligt tilldelningsbeslutet har använt, är det mest förmånliga. Kriminalvårdens formel får till följd att Nordic Lockers anbud ger ett utvärderingspris om cirka 106 000 kr, att jämföra med drygt 125 000 kr för det antagna anbudet.

Genom att förkasta Nordic Lockers anbud har Kriminalvården i sin upphandling brutit mot 1 kap. 9 § LOU. Då det står klart att Nordic Lockers anbud, om det tillåtits delta i utvärderingsfasen, skulle ha varit det vinnande, kommer Nordic Locker att lida skada om Kriminalvårdens beslut står fast.

Beträffande frågan om intermistiskt beslut, är det Nordic Lockers uppfattning att även viss brådska kan utgöra en faktor som kan tas med i bedömningen (jfr RÅ 2003 ref. 64).

Kriminalvården har ännu inte beretts tillfälle att svara i målet.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Lagtext m m

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.

I 16 kap. 2 § LOU stadgas följande. 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 besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Ett interimistiskt förordnade enligt LOU är, med beaktande av den s.k. tio-dagarsfristen, ofta nödvändigt för att kunna genomföra en överprövning. Det interimistiska förordnandet med stöd av LOU skiljer sig således i detta hänseende från inhibition eller motsvarande beslut med stöd av 28 § förvaltningsprocesslagen (1971:291), där det normalt förutsätts att en viss sannolikhetsbedömning av den slutliga utgången i målet har föregått beslutet. Det ligger vidare i det interimistiska beslutets natur att det utgör en tillfällig åtgärd i avvaktan på det slutliga ställningstagandet (jfr RÅ 2005 ref. 17).

Länsrätten gör följande bedömning.

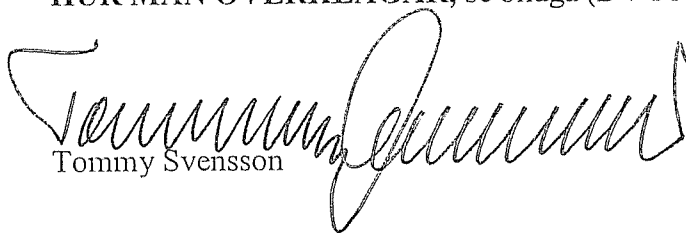
Nordic Locker får anses ha uppvisat legal och faktisk grund för sin begäran om överprövning. Vidare har omständigheter som ger upphov till viss brådska framkommit. Ett beslut om att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats kan inte antas innebära sådana negativa konsekvenser för Kriminalvården att dessa överväger fördelarna för Nordic Locker. Mot bakgrund härav föreligger skäl att förordna att Kriminalvården inte får avsluta upphandlingen avseende leverans och service av nyckelhanteringssystem innan länsrätten slutligt avgör målet eller förordnar annat.

LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten beslutar att Kriminalvårdens upphandling (Dnr 50-2009-004763) avseende leverans och service av nyckelhanteringssystem inte får avslutas.

Beslutet gäller omedelbart och tills annat förordnas i målet.

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


Tommy Svensson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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 var till 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.