



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I STOCKHOLM**  
 Allmänna avdelningen  
 Enhet 17

**DOM**  
 2013-06-24  
 Meddelad i  
 Stockholm

Mål nr  
 4366-13

**SÖKANDE**

Lidingö Bredband AB, 556629-1265  
 Oskarsvägen 38  
 181 32 Lidingö

**MOTPART**

Lidingö Stad, 212000-0191  
 Stockholmsvägen 50  
 181 82 Lidingö

**SAKEN**

Ansökan om överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Lidingö Bredband AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2013-06-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 336616

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

**YRKANDEN M.M.**

Lidingö Stad genomför en upphandling av transmissionstjänster (dnr KS/2012:128) för Lidingö stad och de organisationer som lyder under Lidingö stads organisationsnummer. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Lidingö Bredband AB (Bolaget) har uteslutits från upphandlingen redan i kvalificeringsfasen med motiveringen att Bolaget inte uppfyller ställda krav på tillgänglighet och kapacitet.

**Bolaget** har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Bolagets anbud utvärderas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin talan har Bolaget anfört i huvudsak följande.

Underkännandet av Bolagets anbud saknar grund och har medfört att anbudet, som har det lägsta priset, inte har utvärderats. Lidingö stad har inte specificerat det lägsta antal personer som ska utföra kontraktet. De krav på kapacitet som ställs upp ska framgå av annonsen om upphandling. Lidingö stad har utan saklig grund antagit att två personer orimligen kan utföra det efterfrågade kontraktet. Detta är dock fel. Eftersom Lidingö stad tycks ha en bestämd uppfattning om hur många personer som behövs för att utföra uppdraget borde detta ha medtagits som ett krav i förfrågningsunderlaget. Bolaget har levererat samma typ av tjänster i 12 år och känner väl till vilken arbetsinsats som krävs. Upphandlingens storlek motiverar inte en större arbetsinsats än den som två personer kan utföra. I anbudet har Bolaget angett att två personer arbetar heltid i företaget och att de arbetar med installationer, drift och övervakning. Installationer, drift och övervakning upptar i dagsläget omkring tio procent av arbetstiden medan resterande tid läggs på försäljning. I anbudet anges dessutom tydligt att Bolaget, vid större projekt, tar in extra personal om behov av detta uppstår. De

tjänster som nu är föremål för upphandling kräver dock inte några extra resurser. Bolaget har dessutom kontor och alla sina kunder på Lidingö vilket innebär korta restider och snabb åtgärd vid fel. Reservutrustning finns på lager för att snabbt kunna byta ut dessa om någon utrustning skulle gå sönder.

**Lidingö stad** bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Syftet med kraven på tillgänglighet och kapacitet är att säkerställa att kontraktet utförs i enlighet med Lidingö stads behov, eftersom längre avbrott i trafiken innebär stora hinder i verksamheten. Det är omöjligt för två personer, som enligt uppgift i anbudet redan nu är sysselsatta på heltid, att uppfylla de krav som ställs i förfrågningsunderlaget. Att förfrågningsunderlaget inte anger ett krav på minsta antal personer för utförande av kontraktet kan inte medföra någon annan bedömning då det åligger anbudsgivarna att styrka att leveransåtagandet kan säkerställas med angivna resurser.

#### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

I 1 kap. 9 § LOU anges 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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att 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 har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Upphandlingsprocessen ska kännetecknas av förutsebarhet, transparens och likabehandling. Ett förfrågningsunderlag ska vara så pass tydligt att samtliga anbudsgivare ges insikt i hur bedömningen av deras anbud kommer att ske. Den upphandlande myndigheten får inte göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits i underlaget och har därför en skyldighet att från utvärderingen utesluta leverantörer vars anbud inte uppfyller ett eller flera obligatoriska krav. Förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får dock godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och EU-rätten inte träds för när (jfr RÅ 2002 ref. 50).

Överprövning enligt LOU utgör en kontroll, utifrån de omständigheter sökanden anfört, av att den upphandlande myndigheten har följt de grundläggande principerna som återfinns i 1 kap. 9 § LOU samt övriga bestämmelser i denna lag. Det ankommer inte på förvaltningsrätten att genomföra en ny utvärdering eller i övrigt pröva lämpligheten av den upphandlande myndighetens beslut.

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

Förfrågningsunderlaget stadgar i nu relevanta delar bl.a. följande. "Anbudsgivaren ska ha teknisk förmåga och kapacitet att tillgodose Stadens behov av transmissionstjänster. För att säkerställa förmåga och kapacitet ska anbudsgivaren bifoga en kort beskrivning av företaget, dess historia, verksamhet, resurser och erfarenhet" (punkt 3.1.4.). Angående servicenivå (SLA) uppställer förfrågningsunderlaget krav på servicetid på vardagar mellan kl. 08.00 och kl. 18.00 och en åtgärds tid om åtta timmar. Tjänsten ska övervakas aktivt dygnet runt (punkt 3.2.4.).

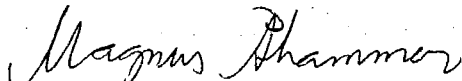
Bolaget anger i sitt anbud bl.a. följande. "Två personer är i dag sysselsatta på heltid för installation, löpande drift och övervakning. Extra personal finns att tillgå vid större installationer".

Förvaltningsrätten bedömer att ovanstående uttalande inte kan tolkas på något annat sätt än vad Lidingö stad har gjort, nämligen att de två personer som arbetar i Bolaget redan är sysselsatta på heltid med de uppdrag bolaget har för närvarande. Eftersom det åligger anbudsgivarna att visa att anbudet uppfyller de krav som ställs i förfrågningsunderlaget finner förvaltningsrätten att risken för eventuella oklarheter i anbudet bör bäras av Bolaget. Att Bolaget uppgivit att detta inte var vad som avsågs utan att större delen av arbetstiden läggs på försäljning i syfte att utöka antalet kunder medför inte någon annan bedömning, eftersom detta inte är vad som angivits i anbudet. Inte heller har Bolaget i sitt anbud specificerat vad som avses med "större installationer", d.v.s. om Bolaget räknat med att anlita fler personer för det här aktuella uppdraget eller inte. Bolaget har invänt att om Lidingö stad ansett att ett visst antal anställda är en förutsättning för att kunna fullgöra kontraktet borde detta ha angivits som ett krav i förfrågningsunderlaget. Det är emellertid förvaltningsrättens bedömning att förfrågningsunderlaget är tillräckligt tydligt utformat för att principen om öppenhet och förutsebarhet ska vara uppfylld.

Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att upphandlingsförfarandet inte kan anses strida mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU, någon annan bestämmelse i LOU eller gemenskapsrätten. Bolagets ansökan om ingripande enligt LOU ska således avslås. -

#### HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

  
Magnus Åhammar

Rådman

Handläggare har varit föredraganden Helena Lindh.



# 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. 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 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 3109/1A LOU