



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Lena Palmér

DOM
2013-04-16
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 2678-13

KONKURRENSVERKET

2013-04-17

Avd

Dnr

KSnr

Aktbil

SÖKANDE

Bäckaskog Media AB, 556169-1485
 Sjölyckevägen 2
 290 34 Fjälkinge

Ombud: Advokat Peter Olofsson
 Kristianstad Advokatbyrå AB
 Box 24
 291 21 Kristianstad

MOTPART

Lunds Universitet
 Box 117
 221 00 Lund

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Bäckaskog Media AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 152547

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

Telefax
 040-97 24 90

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

YRKANDE OCH INSTÄLLNING M.M.

Lunds genomför upphandling enligt reglerna om öppet förfarande i LOU av audiovisuella produkter (AV-utrustning) och kringtjänster. Enligt tilldelningsbeslut den 5 mars 2013 ska kontrakt tilldelas AV Syd AB, Informationsteknik HH Technisound AB samt Ricoh Sverige AB.

Bäckaskog Media AB begär överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska få avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att utvärderingen görs om utan beaktande av anbudet från AV Syd AB. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande.

Av likabehandlingsprincipen följer att anbud som inte uppfyller obligatoriska krav ska förkastas. AV Syd AB:s anbud har inte utformats i enlighet med de obligatoriska kraven. Genom att ändå ta upp anbudet till prövning har Lunds universitet brutit mot likabehandlingsprincipen.

I förfrågningsunderlaget anges att underlaget ”med bilagor innehåller ett antal obligatoriska krav som benämnd ’skall’. Förutsättningar för att ett anbud skall kunna prövas, utvärderas och antas är att dessa skallkrav är uppfyllda. Kraven kan avse anbudsgivaren, anbudet eller efterfrågad vara eller tjänst”.

Obligatoriska krav i upphandlingen framgår av bilagan ”AV produkter och tjänster” till förfrågningsunderlaget. I avsnitt 3.1 anges särskilt att bilagan ska fyllas i enligt givna instruktioner vid äventyr att anbudsgivaren annars utesluts. I bilagans huvud anges ”Samtliga gula fälts skall fyllas i”. Det framgår av AV Syd AB:s anbud att ett fält inte fyllts i; fältet där anbudsgivaren ska ange sitt namn.

Det är ett vanskligt avsteg om universitetet självt vid utvärdering kan avgöra om vissa gula fält inte behöver fyllas i. I princip innebär det att universitetet

ger sig självt rätt att avgöra vilka obligatoriska krav som är obligatoriska och vilka som inte är det. Detta var inte lagstiftarens mening.

Lunds universitet motsätter sig bifall till ansökan och anför följande.

Av nämnda instruktion till bilagan framgår att anbudsgivaren ska fylla i bl.a. rabattsatser i de gula fälten. Hela instruktionen tar sikte på prisuppgifter och rabattsatser då dessa uppgifter ska användas och utvärderas. Det är i den kontexten som meningen "*Samtliga gula fält skall fyllas i*" ska läsas och förstås. Instruktionen anger inte att anbudsgivarens namn ska anges i ett gulmarkerat fält. Det har aldrig varit Lunds universitets avsikt att kräva att anbudsgivaren fyller i sitt namn i bilagan. Det är i det elektroniska upphandlingssystemet som anbud lämnas i uppenbart vern som lämnar vilka dokument. Bilagan, som är en excelfil, består av två flikar och AV Syd AB har uppgett sitt namn på flik nummer ett.

Det har inte förelegat och kan inte föreligga någon osäkerhet om vilken leverantör som lämnat anbudet. Sökandens sätt att förstå kravet på att fylla i samtliga gula fält är långsökt. Även om Lunds universitet hade ställt upp ett ovillkorligt krav på att namnet skulle vara ifyllt i bilagan, hade universitetet inte lagligen kunnat utesluta AV Syd AB. Detta eftersom kravet skulle strida mot proportionalitetsprincipen. Universitetets sätt att hantera AV Syds AB:s anbud innebär ingen överträdelse av likabehandlingsprincipen eller LOU i övrigt. De omständigheter som åberopas till stöd för ansökan är inte heller sådana att de medför att någon leverantör har lidit skada. Det saknas grund för ingripande enligt LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

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.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ 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.

Förvaltningsrättens bedömning

För att konkurrensen ska vara på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av underlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

I den nu aktuella bilagan till förfrågningsunderlaget anges följande:

”Anbudsgivaren skall i de gula fälten fylla i rabattsatser (Obs, Ej negativa rabatter och enbart siffror) för produktgrupper under avtalstiden. Priser anges i SEK exklusive mervärdesskatt. Samtliga gula fält skall fyllas i. Pris från tillverkare och fiktiva volymer är enbart för utvärderingen. Däremot kommer angiven information i de gula fälten föras över till avtalet och

gälla på rekommenderat utpris från tillverkaren vid avrop under ett (1) prisbasbelopp.”

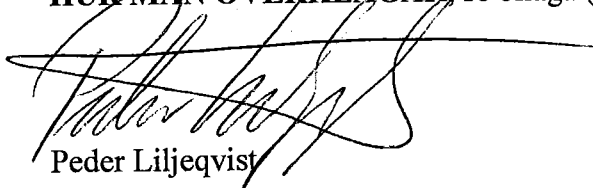
Bilagan har formen av en excelfil. I dokumentet återfinns ett antal gula fält i en kolumn för rabattsatser och priser. Vidare finns i övre delen av dokumentet ett gulmarkerat fält med anvisningen ”*Ange företagets namn*”.

Förvaltningsrätten anser att den enda rimliga och relevanta tolkningen av underlaget i detta avseende är att kravet att alla gula fält ska fyllas i är hänförligt till de gula fälten för rabattsatser och priser, dvs. uppgifter som är nödvändiga för utvärderingen av anbudet. Uppgiften om företagets namn i bilagan saknar all faktisk betydelse i upphandlingen och en eventuell brist i detta hänseende bör inte medföra att det är oförenligt med likabehandlingsprincipen att utvärdera anbudet.

Med andra ord finner förvaltningsrätten att anvisningen att företagets namn ska anges på viss plats i bilagan, inte utgör ett krav som måste uppfyllas av leverantören för att anbudet ska kunna utvärderas.

Förvaltningsrätten finner således att det inte är visat att Lunds universitet genom att utvärdera och anta anbudet från AV Syd AB har agerat i strid med bestämmelserna i LOU. Bäckaskog Media AB har inte i övrigt anfört något som utgör grund för ingripande mot upphandlingen. Yrkandet om sådant ingripande ska därför avslås.

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



Peder Liljeqvist



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 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

