



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2015-04-30
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
3998-15

KONKURRENSVERKET	
2015-04-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Eltel Networks Infranet AB, 556555-1073

Ombud: Advokat Nicklas Björklund och advokat Fredrik Mejhert
Kilpatrick Townsend & Stockton Advokat KB
Box 5421
114 84 Stockholm

MOTPART

Försvarets materielverk
115 88 Stockholm

SAKEN

Upphandling på försvars- och säkerhetsområdet

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 591033

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

YRKANDEN M.M.

Försvarets materialverk (FMV) genomför en upphandling avseende underhållsstöd av Försvarmaktens radiokommunikationssystem, "Underhållsavtal Radio", 377785-AI865251. Vid upphandlingen tillämpas förhandlat förfarande med föregående annonsering i enlighet med lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet (LUFS). FMV meddelade tilldelningsbeslut den 11 februari 2015 enligt vilket Eltel Networks Infranet AB (härefter Eltel) och en annan anbudsgivare tilldelades kontrakt för var sin del av upphandlingen. FMV meddelade den 19 februari 2015 ett nytt tilldelningsbeslut, som avsågs ersätta det tidigare beslutet, enligt vilket Ertels anbud förkastats och den andra anbudsgivaren tilldelas kontrakt för hela upphandlingen.

Eltel yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har skett genom att en ny utvärdering genomförs som inkluderar Ertels anbud inom aktivitet C2. Som grund för sin talan anför Eltel i huvudsak följande. Ertels anbud uppfyllde samtliga i upphandlingen uppställda ska-krav, däribland ställda krav avseende kompetens inom aktivitet C2 och anbudet borde därför rätteligen inte ha förkastats av FMV. Eltel har lidit eller kan antas ha lidit skada av de angivna bristerna i upphandlingen.

FMV anser att förvaltningsrätten ska avslå ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande myndigheter eller enheter 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 iaktas (1 kap. 11 § LUFSS).

Om den upphandlande myndigheten eller enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § 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 har gjorts (16 kap. 6 § LUFSS).

Förvaltningsrättens bedömning

FMV har i sin utvärdering bedömt att Eltels anbud inte uppfyller kraven på kompetens hos konsulter för del C2. FMV anför att denna bedömning har gjorts framför allt mot krav 1 i Verksamhetsåtagandet men att även krav 45 och krav 58 under kapitel 7 Tekniska tjänster har haft betydelse.

Krav 45 och Krav 58 har båda följande lydelse: "Mer än ett samtidigt avrop skall kunna utföras." I Krav 1 anges: "Leverantören skall redovisa hur kompetenskraven nedan uppfylls genom bifogade CV på den personal som kommer att tas i anspråk för detta uppdrag." Därefter följer fyra kategorier (Ingenjör kategori 1-3 samt Tekniker) och beskrivningar av den kompetens som krävs för var och en av dessa kategorier.

FMV anför att sammanlagt 10 personer av 37 har befunnits sakna den kompetens som gäller för den personalkategori som Eltel menar att de tillhör. Två personer av åtta har av FMV strukits från kategori 1, sju personer av sjutton från kategori 2 och en person av nio från kategori 3.

Eltel anför bl.a. följande. Eltel har upptäckt att två av de offererade konsulterna inte uppfyller ställda krav för aktuella kompetenskategorier

och Eltel bestrider således inte FMV:s bedömning avseende dessa två konsulter. Samtliga övriga offererade konsulter uppfyller dock de ställda kraven. Eltel har offererat fler konsulter än vad Eltel anser krävs för att utföra uppdraget. Detta för att visa på bredden i Eltels kapacitet. Det har inte angetts i förfrågningsunderlaget hur många konsulter som krävs. Eltels anbud omfattar åtminstone två tillgängliga resurser för varje materielsystem och i de flesta fall betydligt fler, även för det fall att de ifrågasatta konsulterna ska bortses från. Då det enda kravet på tillgängliga resurser är att två avrop ska kunna hanteras samtidigt måste Eltel med en sådan bemanning anses uppfylla detta krav. FMV har varken angett ett minsta tillgängligt antal resurser eller att de angivna resurserna ska kunna anlitas var och en. En myndighet kan inte förutsätta att en anbudsgivare endast har offererat nödvändiga konsulter.

Det är således ostridigt att 2 av Eltels 37 offererade konsulterna inte uppfyller de ställda kraven. Förvaltningsrätten konstaterar att förfrågningsunderlaget inte anger något visst antal konsulter som anbudsgivaren ska erbjuda, utan enbart att tillräckligt många konsulter ska erbjudas för att mer än ett samtidigt avrop ska kunna utföras.

Förvaltningsrätten bedömer att en upphandlande myndighet i en situation som den aktuella måste utgå från att samtliga de konsulter som offereras av anbudsgivaren behövs för att anbudsgivaren ska kunna utföra uppdraget, i synnerhet om anbudsgivaren inte särskilt anger i anbudet att man har offererat fler konsulter än vad man anser krävs för att utföra uppdraget. Förvaltningsrätten anser därför att redan den omständigheten att två av de offererade konsulterna inte uppfyller de ställda kraven för den kategori som Eltel har uppgett att de är hänförliga till innebär att FMV har haft grund för att utesluta Eltels anbud från utvärderingen. Eltels ansökan om ingripande med stöd av LUFSS ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Susanne Bagge

Rådman

Elisabeth Kornfeldt har föredragit 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 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.