



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2011-12-23
Meddelad i
Göteborg

Sida 1 (6)

Mål nr
12659-11 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Botek Systems AB, 556478-4717
Box 35
523 21 Ulricehamn

MOTPART

Mölnåls stad
Gatukontoret
431 82 Mölnåls

Ombud: Emelie Lindh
c/o Mölnåls Stad
431 82 Mölnåls

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-12-23	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Mölnåls stad genomför en upphandling av ramavtal för leverans och montering av fordonsdatorer, med och utan RFID-utrustning, samt leverans av taggar, etikettskrivare och handscannrar, dnr 476/11. Av tilldelningsbeslut den 24 oktober 2011 framgår att den upphandlande myndigheten har för avsikt att teckna avtal med Elmertech AB.

YRKANDEN M.M.

Botek Systems AB (Bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att Elmertech AB:s anbud förkastas.

Till stöd för talan anføres bl.a. följande. Elmertech AB uppfyller inte skalkravet om att fordonsdatorerna ska klara temperaturer ned till -25 grader. I produktbladet för fordonsdatorn R12I881LT anges stöt/vibrationer/fall att vara godkänt enligt MIL810F, vilket är korrekt. Dock godkänner detta certifikat endast temperaturer ner till minus 20 grader, vilket Elmertech AB i sin egen text uppsåtligen har ändrat till -25 grader. På hemsidan finns motsvarande dator angiven till -20 grader. Enligt datortillverkaren har -25 grader aldrig testats på någon av dessa datorer.

Vidare ligger Elmertech AB:s anbud 35 respektive 57 procent under de övriga anbuden, varför det finns underlag för att utesluta Elmertech AB:s anbud p.g.a. onormalt lågt pris. Ett så onormalt lågt pris kommer dessutom uppenbart att innebära väsentligt lägre kvalitet på levererade produkter än vad som är brukligt i branschen.

För övrigt har Elmertech AB angett Electro Tech som huvudleverantör av RFID-läsare, trots att samarbetet har upphört, vilket innebär att Electro Tech inte kommer att leverera utrustning till dem. Elmertech AB har också

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 3
12659-11

angett att programvaran är egenutvecklad för att stödja EDP Mobile, men denna utveckling har Electro Tech gjort. Elmertech AB har tidigare köpt på licens och äger således inte programmet. Att Elmertech AB tidigare uppsåtligen lämnat felaktiga referenser kan styrkas av flera leverantörer.

Mölnadals stad (Staden) anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Elmertech AB har intygat att deras offererade fordonsdator av modellen R12I881LT, från tillverkaren Winnate, uppfyller de krav på drifttemperatur som ställts. Staden har inte i förfrågningsunderlaget begärt att anbudsgivare ska visa att kravet om drifttemperatur är uppfyllt. Varken i LOU, i dess förarbeten eller i rättspraxis finns stöd för att en upphandlande myndighet skulle vara skyldig att kontrollera om uppgifterna som lämnats i anbud är riktiga. En sådan kontroll skulle i vart fall inte sträcka sig längre än att den upphandlande myndigheten jämför uppgifterna i anbudet med de obligatoriska krav som angetts i förfrågningsunderlaget (jmf KR i Jönköping, mål nr 1472 -- 1474-11 och mål nr 981-11).

Enligt 15 kap. 17 § LOU får en upphandlande myndighet förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Priset måste bedömas i förhållande till det som upphandlas och vad som är orimligt lågt anbud får således enligt förarbeten bedömas från fall till fall. Bestämmelsen innebär dock ingen skyldighet att förkasta låga anbud (jmf KR i Jönköping, mål nr 1247-09). I upphandlingslagarna finns inget förbud mot att anta onormalt låga anbud. Staden har i förevarande upphandling gjort bedömningen att Elmertech AB:s anbudspris inte är onormalt lågt.

Bolaget har anfört att underleverantören Electro Tech har sagt upp sitt samarbete med Elmertech AB. Staden har begärt in ett förtydligande från Elmertech AB, som intygat att det fortfarande finns ett samarbete inom vilket Electro Tech avser utföra leveranser av läsare till Elmertech AB. Något krav på att programvaran ska vara egenutvecklad eller ägas av an-

budsgivaren har inte ställts i förfrågningsunderlaget. Bolaget anför vidare att Elmertech AB tidigare uppsåtligen har lämnat felaktiga referenser, men detta är inte relevant för förevarande upphandling.

Sammanfattningsvis har prövning av samtliga anbud följt de i förfrågningsunderlaget beskrivna skall-kraven. Anbudena har bedömts korrekt och inte i strid med de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser i LOU (i dess lydelse före den 1 november 2011)
Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska enligt samma paragraf principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 5 § samma lag framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta 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.

Utredning

Mölnåls stad har upphandlat ramavtal för leverans och montering av fordonsdatorer, med och utan RFID-utrustning, samt leverans av taggar, etikettskrivare och handscannrar. Bolaget har lämnat in anbud men har enligt tilldelningsbeslutet den 24 oktober 2011 inte tilldelats avtal, då det vid utvärderingen placerats på en andra plats efter Elmertech AB, som lämnat anbud med det lägsta priset.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 5
12659-11

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. krav på att fordonsdatorerna ska klara en driftstemperatur på -25 grader till +55 grader. Elmertech AB har den 7 november 2011, efter att Staden begärt in kompletterande uppgifter, uppvisat intyg från tillverkaren Winmate där modellen R12I188LT uppges klara -25 grader till +60 grader. Elmertech AB har även intygat att Electro Tech alljämt är företagets huvudleverantör av RFID-läsare och även fortsättningsvis kommer att leverera dessa till Elmertech AB.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i LOU och att en leverantör till följd av detta lidit eller kan komma att lida skada.

Bolaget har anfört att Elmertech AB inte uppfyller skall-kravet om att fordonsdatorerna ska klara temperaturer ned till -25 grader. Elmertech AB har i sitt anbud angett att fordonsdatorm R12I881LT klarar skall-kravet och har efter komplettering styrkt uppgifterna genom intyg från tillverkaren Winmate. Förvaltningsrätten konstaterar att det varken i LOU, dess förarbeten eller rättspraxis finns stöd för att den upphandlande myndigheten skulle vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga. Kammarrätten i Jönköping har i en dom den 27 september 2011 (mål nr 1472 -- 1474-11) uttalat att en sådan kontrollskyldighet i vart fall inte kan sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbuden och de krav som angetts i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten anser därmed att Elmertech AB har uppfyllt skall-kravet.

Bolaget har vidare gjort gällande att Elmertech AB:s anbud ska uteslutas p.g.a. onormalt lågt pris. Enligt 15 kap. 17 § LOU får den upphandlande myndigheten, under vissa förutsättningar, förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Någon skyldighet att förkasta ett sådant anbud

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 6
12659-11

föreligger emellertid inte, varför förvaltningsrätten inte finner skäl att ifrågasätta Stadens upphandling i denna del.

Beträffande Bolagets övriga invändningar konstaterar förvaltningsrätten dels att Elmertech AB har klargjort att det finns ett fungerande samarbete med angiven underleverantör för RFID-läsare, dels att det i förfrågningsunderlaget inte har uppställts krav på att programvaran ska ägas av anbudsgivaren, varför det inte heller i dessa delar finns skäl att ifrågasätta upphandlingen.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att Stadens upphandling inte står i strid med LOU. Vad Bolaget anfört i övrigt föranleder ingen annan bedömning. Grund för ingripande enligt LOU föreligger därför inte, varför ansökan ska avslås.

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



Karin Leidzén

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Anna Nordsjö



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 heigdag, 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 var till 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 uppgive 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