



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I FALUN**  
Handläggare: förvaltningsrätts-  
notarien Victor Lengquist

**DOM**  
2011-05-05  
Meddelad i  
Falun

Mål nr  
768-11

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011-05-06	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**SÖKANDE**

TecnoVISION S.p.A Italien  
Via Archimede 18  
20090 Buccinasco  
Milano  
Italien

Ombud: Christer Norrvall  
c/o TecnoVISION Sweden  
Svansjögatan 29  
217 66 Malmö

**MOTPART**

Falu kommun  
791 83 Falun

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen *av leverantör av digital infartstavla, Lugnet, Falun (T&F0203/10-800)* får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att Focus Neon AB:s anbud utesluts i upphandlingen.

Dok.Id 30633

**Postadress**  
Box 45  
S-791 21 Falun

**Besöksadress**  
Kullen 4

**Telefon**  
023-383 00 00  
**E-post:** forvaltningsrattenifalun@dom.se

**Telefax**  
023-383 00 80

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-12:00  
13:00-16:00

### BAKGRUND

Falu kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av leverantör av digital infartstavla, Lugnet, Falun (T&F0203/10-800). Enligt tilldelningsbeslut den 31 januari 2011 antogs Focus Neon AB som leverantör.

### YRKANDEN M.M.

TecnoVISION S.p.A. (nedan bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska rättas genom en ny utvärdering, vid vilken Focus Neon AB inte får delta. Bolaget anför som grund för sin ansökan att kommunen brutit mot principerna om likabehandling genom att låta Focus Neon AB gå vidare till utvärdering trots att en rad skall-krav inte uppfyllts och att bolaget härigenom lidit eller kommer att lida skada.

Kommunen bestrider bifall till bolagets yrkande dels eftersom Focus Neon ABs anbud uppfyller samtliga skall-krav, dels eftersom bolaget inte lidit någon skada då det inte till fullo uppfyller samtliga skall-krav.

### BESTÄMMELSER

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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. 1 § LOU framgår att en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Av 16 kap. 5 § 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 har gjorts.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrättens prövning i målet utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 5 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att denne lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste sålunda vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om ett öppet förfarande.

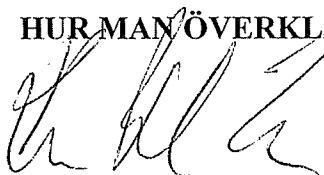
Bolaget har anfört att kommunen brutit mot uppställda skall-krav, och därigenom likabehandlingsprincipen, genom att ta upp Focus Neon ABs anbud till utvärdering trots att anbudet inte uppfyller en rad skall-krav.

Bolaget har bl.a. anfört att bildformatet enligt Focus Neon ABs anbud inte uppfyller de ställda skall-kraven eftersom det inte är 16:9 – d.v.s. att förhållandet mellan bredd och höjd inte är 1,78 – oavsett vilket av de förekommande måtten på bildytan som används. Att kommunen justerat den största tillåtna bildyta från 22 m<sup>2</sup> + 2 % till 22 m<sup>2</sup> + 5 % betyder inte att bredd – höjd förhållandena ändrats. Kommunen har anfört att den valt att även acceptera ett bildformat där förhållandet mellan bredd och höjd är 1,81 samt att detta endast är 2 % skillnad mot bildformatet 16:9.

Kommunen har vidare anfört att Focus Neon AB meddelat att skylten kan drivas i bilformatet 16:9, men att kommunen inte funnit detta nödvändigt. Av förfrågningsunderlaget framgår att skyltens bildyta ska vara i formatet 16:9. Kommunens justering av den största tillåtna bildytan innebär inte att kravet på att bildytan utformas enligt visst bildformat därmed också ändrats. Kravet är, såsom det formulerats i förfrågningsunderlaget, absolut till sin karaktär och även en mindre avvikelse blir därför svår att godta utan att riskera en överträdelse av likabehandlingsprincipen. Focus Neon ABs anbud avviker från det nu aktuella kravet. Genom utvärdera anbudet och därmed även frånfalla kravet i förfrågningsunderlaget har kommunen brutit mot såväl likabehandlingsprincipen som principen om öppenhet och förutsägbarhet. Frågan är därför om bolaget lidit eller kan komma att lida skada på grund av detta förhållande.

Kommunen har anfört att bolaget inte lidit och inte kommer att lida någon skada eftersom dess anbud avvikit från uppställda skall-krav. Förvaltningsrätten konstaterar att kommunen inför det tilldelningsbeslut som nu är föremål för överprövning kvalificerat bolaget till utvärderingsfasen. Även om ett beslut om rättelse av upphandlingen kan innefatta en ny kvalificering hos den upphandlande myndigheten, så kan förvaltningsrätten i den nu aktuella processen inte göra annan bedömning än att bolaget i vart fall riskerat att lida skada. Vid dessa förhållanden finner förvaltningsrätten skäl att förordna om rättelse av upphandlingen.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (DV 3109/1 C LOU).



Karin Forslund Johansson

rådman