



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

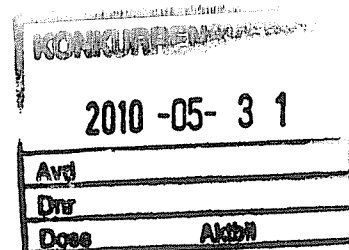
DOM
2010-05-27
Meddelad i
Linköping

Mål nr
3088-10
Rotel 8

SÖKANDE

Leica Geosystems AB, 556098-9690
Box 781
191 27 Sollentuna

Ombud: Erika Togö
c/o Tenders Sverige AB
Nygatan 34
582 19 Linköping



MOTPART

Motala kommun
591 86 Motala

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Leica Geosystems AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 9409

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 10 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-12:00
13:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Motala kommun (kommunen) genomför en upphandling (UH-09-094) avseende geodetiska mätinstrument. Upphandlingen genomförs med s.k. förenklat förfarande och det anbud antas som lämnar lägst pris.

Enligt tilldelningsbeslut har Motala kommun funnit att ett mer förmånligt anbud inkommit från annan anbudsgivare än Leica Geosystems AB (bolaget).

Bolaget yrkar att tilldelningsbeslutet upphävs och att rätten ålägger kommunen att rätta utvärderingen på så sätt att det vinnande anbudet från Geograf Sverige AB inte kvalificeras för utvärdering. Som grund anförs att det vinnande anbudet inte uppfyller skall-kraven.

Kommunen bestrider bifall till bolagets yrkanden och menar att det vinnande anbudet uppfyller skall-kraven enligt förfrågningsunderlaget. Geograf Sverige AB har uppgett att de uppfyller samtliga krav i avsnitt 2.0 och att kommunen därför inte ansett att det funnits skäl att kontrollera de uppgifter som det Geograf Sverige AB lämnat.

Förvaltningsrätten har genom beslut den 25 mars 2010 förordnat att upphandlingen inte får avslutas tills annat beslutas i målet.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Lagtext m.m.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upp-

handlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 2 § 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av förarbetena till lagen (prop. 2006/07:128 s. 156) framgår bl.a. följande. Principerna för upphandlingsförfarandet ska iakttas i alla faser av upphandlingsförfarandet. Detta innebär t.ex. att en anbudsfrågan inte får utarbetas på ett sådant sätt att det vid fastställande av föremålet för upphandlingen försätter någon av anbudsgivarna i en ojämlig ställning. Vid bedömningen av anbudsgivarna och anbudena förutsätter kravet på jämlikhet att de uppställda kraven gäller samtliga anbudsgivare på samma sätt.

Kammarrätten i Göteborg har i mål 4904-09 uttalat bl.a. följande angående skyldigheten för en upphandlande enhet att kontrollera de uppgifter som lämnats av anbudsgivaren. Vare sig 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 när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten. Skyldigheten kan normalt sett inte anses sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbudena och skallkraven i förfrågningsunderlaget. Någon skyldighet att därutöver kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga kan således inte anses föreligga om det inte finns anledning att ifrågasätta uppgifterna.

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande.

2.2.2 Totalstation

Totalstationen bl.a. ska vara utrustad med:

- snabbsöksfunktion; och
- laserlod.

2.2.3 GNSS (Global Navigation Satellite System)

GNSS ska vara:

- hårdvarumässigt klar för precisionsmätning med Galileo (det Europeiska satellitsystemet); och ska ha
- kontinuerlig kontroll av fixlösning.

I sista stycket under avdelning 2.0 framgår att bekräftelse ska ske genom att anbudsgivare, i bifogat anbudsformulär bekräftar att villkoren i avsnitt 2 accepteras/uppfylls.

Av tilldelningsbeslutet, kvalificering och utvärdering framgår att endast två av tre anbud kvalificerat sig till utvärderingsfasen. Bolaget och Geograf Sverige AB har båda uppgett att de accepterar och uppfyller villkoren i avsnitt 2 av kravspecifikationen. Geograf Sverige AB har lämnat ett lägre pris än bolaget.

Parternas argumentation

Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Anbudsgivarna har behandlats olika dels vid anbudsgivningen, dels vid kommunens kvalificering av anbuderna. Geograf Sverige AB (återförsäljare av produkter för Trimble) uppfyller varken kravet på att totalstationen ska vara utrustad med snabbsöksfunktion och laserlod enligt 2.2.2 förfrågningsunderlaget eller kravet enligt 2.2.3 att GNSS ska vara hårdvarumässigt klar för precisionsmätning med Galileo. Det finns inte heller någon kontinuerlig kontroll av fixlösning. – Geograf Sverige AB har uppgivit motstridiga uppgifter i

sitt anbud eftersom de erbjuder en optisk centrering och inte något laserlod, någon snabbsoöksfunktion finns inte omnämnd i anbudet och inte heller beskrivs någon kontinuerlig kontroll av fixlösning. – Kommunen har haft en skyldighet att kontrollera riktigheten i de uppgifter som Geograf Sverige AB lämnat i sitt anbud. Framförallt eftersom det är tydligt att Geograf Sverige AB:s anbud inte uppfyller kraven trots att Geograf Sverige AB angivit det. Omständigheten att kommunen, i efterhand, kontrollerat de motstridiga uppgifterna i Geograf Sverige AB:s anbud bör lämnas utan hänsyn vid överprövning eftersom det är förhållandet innan tilldelningsbeslut tas som ska ligga till grund för prövningen. – Hade upphandlingen genomförts på ett korrekt sätt med beaktande av bestämmelserna i LOU, hade Bolaget istället erhållit kontraktet, varför Bolaget lidit skada. Bolaget har i sitt anbud lämnat pris på de mätinstrument som uppfyller de högt ställda kraven på funktion. Om Bolaget hade känt till att vissa krav, som till exempel kravet på snabbsoöksfunktion och laserlod inte hade behövt vara uppfyllda hade Bolaget istället kunnat välja någon av sina modeller med betydligt lägre pris.

Kommunen anför i huvudsak följande. Principen om likabehandling har inte trätts förnär eftersom båda anbudsgivarna, i sina anbud angett att de uppfyller ställda skall-krav. Kommunen anser att Geograf Sverige AB uppfyller samtliga av de i förfrågningsunderlaget uppställda skall-kraven. Utvärderingskriteriet i upphandlingen var lägsta pris och Geograf Sverige AB offererade ett pris som var lägre än bolagets. Geograf Sverige AB har i sitt anbuds angett att villkoren i avsnitt 2.0 kravspecifikationen accepteras/uppfylls genom att svara jakande på den frågan. Med anledning av bolagets yttrande om att Geograf Sverige AB inte skulle uppfylla vissa ställda skall-krav har kommunen kontrollerat om de uppgifter som lämnats i anbudet från Geograf Sverige AB varit riktiga. Geograf Sverige AB, har till kommunen uttalat bl.a. följande angående kraven i punkterna 2.2.2 och punkten 2.2.3 av förfrågningsunderlaget:

■ Snabbsöksfunktion:

hos Trimble instrumenten benämns denna funktion rent allmänt som ”sökning”;

■ Laserlod:

eftersom det i anbudsförfrågan särskilt har specificerats och i anbudsformuläret angivits att kravspecifikationen uppfyllts ingår Trimble Laserlod trefot i anbudet;

■ Hårdvara som är klar för precisionsmätning med Galileo:

Trimble erbjuder sina kunder Galileo-kompatibla produkter i god tid innan Galileo-systemet blir tillgängligt; samt

■ Kontinuerlig kontroll av fixlösing:

en sådan kontroll är något som varje tillverkare av GNSS utrustning behöver göra. Trimble har valt att inte marknadsföra denna självklara funktion under något speciellt namn, exempelvis ”smart-check” eftersom Trimble anser detta vara en grundläggande funktion i en GPS/GNSS mottagare.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

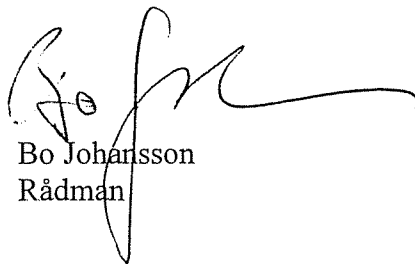
Bolagets huvudsakliga invändning är att vinnande leverantör i sitt anbud anses ha lämnat oriktiga uppgifter om sin produkt och därför inte uppfyllt de av kommunen ställda skall-kraven.

Syftet med s.k. skall-krav, är att skapa underlag för att sedan göra en bedömning av leverantörernas förmåga att leverera de varor som upphandlingen avser. Leverantören förmåga att slutligen leverera utlovad produkt kan utifrån upprättat avtal bli föremål för civilrättslig process.

Av vad som framkommit i målet framgår att Geograf Sverige AB i sitt anbud meddelat att de accepterar och uppfyller de i målet omstridda skalkraven i avsnitt 2 i förfrågningsunderlaget. Någon skyldighet för kommunen att därutöver kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga finns inte om det inte finns anledning att ifrågasätta uppgifterna (jmf Kammarrättens i Göteborg avgörande i mål 4904-09).

Vad i målet åberopats av bolaget utgör inte skäl att anse att upphandlingen strider mot LOU eller gemenskapsrättens principer. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1 D).



Bo Johansson
Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarie Charlotta Necking.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

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 offentlig part 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 nå 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.