

SÖKANDE

SYSteam Nät AB, 556534-4610
Storgatan 19
751 04 Uppsala

Ombud: Malin Wallin
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 7009
103 86 Stockholm

MOTPART

Kommunledningskontoret, Inköp
Uppsala kommun
753 75 Uppsala

ÖVERKLAGAD UPPHANDLING

Uppsala kommuns upphandling av Komnät 2009 steg 2, diariennr.
07-080/044.945

SAKEN

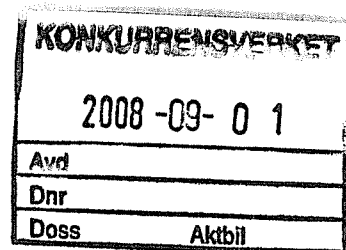
Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling, LOU; nu
fråga om interimistiskt beslut

LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten förordnar att Uppsala kommuns upphandling av Komnät 2009
steg 2 inte får avslutas innan länsrätten har beslutat något annat.

Beslutet gäller omedelbart.

Uppsala kommun föreläggs att inkomma med yttrande över innehållet i bifo-
gad handling (länsrättens aktbilaga 4). Yttrandet skall vara skriftligt och ha
inkommit till länsrätten senast den 5 september 2008. Om yttrande inte in-
kommer kan målet ändå komma att avgöras.



BAKGRUND OCH YRKANDEN

SYSteam Nät AB (bolaget) begär den 27 augusti 2008 överprövning av Uppsala kommuns (kommunen) upphandling av Komnät 2009 steg 2. Bolaget yrkar, såvitt nu är ifråga, att länsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan målet slutligen avgjorts. Till stöd för sitt yrkande anför bolaget i huvudsak följande. Kommunens tilldelningsbeslut är felaktigt eftersom det vinnande bolaget i sitt anbud infört sådana reservationer att samtliga skall-krav som framgår av förfrågningsunderlaget inte kan anses ha uppfyllts. Avseende pris anges i förfrågningsunderlaget att "de avtalade ersättningarna skall vara fasta till 2012-03-31". Det vinnande bolaget har i detta avseende angett att "Vi reserverar oss för ändrade priser, leveransvillkor, specifikationer och/eller andra förändringar som ligger utom vår kontroll". Detta utgör en mer långtgående friskrivning än den kommunen medgivit beträffande force majeure-situationer. Varje reservation utöver force majeure utgör i egentlig mening en oren accept och det vinnande bolaget kan således inte ha anses uppfyllt det aktuella skallkravet. Avseende systemet anges i förfrågningsunderlaget att "Beskrivningen skall innehålla information om fabrikat och modell på ingående material". Det vinnande bolaget har beträffande detta skall-krav angett att "Våglängdssystem, SFP:er, XPF:er och övriga optiska komponenter kommer från ett flertal olika tillverkare och byggs till ett komplett system av det vinnande bolaget". Det vinnande bolaget har således varken angett fabrikat eller modell. Det rör sig här om ett materiellt betydelsefullt skall-krav och på grund av att det vinnande bolaget utelämnat efterfrågade uppgifter har det varit omöjligt för kommunen att göra en fullständig bedömning av det erbjudna systemet. Förfrågningsunderlaget uppställer även flera skall-krav avseende vite. Av det vinnande bolagets formulering i denna del framgår att det rör sig om en ensidig reservation från det vinnande bolagets sida. Det rör sig om skall-krav vilka inte kan bli föremål för förhandling. Det vinnande bolagets reservation är av stor materiell betydelse eftersom den skulle innebära att möjligheterna för kommunen att använda sig av vite kraftigt begränsas och att det vinnande bolaget ställs i en

mer fördelaktig position än bolaget som godtagit förevarande villkor utan reservationer. Om skall-kraven avseende vite inte varit allvarligt menade borde dessa inte ha uppställts som skall-krav och anbudsgivarna borde inte ha avkrävts ett intygande om att dessa villkor godtogs. De reservationer som det vinnande bolaget angett avseende vart och ett av ovanstående skall-krav samt inte minst sammantaget visar att det vinnande bolaget inte kan anses ha uppfyllt angivna skall-krav. Detta gäller oaktat att det vinnande bolaget kryssat i en ruta där man angett att alla skall-krav uppfyllts. Kommunen har inte haft rätt att godta avvikelser från skall-kraven varför det vinnande bolaget rätteligen borde ha uteslutits ur upphandlingen utan att bli föremål för anbudsutvärdering. Hade så skett skulle anbudsutvärderingen ha utvisat att bolaget ensam skulle tilldelas kontraktet för upphandlingen.

Även om länsrätten skulle finna att det vinnande bolaget skall anses ha uppfyllt samtliga skall-krav gör bolaget gällande att bolaget och det vinnande bolaget borde ha tilldelats samma högsta poäng avseende utvärderingskriteriet garanterade minimivärden för överföringskapacitet. De tekniska system som bolaget och det vinnande bolaget erbjudit kommunen är likvärdiga avseende överföringskapaciteten mellan två godtyckliga stjärnkopplade noder. Det system bolaget erbjuder kommunen i sitt anbud skiljer sig visserligen från det system som det vinnande bolaget erbjuder bland annat när det gäller strukturen. Minimivärdet uppgår dock för båda bolagen till samma värde avseende överföringskapacitet vid en paketstorlek på 1 000 bytes mellan två stjärnkopplade noder. Detta styrks också av en rapport av en oberoende konsult, Network Services, vilken åberopas. Då både bolaget och det vinnande bolaget får anses ha angett högsta garanterade minimivärde för överföringskapacitet borde båda bolagen ha tilldelats högsta möjliga poäng för detta utvärderingskriterium. Om så hade skett hade bolaget, som för övriga utvärderingskriterier hade en sammanlagd högre poäng än det vinnande bolaget, tilldelats kontraktet i upphandlingen. Att bolaget inte tilldelats kontraktet i upphandlingen innebär att det lider och kommer att lida skada.

SKÄL

Aktuella bestämmelser

I 7 kap. 1 § första stycket LOU stadgas följande. En leverantör som anser att han lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf.

I 7 kap. 2 § LOU stadgas bland annat följande. Om den upphandlande enheten har brutit mot 1 kap. 4 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Länsrättens bedömning

Länsrätten finner mot bakgrund av vad som hittills framkommit att skäl föreligger att förordna att Uppsala kommun inte får avsluta den pågående upphandlingen av Komnät 2009 steg 2 innan rätten har beslutat något annat.

Länsrätten, som senare kommer att avgöra målet slutligt, skall därför bifalla SYSteam Nät AB:s yrkande om interimistiskt beslut.

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



Elisabet Andersson

rådman

LIÅ