



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**

**DOM**  
2012-01-30  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
8278-11  
Enhet 2

**SÖKANDE**

Top Position AB, 556686-2743  
Bagarbyvägen 61  
191 88 Sollentuna

**MOTPART**

Nyköpings kommun  
611 83 Nyköping

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2012-01-30	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 71229

**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  
08.00-16.00

## BAKGRUND OCH YRKANDEN

Nyköpings kommun (kommunen) genomför upphandlingen ”Mätinstrument”, dnr KK11/471, som avser satellitbaserat mätinstrument GPS/Glonass. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Det anbud som är det mest ekonomiskt fördelaktiga för kommunen ska antas. Vid anbudstidens utgång hade tre bolag lämnat anbud i upphandlingen.

Enligt tilldelningsbeslut den 12 december 2011 avser kommunen att teckna avtal med Leica Geosystems AB.

**Top Position AB (bolaget)** ansöker om överprövning av tilldelningsbeslutet. Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska förkasta Leica Geosystems AB:s anbud och att det mest fördelaktiga anbudet enligt kommunens utvärdering ska antas.

**Kommunen** motsätter sig bifall till bolagets ansökan. För det fall att förvaltningsrätten finner att kommunen brutit mot LOU yrkas att upphandlingen ska göras om.

**Leica Geosystems AB (Leica)** har lämnats tillfälle att yttra sig i målet. Leica motsätter sig bifall till ansökan.

## PARTERNAS UTVECKLANDE AV TALAN

**Bolaget** anför till stöd för ansökan i huvudsak följande. Leica uppfyller inte skall-kravet i punkt 7, tredje stycket, i den tekniska kravspecifikationen. Enligt Leicas kompletterande svar till kommunen, kan Leica endast laserskanna med en punkt per sekund (1Hz) och inte minst tolv punkter per sekund (12Hz), vilket efterfrågas. Till stöd för talan åberopar bolaget en definition på laserskanning i skriften ”Introduction to Terrestrial Laser scanning” (2007) från kursen Laserskanning vid Kungliga tekniska hög-

skolan. Leicas alternativa lösning, skanning mot prisma, uppfyller inte denna definition. Bolaget har lidit ekonomisk skada till följd av kommunens beslut.

**Kommunen** anför bl.a. följande. Samtliga tre anbudsgivare har i sina anbud intygat att de uppfyller ställda skall-krav beträffande laserskanningen och övriga krav. För att undvika eventuella missförstånd så ställde kommunen en kontrollfråga under anbudsutvärderingen, om just laserskanningen till alla tre anbudsgivarna. Samtliga anbudsgivare intygade på nytt att de uppfyller skall-kraven beträffande laserskanningen. Skall-kravet i kommunens förfrågningsunderlag är "laserskanning" och inte "reflektorlös laserskanning". Kommunen ser inga möjligheter att i efterhand ändra ursprungliga skall-krav. Kommunen har accepterat såväl Leicas som de övriga anbudsgivarnas försäkran om att alla skall-krav är uppfyllda. Kommunen har också i övrigt följt LOU.

**Bolaget** har tillagt bl.a. följande. Enligt åberopad definition av laserskanning har kommunen antagit ett anbud som inte uppfyller skall-kravet. I det kompletterande svaret har Leica beskrivit en funktion i instrumentet som är generell för så kallade robotic/enmansinstrument. Alla totalstationer på marknaden använder laser för att mäta längd och för att ett enmansinstrument ska kunna följa ett prisma som rör sig, t.ex. när lantmätaren förflyttar sig till fot, måste instrumentet kontinuerligt mäta mot prismet (sk. tracking/spårning). Detta för att snabbt kunna mäta eller sätta ut en ny punkt utan att behöva rikta in instrumentet på nytt mot prismet. Det som beskrivs av Leica uppfyller inte delen i beskrivningen "... a given region of an objects surface automatically, in a systematic order at a high rate. . .". Med Leicas metod mäter man mot ett prisma som måste flyttas manuellt mellan punkterna som ska mätas och då uppfylls inte kravet på att skanningen ska göras automatiskt. Leica har i sitt kompletterande svar beskrivit en funktion som passar in på definitionen av laserskanning, men endast med mät-hastigheten en gång per sekund (1 Hz). Skall-kravet är minst tolv gånger

per sekund (12 Hz). Att Leica väljer att kalla det reflektorlös laserskanning är ovidkommande då all laserskanning inom geodesin är reflektorlös, då det är det enda sättet att tekniskt uppfylla åberopad definition. Leica använder sig av begreppet laserskanning i sin egen produktinformation för konventionell laserskanning. Men begreppet finns inte med i produktinformationen för vald produkt. Kommunen har antagit ett anbud på ett instrument som enligt Leicas kompletterande svar endast fungerar som ett enklare enmansinstrument vid 12 Hz. Anbudet skulle därför ha utgått.

**Leica** har anfört bl.a. följande. Den av Leica erbjudna utrustningen kan mäta mot ett prisma och på så sätt skanna en yta, ett föremål eller en rörelse. Inte i någon text framgår att skall-kravet innefattar en reflektorlös skanning mot valfri yta. Leica har under hela anbudsförfarandet varit öppna med sin information i frågan. Kommunen har vid utvärderingen av inkomna anbud bedömt att Leica uppfyller definitionen enligt ställda skall-krav och i den samlade bedömningen antagit Leica som leverantör. Dokumentationen som bolaget refererar till utgör inte på något sätt någon officiellt dokumenterad standard. Dessutom är dokumentationen på engelska, och bör inte lämnas någon hänsyn eftersom det klart framgår i upphandlingen att all dokumentation ska vara på svenska. I upphandlingen finns inga skall-krav på en förklarande dokumentation. Som anbudsgivare hade bolaget möjlighet att under tiden från upphandlingens start till den 21 oktober 2011 ställa frågor till kommunen om några punkter var oklara. Kommunen har på ett korrekt sätt antagit anbud från Leica som det bästa alternativet efter en samlad bedömning enligt punkt 5.1.3, Utvärdering av anbud. Det föreligger således inget skäl för förvaltningsrätten att ändra kommunens tilldelningsbeslut.

## SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

### *Utredning*

I förfrågningsunderlaget, under Teknisk kravspecifikation, punkt 7 tredje stycket, anges följande.

Systemet skall ha en laserskanningsfunktion som klarar minst 12 punkter/sekund. Programvara för att bearbeta skanningdata skall medfölja.

Av mejlkorrespondens framgår att kommunen ställde följande två kontrollfrågor till Leica. 1) Ange minsta antal punkter per sekund för laserskanningsfunktion 2) Visa var i produktspecifikationen antal punkter/sekund framgår och vilken programvara som ingår för hantering av skanningdata. Leica lämnade följande svar. "Vi har möjlighet att laserskanna ett prisma i rörelse med upp till 12 Hz via ett utökat geocom kommando. Detta står dock ej i den tekniska specifikationen på grund av att denna funktion uteslutande används vid test och utvärdering internt. Vi kan även laserskanna reflektorlöst med en hastighet av 1 Hz och hög precision (3 mm). Detta förutsätter i anbudet ingående ytskanning (Datablad SmartWorx Viva). Med efterbehandling i kontorsprogramvaran LGO."

### *Tillämpliga bestämmelser*

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter 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 iakttas.

Av 16 kap. 5 § LOU framgår bl.a. följande. 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 att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

### *Förvaltningsrätten gör följande bedömning.*

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden framfört 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 eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

Bolaget gör gällande att Leica inte uppfyller uppställt skall-krav rörande laserskanningsfunktion då offererad produkt inte uppfyller definitionen på laserskanningsfunktion som anges i åberopad skrift på engelska.


Kommunen anför att skall-kravet inte är reflektorlös laserskanning och att kommunen har godtagit Leicas försäkran att företaget uppfyller skall-kravet.

Enligt likabehandlingsprincipen, som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU, får den upphandlande myndigheten inte efterge eller bortse från skall-krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Detta gäller även om uppgifter blivit kända först i samband med överprövningsprocessen. Den upphandlande myndigheten måste kontrollera att inkomna anbud inte avviker från sådana krav. I LOU, dess förarbeten och i rättspraxis saknas stöd för att den upphandlande myndigheten ska vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter är riktiga, om omständigheterna inte ger anledning att ifrågasätta leverantörens uppgifter. Den upphandlande myndighetens utredningsskyldighet kan normalt inte anses sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbudet och de krav som angetts i förfrågningsunderlaget, jfr bl.a. Kammarrätten i Göteborgs dom den 18 december 2009, mål nr 4904-09.

Av utredningen framgår att Leica bekräftat att företaget kan laserskanna ett prisma i rörelse med upp till 12 Hz via ett utökat geocom kommando. Skall-kravet är en laserskanningsfunktion som klarar minst 12 punkter/sekund. Den av bolaget åberopade definitionen på laserskanningsfunktion anges inte i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten finner därför att kommunen inte haft anledning att ifrågasätta de uppgifter som Leica lämnat. Leica måste därmed anses uppfylla aktuellt skall-krav. Vad bolaget åberopat ut-

gör således inte grund för ingripande enligt 16 kap. 5 § LOU. Ansökan ska därför avslås.

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



Bo Johansson

Föredragande har varit Martina Thorn.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## 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 offentligpart 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 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 uppge 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 3109/1D LOU