

LÄNSRÄTTEN I
UPPSALA LÄN

DOM
2009-12-21
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
2769-09 E

SÖKANDE

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

MOTPART

Håbo kommun
Upphandlingsenheten
746 80 Bålsta

ÖVERPRÖVAD UPPHANDLING

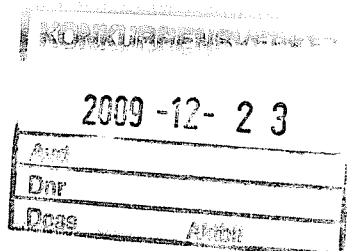
Håbo kommuns upphandling av GNSS rover samt referensstation,
dnr UH-09-72

SAKEN

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

LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten bifaller överklagandet och förordnar att upphandlingen ska göras om.



BAKGRUND

Håbo kommun (kommunen) har genomfört en förenklad upphandling avseende GNSS rover samt referensstation, dnr UH-09-72, och har i tilldelningsbeslut den 9 december 2009 valt Top Position AB som leverantör på grund av lägsta pris.

YRKANDEN M.M.

Leica Geosystems AB (bolaget) ansöker den 14 december 2009 om överprövning av kommunens upphandling och yrkar att kommunens tilldelningsbeslut ska hävas då Top Positions anbud inte uppfyller kravspecifikationen samt innehåller alternativa anbud och reservationer.

Kommunen bestrider bifall till bolagets talan och anför som grund härför att upphandlingen har skett i enlighet med upphandlingsreglerna och de gemenskapsrättsliga principerna samt att bolaget inte har lidit skada. Anbudet från Top Position AB uppfyller samtliga krav och får utvärderas.

Bolagets talan

Bolaget anför i huvudsak följande. Top Position AB:s anbud innehållande alternativa anbud och reservationer finns i huvudoffert samt i bilaga till offert. Skallkraven A1 och A11 finns inte med enligt offerten (eventuell rättning ej gjord). Skallkrav A13 uppfylls inte. Vad gäller skallkrav A13 ska överföringen av data i fält mellan rover och befintlig totalstation Leica 1200 vara helt automatiserad. Top Position AB föreslår följande lösning: ”Data lagras på CF-kort, både vad gäller befintlig station samt GNSS-handdator i till exempel ASCII-format. Detta kort flyttas mellan utrustningarna.” Denna lösning är inte helt automatiserad. Helt automatiserad är när antingen samma GNSS-kontrollenhet kan användas till både roverenheten och befintlig totalstation eller samma okonverterade databas används, alltså när samma databasinformation används utan manuell konvertering. Detta skallkrav har för alla anbudslämnare en avgörande innebörd

för val av offererad utrustning. Kommunen har ändrat skallkraven för enbart en anbudslämnare.

Kommunens befintliga totalstation Leica TPS1200 kan inte avläsa det filformat som det antagna anbudet föreslår utan att det först sker en ytterligare konvertering. Bolagets anbud är utformat för att klara alla skallkrav. Tillåts ytterligare filkonvertering kan bolaget erbjuda kommunen helt andra lösningar än den offererade. Skallkrav A13 är helt avgörande för vilken typ av utrustning bolaget har offererat.

Kommunens yttrande

Kommunen anför i huvudsak följande. I förfrågningsunderlaget angavs under punkt A1 att GNSS rover ska klara GPS L5-, Glonass, Galileo- och GPS L2C-system, samt under punkt A11 att mjukvara ska ha mätprogram för referenslinje. I Top Position AB:s anbud har man i produktförteckningen angett noll (0) på flertalet punkter i listan, bland annat på tomma rader, rubriker och liknande. Kommunen har tolkat att kravet om system uppfylls trots att siffran noll anges. Anledningen till nollvärdet är enligt Top Position AB att i deras affärssystem läggs automatiskt siffran noll till om ingen rabatt anges. Bolagets tolkning av att siffran noll betyder att systemen inte offereras delas inte av kommunen. Anbudsgivaren har på ett tydligt sätt bekräftat att kravet är uppfyllt enligt den ifyllda kravspecifikationen och genom undertecknandet av de kommersiella villkoren. Kommunen hävdar att skallkraven A1 och A11 är uppfyllda.

I förfrågningsunderlaget anges under punkt A13 att överföring av data i fält mellan rover och befintlig totalstation Leica 1200 ska vara helt automatiserad. Det vinnande anbudet har erbjudit överföring med minneskort och ett filformat som den befintliga totalstationen kan avläsa. Kommunen medger att ordet "automatisera" skulle ha varit tydligare beskrivet i förfrågningsunderlaget. Syftet med kravet var att överföringen ska ske i ett

format som medför att data kan överföras utan ytterligare bearbetning, exempelvis konvertering mellan olika filformat eller manuell inskrivning av mätvärdena. Top Position AB:s anbud uppfyller kravet om överföring av data utan bearbetning. Att bolaget kan erbjuda en mer förfinad metod för överföringen var inte efterfrågat.

Kommunen anser att information i form av alternativ i Top Position AB:s anbud inte tillmäts sådan betydelse att anbudet skulle förkastas. Kommunen hade i förfrågningsunderlaget angett att alternativa anbud inte accepteras. Det innebar att inga andra alternativa mätinstrument än de som bygger på GPS-teknik skulle accepteras. Att Top Position AB i sitt anbud presenterat en alternativ teknisk lösning var ointressant för kommunen och kommunen har varken kontrollerat eller utvärderat det beskrivna alternativet. Kommunen la handlingen med alternativ åt sidan omgående efter anbudsöppningen. Detta kunde göras med anledning av att Top Position AB hade lämnat ett komplett anbud för ett GPS-baserat instrument exakt enligt kommunens kravspecifikation och kommersiella villkor.

Förvisso står i Top Positions AB:s anbud följande text: ”Reservation. I detta anbud ingår endast de produkter och tjänster som har prissatts.” Det är självklart för den upphandlande myndigheten att anbudet endast avser produkter och tjänster som ingår i den aktuella upphandlingen. Kommunen ansåg inte att texten ”Reservation” var en reservation gentemot kommunens förfrågningsunderlag, och inte heller skäl till att förkasta anbudet från Top Position AB.

Påståendet om att kommunen skulle ha ändrat skallkraven för enbart en anbudsgivare saknar grund. Kraven har varit tillräckligt tydligt angivna i specifikationen och tillgängliga för alla anbudsgivare. Några frågor om de tekniska kraven har inte inkommit under anbudstiden. Inget av skälen som

bolaget anger skulle ha medfört att anbudet från Top Position AB ska ha förkastats.

Kommunen har efter ytterligare kontroll av den tekniska lösningen som Top Position AB erbjuder funnit att kravet om automatisk överföring kan ske mellan enheterna. Skälet är följande. I Leica 1200 finns en funktion för att automatiskt spara data i det format som användaren önskar så länge data är textbaserat, så kallade textfiler. Detta gör det möjligt för användaren att själv avgöra direkt i fält att automatiskt spara inmätta koordinater som en valfri textfil eller något annat valfritt format. Denna fil sparas på det minneskort som sitter i handenheten på Leica 1200. I samband med överflyttningen i fält sker viss export och import av data i instrumentet Leica 1200. Konvertering av filformat mellan enheterna sker automatiskt och därmed uppfylls kravet om automatiserad överflyttning. Vid efterarbete krävs ingen ytterligare bearbetning av mätdata på kontoret.

SKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU stadgas följande. 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.

I 16 kap. 1 § första stycket LOU stadgas att en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

I 16 kap. 2 § första stycket LOU stadgas 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.

Länsrättens bedömning

En förutsättning för att länsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande enheten har brutit mot någon bestämmelse i eller någon av de principer som bär upp lagstiftningen. För att en upphandling enligt LOU ska uppfylla gemenskapsrättens krav på transparens ska den vara förutsebar och öppen och det ska vara möjligt att kontrollera om upphandlingen har genomförts enligt gällande rätt. Det innebär således bland annat att förfrågningsunderlaget ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen.

I förevarande mål har bolaget gjort gällande att det vinnande anbudet inte uppfyller de i förfrågningsunderlaget uppställda skallkraven A1, A11 och A13 samt innehåller alternativ och reservationer.

I förfrågningsunderlaget anges att alternativa anbud och reservationer inte accepteras. Kommunen har hävdade att den inte har beaktat Top Position AB:s alternativa lösning utan att denna har lagts åt sidan. Top Position AB har inkommit med ett i förhållande till förfrågningsunderlaget utvärderingsbart anbud varför det enligt länsrättens bedömning inte fanns skäl för kommunen att förkasta anbudet på den grunden att Top Position AB också lämnade ett förslag på en alternativ lösning.

Den reservation som Top Position AB har lämnat i sitt anbud anges under "Offertens villkor", "Reservationer" enligt följande. "I detta anbud ingår endast de produkter och tjänster som har prissatts." Enligt länsrättens bedömning är det inte fråga om en sådan reservation som medför att anbudet från Top Position AB skulle betraktas som orent av kommunen varför det inte heller fanns skäl för kommunen att förkasta anbudet på denna grund.

Enligt skallkraven A1 och A11 ska leverantörens GNSS rover klara systemen GPS L5, Glonass, Galileo och GPS L2C respektive mjukvaran ska ha mätprogram för referenslinje. Top Position AB har i sitt anbud angett att skallkraven är uppfyllda. I målet har inte framkommit några omständigheter som ger länsrätten anledning att bedöma att Top Position AB inte uppfyller dessa skallkrav. Kommunen har gett en rimlig förklaring till det faktum att det i Top Position AB:s produktbeskrivning på vissa rader anges summan noll under "Antal". Kommunen bedöms i denna del således inte ha gjort en felaktig utvärdering.

Enligt skallkrav A13 ska överföringen av data i fält mellan rover och befintlig totalstation vara helt automatiserad. Top Position AB har i sitt anbud angett att skallkravet är uppfyllt och beskrivit att data lagras på CF-kort, både vad gäller befintlig station samt GNSS-handdatorn i till exempel ASCII-format, samt att kortet flyttas mellan utrustningarna, alternativt används den befintliga fältdatorn i totalstationen. Bolaget har gjort gällande att denna lösning inte är helt automatiserad då det krävs en ytterligare konvertering för att totalstationen ska kunna avläsa filformatet. Kommunen har anfört att syftet med kravet var att överföringen ska ske i ett format som medför att data kan överföras utan ytterligare bearbetning såsom konvertering mellan olika filformat. Vidare har kommunen anfört att Top Position AB uppfyller kravet då konvertering av filformat mellan enheterna sker automatiskt.

Det framgår inte av förfrågningsunderlaget vad som menas med en helt automatisk överföring av data i fält enligt skallkrav A13 och kommunen förefaller inte själv ha definierat vad det aktuella skallkravet innebär och följaktligen vad som krävs för att ett anbud ska anses uppfylla kravet. Bolaget synes ha tolkat kravet som att någon ytterligare filkonvertering inte skulle accepteras och har gjort gällande att det i så fall hade kunnat erbjuda kommunen helt andra lösningar än den offererade. Mot bakgrund av vad

som framkommit i målet beträffande skallkrav A13 finner länsrätten att förfrågningsunderlaget inte uppfyller gemenskapsrättens krav på att vara klart och tydligt utformat. Detta har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Till följd av detta ska upphandlingen göras om.

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



Anna Önell

assessor

LIÅ



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens 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 skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppges sitt namn, adress och telefonnummer.

