



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM

2017-12-15

Meddelad i Stockholm

Mål nr

12654-17

SÖKANDE

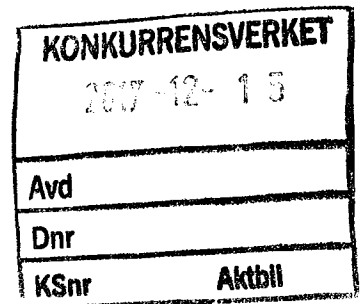
L5 Navigation systems AB, 556928-6080
Blåmesgränd 22
974 54 Luleå

MOTPART

Huddinge kommun
141 85 Huddinge

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår L5 Navigation systems AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 917611

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Expeditionstid

måndag–fredag

08:00–16:30

YRKANDEN M.M.

Huddinge kommun (kommunen) genomför en upphandling av geodetiska mätinstrument, dnr 2017-007. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. L5 Navigation systems AB (bolaget) kvalificerade sig inte till anbudsutvärderingen eftersom kommunen bedömde att de inte uppfyllde samtliga obligatoriska krav. Den 29 maj 2017 meddelade kommunen tilldelningsbeslut i upphandlingen.

Bolaget ansöker om överprövning på den grunden att bolaget har blivit uteslutet på felaktiga grunder. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. När det gäller krav 6.7 står det inte under vilka förhållanden kravet ska uppfyllas eller hur många situationer som funktionen ska kunna tillämpas under. Krav 6.3 avser den trådlösa kommunikationen med handdatorn och har inget att göra med krav 6.7. Bolagets offererade produkt uppfyller krav 6.7 genom att GNSS-mottagaren monteras på prisma. Prismat är av typen 360°. Därmed uppfyller bolaget kravet. När det gäller krav 7.6 är GNSS-mottagarens vikt 1,17 kg utan batteri. I upphandlingen framgår inte att batteri ska ingå i vikten och det finns ingen hänvisning gällande hur man ska räkna vikten. Det finns inte heller någon fastställd standard eller generell praxis på hur man mäter vikten på en GNSS-mottagare. Bolaget uppfyller därför kravet. Bolaget riskerar att lida skada om kommunen tecknar avtal i enlighet med tilldelningsbeslutet.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Bolagets talan saknar rättslig grund. Kommunen har agerat i enlighet med gällande lagstiftning och har inte brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU i samband med upphandlingen. Upphandlingen har genomförts i enlighet med vad som har angivits i förfrågningsunderlaget. Bolaget har inte visat att det har lidit någon skada.

Vad bolaget har anfört om att det inte står under vilka förhållanden som krav 6.7 ska uppfyllas är motsägelsefullt eftersom både krav 6.3 och 6.7 avser totalstationen. Syftet med kravet är att utrustningen ska fungera i de situationer som normalt förekommer inom kommunal mätningsteknisk verksamhet. Exempel på normala förhållanden i kommunen, vilket torde vara gällande för de flesta svenska kommuner, är t.ex. i skog, nära höga byggnader samt bredvid berg och byggarbetsplatser m.m. Om bolaget inte kände till dessa normalt förekommande situationer kunde bolaget ha frågat kommunen om detta under anbudstiden. Eftersom det var oklart om bolaget uppfyllde krav 6.7 begärde kommunen in ett förtydligande. Bolaget har i förtydligandet inte klargjort och svarat att totalstationen kan identifiera och låsa mot ett specifikt prisma i de situationer som framgår av krav 6.3 och uppfyller därmed inte kravet. När det gäller krav 7.6 avses med GNSS-mottagaren utrustning inklusive batteri. Detta har de två andra anbudsgivarna förstått. Syftet med kravet är ergonomiska skäl. Bolaget gavs möjlighet att komma in med ett förtydligande eftersom det var oklart om bolaget uppfyllde krav 7.6. Bolaget förtydligade då att maxvikten inklusive batteri är 1,35 kg. Därmed uppfyller bolaget inte nämnda krav. Eftersom det framgår tydligt att kommunen efterfrågade maxvikt borde bolaget ha förstått att kommunen avsåg en GNSS-mottagare inklusive batteri.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och om detta i så fall har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada.

Av upphandlingsrapport framgår att kommunen har uteslutit bolaget från utvärdering för att kommunen anser att bolaget inte uppfyller de obligatoriska kraven i punkt 6.7 och 7.6 i förfrågningsunderlaget. Bolaget har gjort gällande att uteslutningen har gjorts på felaktiga grunder och hänvisat till de grundläggande principerna i LOU.

Kommunen har i punkt 6.7 i förfrågningsunderlaget ställt upp ett obligatoriskt krav med följande lydelse.

*Totalstationen ska kunna identifiera och låsa mot ett specifikt prisma.
Prismat ska vara av typen 360°.*

Bolagets lösning bygger på att man monterar en GNSS-mottagare på prisma när man vill ha den efterfrågade funktionen. I många situationer är det dock inte möjligt att få en GNSS-signal varför kommunen har bedömt att bolaget inte uppfyller det aktuella kravet. Bolaget har anfört att det inte anges under vilka förhållanden kravet ska uppfyllas eller hur många situationer funktionen ska kunna tillämpas under. Även förvaltningsrätten anser att det inte av krav 6.7 framgår i vilka situationer den i kravet angivna

funktionen ska kunna tillämpas. Kommunen menar emellertid att det av det obligatoriska kravet i punkt 6.3 i förfrågningsunderlaget, som också avser totalstationen, framgår i vilka situationer utrustningen ska fungera.

Punkt 6.3 i förfrågningsunderlaget har följande lydelse.

Totalstation ska vara av typen enmansstation det vill säga kunna kontrolleras och fjärrstyras trådlöst från medföljande fältdator med god räckvidd för de situationer som normalt förekommer inom kommunal mätningsteknisk verksamhet.

Förvaltningsrätten anser att kravet i punkt 6.3 enbart tar sikte på den trådlösa kommunikationen med fältdatorn. Enligt förvaltningsrätten går det inte att utläsa av krav 6.3 att samtliga funktioner avseende totalstationen, således även den funktion som anges i krav 6.7, ska kunna tillämpas i de situationer som anges i förstnämnda. Det kan därför inte anses att bolagets anbud inte uppfyller kravet i punkt 6.7 i förfrågningsunderlaget.

Vidare har kommunen i punkt 7.6 i förfrågningsunderlaget ställt upp ett obligatoriskt krav med följande lydelse.

GNSS-mottagare ska väga max 1,2 kg.

Bolagets offererade GNSS-mottagare väger 1,35 kg med batteri varför kommunen har bedömt att bolaget inte uppfyller det aktuella kravet. Bolaget har anfört att deras offererade GNSS-mottagare väger 1,17 kg utan batteri och att det inte framgår i upphandlingen att batteri ska ingå i vikten.

Även om det inte uttryckligen framgår av krav 7.6 att det är maxvikten inklusive batteri som avses anser förvaltningsrätten att detta följer rent logiskt av det aktuella kravet och är något som alla rimligt informerade och

normalt omsorgsfulla anbudsgivare borde ha förstått och räknat med. Den av bolaget offererade GNSS-mottagaren väger mer än 1,2 kg. Bolaget uppfyller därför inte det obligatoriska kravet i punkt 7.6 i förfrågningsunderlaget.

Eftersom bolaget inte uppfyller samtliga obligatoriska krav har det varit riktigt av kommunen att utesluta bolagets anbud från utvärdering. Det är enligt förvaltningsrättens mening inte visat att kommunen genom att inte utvärdera bolagets anbud har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).

Eva-Lotta Hedin
Chefsrådman

Elin Blom har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.