



SÖKANDE

Softtronic AB, 556249-0192

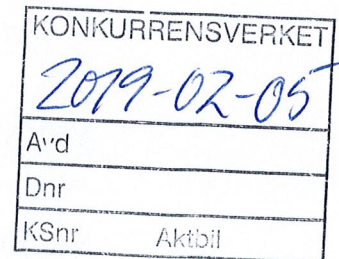
Ombud: Advokat Daniel Wendelsson och jur.kand. Oscar Wennerström
Advokatfirman Vinge KB
Box 1703
111 87 Stockholm

MOTPART

Kammarkollegiet
Box 2218
103 15 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Statens inköpscentral vid Kammarkollegiet genomför en upphandling av ramavtal, *Programvaror och tjänster – Systemutveckling* (dnr 23.3-5559-17), genom ett öppet förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (2016:1145), LOU. De sex anbudsgivare som har uppfyllt upphandlingens samtliga obligatoriska krav och leverantörskvalificeringen och som har haft de lägsta jämförelsepriserna har erbjudits ramavtal.

YRKANDEN M.M.

Softtronic AB (Softtronic) yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits på så sätt att Softtronics anbud inte ska förkastas utan tas upp till utvärdering. Softtronic anför bl.a. följande. Softtronics anbud uppfyller det aktuella kravet. Det måste ha stått klart för Kammarkollegiet vad Softtronic avsåg med sitt anbudssvar. Softtronic har i enlighet med 4 kap. 9 § LOU förtydligat en uppgift som redan framgått och som varit uppenbar vid anbudsinlämnandet. Kammarkollegiet har brutit mot transparensprincipen och likabehandlingsprincipen när Softtronics anbud felaktigt förkastats. Softtronics anbud har ett sådant jämförelsepris att det, om det inte förkastats, skulle antagits som en av de sex ramavtalsleverantörerna i upphandlingen. Det kan i vart fall inte uteslutas att anbudet antagits om det inte förkastats. Softtronic har därför lidit skada eller riskerar att lida skada till följd av Kammarkollegiets felaktiga förfarande.

Kammarkollegiet anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Kammarkollegiet är enligt likabehandlingsprincipen förhindrat att beakta anbud som inte uppfyller de obligatoriska kraven i upphandlingsdokumenten. Det skulle strida mot principerna om likabehandling och öppenhet att tillåta Softtronic att efter sista anbudsdag läka bristen i dess anbud. Softtronic har inte och riskerar inte att lida skada då Kammarkollegiet agerat kor-

rekt i enlighet med LOU och de unionsrättsliga principerna då Softtronics anbud uteslutits från vidare prövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudregel att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har därmed att pröva om det på grundval av vad Softtronic anför är visat att Kammarkollegiet brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och om detta har medfört att Softtronic har lidit eller kan komma att lida skada (jfr 20 kap. 6 § LOU).

De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingen på ett öppet sätt. Upphandlingen ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (se 4 kap. 1 § LOU).

Softtronic gör i målet gällande att det inte finns några brister i dess anbud för att uppfylla kravet i upphandlingsdokumentet punkt 3.5.2 *Generell utvecklingsplattform som publik molntjänst (PaaS)*.

I upphandlingsdokumentet punkt 3.5.2 anges bl.a. följande.

3.5.2 Generell utvecklingsplattform som publik molntjänst (PaaS)
Anbudsgivaren ska erbjuda en generell utvecklingsplattform som publik molntjänst (PaaS). Med generell utvecklingsplattform som publik molntjänst avses en publik molntjänst där utvecklare kan skapa applikationer i en miljö som minst tillhandahåller operativsystem, databas och utvecklingsmiljö. Utveckling ska kunna ske i minst fyra av språken Go, Java, Node.js, PHP, Python och Ruby.

Enligt upphandlingsdokumentet punkt 3.5.2 b. ska anbudsgivaren ange namn på molntjänsten samt vem som tillhandahåller molntjänsten (anbudsgivare eller molntjänstleverantör).

Softtronic har i sitt anbud angett "Azure".

Kammarkollegiet har begärt ett förtydligande där Softtronic ombetts att verifiera kravet genom att tydligt påvisa om "Azure" är molntjänstleverantör eller molntjänst.

Softtronics har i svar till Kammarkollegiet angett: "Molntjänst = Azure" och "Molntjänstleverantör = Microsoft".

I upphandlingens tilldelningsbeslut anges bl.a. följande.

Anbudet uppfyller inte samtliga obligatoriska krav varför anbudet inte utvärderas vidare. Anbudsgivaren ombads att förtydliga sitt svar på det obligatoriska kravet 3.5.2. Kravet anger att anbudsgivaren ska erbjuda en generell utvecklingsplattform som publik molntjänst (Paas). Anbudet uppfyller inte det obligatoriska kravet eftersom ingen molntjänstleverantör angivits i svaret. Anbudsgivarens förtydligande klargjorde att den som avsågs som molntjänstleverantör var "Microsoft" vilket är helt ny information. Eftersom informationen inkommit efter sista anbudsdag kan den inte beaktas.

Kammarkollegiet anför bl.a. att Softtronic i svaret hänvisar till en annan molntjänstleverantör, att uppgiften "Microsoft" inte återfinns i Softtronics anbud och att ny information således tillkommit efter sista anbudsdag.

Förvaltningsrätten konstaterar att det i krav 3.5.2 i upphandlingsdokumentet således anges att såväl *namn på molntjänsten* som *vem som tillhandahåller molntjänsten* ska anges av anbudsgivaren. Vad Softtronic anför i målet visar inte att kravet i punkt 3.5.2 i upphandlingsdokumentet var uppfyllt vid Softtronics anbudslämnande.

Enligt 4 kap. 9 § LOU får en upphandlande myndighet tillåta vissa förtydliganden och kompletteringar. Om anbudet därigenom ändras i sak är det emellertid inte förenligt med principerna om likabehandling och öppenhet.

Förvaltningsrätten konstaterar att "Microsoft" är en helt ny uppgift från Softronic och finner att det skulle strida mot principerna om likabehandling och öppenhet att godta Softronic's kompletteringar avseende kravet i punkt 3.5.2 efter sista anbudsdag.

Sammantaget visar det som Softronic har anfört och åberopat i målet inte att Kammarkollegiet har genomfört upphandlingen i strid med de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Det saknas därmed skäl att besluta om ingripande mot upphandlingen med stöd av 20 kap. 6 § LOU och ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Per-Erik Nistér
Tf. rådman

Föredragande jurist Katri Andersson har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

