



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 16

DOM
2014-05-26
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
8191-14

SÖKANDE

Easit AB, 556569-7140
Trädgårdsgatan 7
852 31 Sundsvall

MOTPART

Nacka kommun
131 81 Nacka

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014 -05- 27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Easit AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 484101

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Nacka kommun genomför en upphandling av ärendehanteringssystem. Upphandlingen genomförs som ett öppet upphandlingsförfarande enligt lagen om offentlig upphandling (LOU).

I tilldelningsbeslut som skickades ut till leverantörerna den 31 mars 2014 anges att Nacka kommun har tilldelat avtal till leverantören ServiceSoft Nordic (ServiceSoft).

Easit AB (Easit) ansöker om överprövning och anför följande till stöd för sin talan. Nacka kommun har dokumenterat ett antal ska-krav som ska uppfyllas för att anbud inte ska diskvalificeras. Det mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet ska antas efter utvärdering av anbudet. Easits anbud har på punkt 2.19, 9.2 samt 9.3 diskvalificerats på grund av att web services inte finns idag. Vid anbudspresentation har information lämnats till Nacka kommun om att detta är under utveckling och införlivas i nästa release (september 2013) som standard. ServiceSofts anbud har accepterats trots att punkt 9.8 och framför allt 9.9 besvaras med att funktion/rutin måste utvecklas för att säkerställa att kravet kommer att uppfyllas. Easit anser att bedömningskriterierna inte utvärderats likvärdigt och att bolaget lider ekonomisk skada (förlorat avtal om ca 1 400 000 kr) eftersom bolaget inte ges möjlighet att konkurrera på lika villkor.

Nacka kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Sökanden har inte uppfyllt fyra av de i upphandlingen ställda ska-kraven, position 2.12, 9.2, 9.3 och utvärderingskrav 1.01. Därför har anbudet förkastats. Nacka kommun bestrider också att ServiceSoft inte uppfyllt ställda ska-krav. Sökanden antyder att positionerna 9.8 och 9.9 inte är uppfyllda av ServiceSoft.

Nacka kommun har genomfört upphandlingen i enlighet med de grundläggande principerna i LOU och alla anbudsgivare har behandlats lika. Sökanden kan inte lida skada eftersom dennes anbud förkastats på grund av att fyra ska-krav inte är uppfyllda. Anbudet har därmed inte heller tagits upp till prövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs även att sökanden kan visa att han har lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Nacka kommun har enligt utvärderingsprotokollet diskvalificerat Easits anbud på följande grunder.

- Ska-krav i punkt 2.12 är inte uppfyllt på grund av att responsiv design (mobilt gränssnitt/kompakt hemsida) för agentgränssnitt inte finns idag.
- Ska-krav i punkt 9.2 är inte uppfyllt på grund av att import från web services inte finns idag.
- Ska-krav i punkt 9.3 är inte uppfyllt på grund av att import från web services inte finns idag.

Easit har i överklagandet angett att bolaget vid anbudspresentation lämnat information till Nacka kommun att web services är under utveckling och ska införlivas i nästa release. De uppställda obligatoriska kraven i punkterna 2.12, 9.2 och 9.3 har således inte varit uppfyllda. Easit har inte

anfört några skäl i övrigt till varför anbudet uppfyller de obligatoriska kraven.

Förvaltningsrätten finner, mot bakgrund av vad som framkommit och anförts i målet, att det inte är visat att Easits anbud uppfyller de obligatoriska krav som uppställts i förfrågningsunderlaget under avsnitt 2.12, 9.2 och 9.3. Anbudet har rätteligen förkastats.

Normalt sett gäller att en anbudsgivare som har förkastats i kvalificeringsfasen inte kan anses ha lidit skada. Denna princip kan dock inte tillämpas i de fall då det efter kvalificeringen endast kvarstår en anbudsgivare att utvärdera eller då det finns brister i upphandlingen som inte tidigare har prövats (se Kammarrätten i Jönköpings dom i mål nr 2658-2667-13 och Kammarrätten i Göteborgs domar i mål nr 4660-10 och 665-11). Vid den aktuella upphandlingen fanns det endast tre anbudsgivare, varav två har förkastats i kvalificeringsfasen. Förvaltningsrätten prövar därför Easits invändningar att ServiceSofts anbud inte uppfyller de obligatoriska kraven.

Easit har anfört att ServiceSofts anbud har accepterats trots att punkt 9.8 och 9.9 besvaras med att funktion/rutin måste utvecklas för att säkerställa att kravet kommer att uppfyllas.

Förvaltningsrätten bedömer att ServiceSofts system uppfyller de uppställda obligatoriska kraven i punkterna 9.8 och 9.9. Enligt svaret i ServiceSofts anbud finns redan ett rapportverktyg. Vad ServiceSoft uppgett i anbudet om att en rutin troligtvis behöver utvecklas enligt önskemål innebär inte, enligt förvaltningsrättens mening, att kravet inte skulle vara uppfyllt. Nacka kommun har således inte överträtt de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU genom att inte ta upp bolagets anbud till utvärdering. Någon grund för ingripande enligt LOU finns därför inte. Bolagets ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Kaija Hultquist

Kaija Hultquist

Rådman

Stéphanie Forsmark har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.