



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

Ulrika Forsman

DOM
2014-02-26
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
5167-13

SÖKANDE

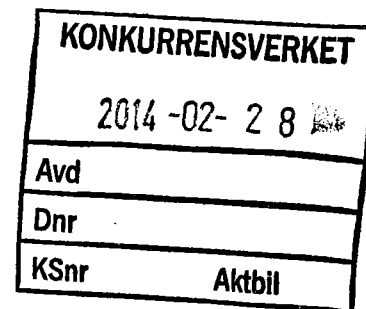
Mekonomen Fleet AB, 556720-6031
Box 6077
141 06 Kungens Kurva

MOTPART

Örebro kommun, Upphandlingsenheten
Box 30070
701 35 Örebro

SAKEN

Offentlig upphandling



AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Mekonomen Fleet AB:s yrkande om att få komplettera anbudet och avslår även i övrigt bolagets ansökan om överprövning.

Dok.Id 103874

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se
www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Örebro kommun genomför en ramavtalsupphandling för successiva avrop avseende reservdelar till registreringspliktiga fordon understigande 3,5 ton. Ramavtalet, som reglerar samtliga villkor för leverans av aktuella produkter under avtalstiden, gäller under två år från avtalets ikraftträdande med möjlighet för kommunen att förlänga ytterligare två år. Upphandlingen sker genom öppet förfarande och som tilldelningsgrund gäller det för kommunen ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Örebro kommun har den 26 november 2013 beslutat anta anbudet från Stackefält Örebro AB. Av tilldelningsbeslutet framgår att fyra anbud kommit in och att endast ett har utvärderats. Anbudet från Mekonomen Fleet AB har inte utvärderats med motiveringen att samtliga skall-krav inte är uppfyllda. Det offererade beställningssystemet är inte av typen ”webbshop”, vilket är ett krav enligt punkten 2.1.2 förfrågningsunderlaget, och beställningssystemet kräver installation på lokal dator vilket inte anses motsvara efterfrågad teknisk lösning.

Förvaltningsrätten prövar samtidigt tre mål om samma upphandling, där tre företag vilkas anbud förkastats begär överprövning: 5167-13 (Mekonomen Fleet AB), 5178-13 (Meca Sweden AB) och 5188-13 (KG Knutsson AB).

PARTERNAS INSTÄLLNING

Mekonomen Fleet AB (Mekonomen) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin sak anför Mekonomen dels att utvärderingen av anbudet inte tar i beaktande vem som lägger det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet eftersom hänsyn endast tas till rabattsats i procent, dels att Örebro inte i förfrågningsunderlaget tydliggjort

att webbshoppen måste vara åtkomlig på en publik dator och att man inte får installera en applikation på lokala datorer hos kommunen.

När det gäller frågan om utvärderingskriterier påtalar Mekonomen att marknaden för reservdelar inte ter sig likt en perfekt marknad där priser regleras genom utbud och efterfrågan och enskilda marknadsaktörer inte sätter egna priser. Reservdelar som har samma funktion och applikation och passar till samma bilar saluförs under flera olika varumärken och med varierande kvalitet. Man ställer sig frågande till hur bedömningen görs av vilken reservdel som är den ekonomiskt mest fördelaktiga. Att helt bortse från pris i en upphandling omöjliggör grunden för upphandlingen, nämligen att kunna göra bedömningen av vilket bud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande enheten. Upphandlingen har därför inte genomförts på ett effektivt sätt. Om Örebro kommun bjudit in marknadsaktörerna till en konkurrenspräglad dialog hade det med säkerhet framkommit sådant som kunnat bidra till en mer effektiv upphandling. Man hade kunnat utvärdera pris delvis med en reservdelskorg, delvis utifrån en rak rabattsats på konsumentpris.

När det gäller frågan om internetbaserad webbshop vill Mekonomen framhålla att begreppen internetbaserad och webbshop används som generella begrepp och därför enkelt kan misstolkas som applikationer man installerar. Som en parallell anføres att man för att göra vissa köp laddar ner internetbaserade webbshopsapplikationer på sin smart-phone.

Mekonomen framför yrkande om att få komplettera med en beskrivning av hur företagets webbshop, som inte behöver installeras på dator, fungerar.

Örebro kommun bestrider ansökan och anför sammanfattningsvis följande.

Kommunen har för närvarande knappt 600 fordon av varierande fabrikat och modeller och det finns inte en rimlig möjlighet att lista och avgränsa de specifika reservdelar som kommer att behövas under avtalsperioden. Eftersom reservdelsbranschen är hårt konkurrensutsatt med flera starka aktörer som marknadsför sig mot allmänheten genom väl utvecklade webbshoppar har konsumentledet goda förutsättningar att utöva prispress. Det är kommunens avsikt att tillvarata denna konkurrens. Den utvärderingsmodell som kommunen valt är därför både effektiv för att uppnå målen med upphandlingen och proportionerlig. Det framgår inte av LOU att pris måste efterfrågas som utvärderingskriterium och inte heller hur föremålet för en upp-

handling ska avgränsas. Upphandlingar där rabattsats efterfrågas på ett avgränsat varuområde är mycket vanliga i Sverige. Det är upp till en upphandlande myndighet att avgränsa efter eget gottfinnande så länge kraven är kopplade till föremålet och är proportionerliga. Kommunen har på ett transparent och förutsebart sätt beskrivit de behov som anbudsgivaren ska tillgodose samt vilka kriterier som tillmäts värde vid tilldelning av kontrakt.

Kommunen delar inte uppfattningen att det inte framgått på ett tydligt sätt av förfrågningsunderlaget vilken teknisk lösning som efterfrågas och hänvisar till rubriken och innehållet i förfrågningsunderlagets punkt 2.1.2. För kommunens del är det en väsentlig skillnad mellan en internetbaserad webbshop och en installerad programvara. En installerad applikation kräver omfattande säkerhetstestning, som dessutom är mycket kostsam. Därtill krävs manuella uppdateringar. Kravet på en internetbaserad webbshop är därför tydligt kopplat till föremålet för upphandlingen och proportionerligt.

Upphandlingen har skett i enlighet med gällande rätt och de gemenskapsrättsliga principerna har inte blivit åsidosatta. Till detta kommer att Mekonomens anbud medger en rabatt på 20 % medan vinnande anbud medger en rabattsats på 40 % vilket innebär att sökanden inte kan förväntas vinna upphandlingen vid en förnyad utvärdering.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Bedömning och slutsats

Örebro kommun har avstått från att utvärdera Mekonomens anbud med hänvisning till att skall-kravet avseende internetbaserad tjänst för sökning och beställning av produkter, en s.k. webbshop, inte är uppfyllt.

I punkten 2.1.2 förfrågningsunderlaget anges bland annat följande under rubriken "Presentation/Beskrivning av Internetbaserad webbshop och sökfunktionalitet". Anbudsgivare skall ha en internetbaserad tjänst för sökning och beställning av produkter, en s.k. webbshop. Anbudsgivare skall till anbudet bifoga en beskrivning av sin internetbaserade tjänst.

Mekonomens anbud har inte blivit refuserat med hänvisning till utvärderingskriteriet rabattsats och bolaget har därför inte, oavsett vad förvaltningsrätten skulle komma fram till vid en prövning av det kriteriet, lidit eller riskerat att lida skada på den grunden. Någon överprövning med avseende på utvärderingskriteriet rabattsats ska därför inte göras.

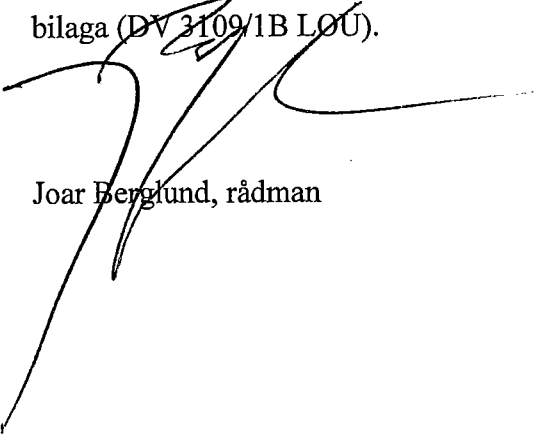
När det gäller utvärderingen av den tekniska lösningen anser förvaltningsrätten att förfrågningsunderlaget är tydligt i sin utformning. Vad man efterfrågar är en webbshop i betydelsen webbsida och inte en app eller ett program. Det saknas anledning att ifrågasätta kommunens val av teknisk lösning. Mekonomen har offererat ett beställningssystem som kräver installation på lokal dator. Eftersom anbudet således inte uppfyller skall-kravet avseende webbshop har kommunens beslut att inte utvärdera anbudet varit riktigt.

I förvaltningsrätten har Mekonomen framfört yrkande om att få komplettera sitt anbud med uppgifter om den webbshop man förfogar över. En komplettering i efterhand med en beskrivning som enligt förfrågningsunderlaget skulle ha varit bifogad anbudet och som dessutom avser en annan

teknisk lösning än den Mekonomen ursprungligen offererat kan med hänsyn till likabehandlingsprincipen inte godtas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur det sker återfinns i bilaga (DV 3109/1B LOU).



Joar Berglund, rådman