



SÖKANDE

HiQ International AB, 556529-3205

Ombud: Advokat Ulf Djurberg och biträdande jurist Rebecka Norell

Setterwalls Advokatbyrå AB

Box 1050

101 39 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.

HiQ International AB (HiQ) yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts, på så sätt att utvärderingen görs om och även HiQ:s anbud utvärderas. HiQ anför bl.a. följande. HiQ uppfyller aktuellt krav genom erbjuden programvara. Kammarkollegiet har felaktigt förkastat HIQ:s anbud i strid med 4 kap. 1 § LOU och HiQ har därmed lidit skada.

Kammarkollegiet anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. HiQ har istället för att ange en programvara angett en molntjänst. HiQ uppfyller inte det obligatoriska kravet. HiQ har inte lidit skada och riskerar inte att lida skada då Kammarkollegiet agerat korrekt i enlighet med LOU och de unionsrättsliga principerna då HiQ:s anbud uteslutits från vidare prövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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). Förvaltningsrätten har att pröva om det på

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

HiQ gör i målet gällande att det inte finns några brister i dess anbud att uppfylla kravet i upphandlingsdokumentet punkt 3.4.4 *ESB (Enterprise Service Bus)* och att dess anbud därmed felaktigt förkastats.

I upphandlingsdokumentets krav 3.4.4 *ESB (Enterprise Service Bus)* anges bl.a. följande.

Anbudsgivaren ska erbjuda en ESB (Enterprise Service Bus) för installation i kunds it-miljö. Med ESB menas en programvara som kombinerar meddelandehantering, transformering, säkerhet och transaktioner för att skapa en applikationsmässig infrastruktur byggd på Web Services.

Som svar på upphandlingsdokumentets krav 3.4.4 ska programvarans namn anges. HiQ har i sitt anbud som svar angett "Azure Service Bus".

Kammarkollegiet har i begäran om förtydligande från HiQ angett att HiQ ska verifiera kravet genom att tydligt påvisa att "Azure Service Bus" uppfyller respektive funktion i krav 3.4.4, dvs:

- *Är för installation i kunds it-miljö*
- *Kombinerar meddelandehantering, transformering, säkerhet och transaktioner för att skapa en applikationsmässig infrastruktur byggd på Web Services*

HiQ har i förtydligandet angett att:

Azure Service Bus är en molntjänst som tillhandahålls av Microsoft som en del utav Azure-erbjudandet. Denna tjänst går att integrera och installera i kunds befintliga IT-miljö. Som tillägg till detta vill vi poängtera att kundens IT-miljö kan vara uppsatt på många olika sätt t.ex. som en

molnlösning, "on prem", en hybridlösning etc. Rörande Azure Service Bus kan den installeras på ett flertal olika sätt.

I upphandlingens tilldelningsbeslut anges bl.a. följande om HiQ:s anbud.

Anbudet uppfyller inte samtliga obligatoriska krav varför anbudet inte utvärderas vidare.

Anbudsgivaren ombads att förtydliga sitt svar på det obligatoriska kravet 3.4.4. Kravet anger att anbudsgivaren ska erbjuda en ESB (Enterprise Service Bus) för installation i kunds it-miljö. Anbudet uppfyller inte det obligatoriska kravet då angivet svar "Azure Service Bus" inte är en ESB för installation i kunds it-miljö. Anbudsgivarens förtydligande klargjorde att "Azure Service Bus" är en molntjänst.

HiQ gör gällande att kravet i punkt 3.4.4 är uppfyllt och anför bl.a. följande. HiQ har också visat detta genom sitt förtydligande. Azure Service Bus brukar visserligen betecknas som en molntjänst men är de facto en programvara som kan användas på flera olika sätt. Av förtydligandet framgår tydligt att Azure Service Bus går att installera i kunds it-miljö. Det borde framstå som uppenbart för Kammarkollegiet att HiQ:s anbud uppfyller kravet i fråga. Kammarkollegiet har inte efterfrågat något verifikat för att bevisa att kravet uppfylls och det kan inte i efterhand krävas att HiQ ska ge in sådant verifikat. Samma programvara har dessutom godtagits i tidigare upphandling 2014.

Kammarkollegiet vidhåller att HiQ inte uppfyller det obligatoriska kravet i punkt 3.4.4 och anför bl.a. följande. Att HiQ angett Azure som svar på två olika kravställningar föranledde Kammarkollegiet att begära att HiQ verifierar aktuellt krav. HiQ har fortfarande inte verifierat att "Azure Service Bus" är för installation i kunds it-miljö. HiQ:s hänvisning till tidigare upphandling kan inte tillmätas betydelse. I upphandlingens *Frågor och svar* i publikt informationsmeddelande den 8 december 2017 förtydligas även att angiven programvara, om kravet inte anger annat, i sig själv ska innehålla den funktionalitet som anges i kravet. Det måste anses vara utrett att en tjänst som

tillhandahålls via internet, dvs. en molntjänst, inte uppfyller aktuellt krav på efterfrågad programvara för installation i kunds it-miljö.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Vad HiQ anför visar inte att kravet i upphandlingsdokumentet punkt 3.4.4 var uppfyllt vid HiQ:s anbudslämnande. De förtydliganden som HiQ inkommit med visar inte heller att erbjuden tjänst ”Azure Service Bus” installeras i kundens it-miljö på det sätt som krävs enligt punkt 3.4.4. Eftersom HiQ:s anbud inte uppfyller detta obligatoriska krav är Kammarkollegiet enligt likabehandlingsprincipen förhindrat att beakta HiQ:s anbud.

Sammantaget visar inte det som HiQ anfört och åberopat i målet att Kammarkollegiet genomfört upphandlingen i strid med de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Det saknas därmed skäl för ingripande mot upphandlingen 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 nyårsafton, 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.

