



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2013-08-27
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
2204-13 E

SÖKANDE

Tobo netSolution AB, 556653-5067
Nordenflychtsvägen 62
112 51 Stockholm

MOTPART

Hammarö kommun
Box 26
663 21 Skoghall

Ombud:

Dan Tågmark
Kommunledningskontoret
Karlstads kommun
651 84 Karlstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2013-08-28	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Tobo netSolution AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Hammarö kommun genomför via Upphandlingsenheten inom Karlstads kommun en offentlig upphandling av Webb sida Hammarö kommun. Upphandlingen sker genom förenklat förfarande och som tilldelningsgrund gäller det för kommunen ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet utifrån en i förfrågningsunderlaget angiven utvärderingsmodell. Av de tio anbud som inkommit vid anbudstidens utgång har två anbud, varav Tobo netSolution AB:s anbud är det ena, bedömts inte uppfylla skall-kravet funktion och därför inte utvärderats. Det aktuella skall-kravet har följande lydelse: ”Flexibiliteten skall beskrivas ingående i lösningsförslaget så att det tydligt framgår hur samtliga sidmallar fungerar. (Se punkt 7.2 i dokumentet vägledande information inför ny webbplats).” I beslut den 17 maj 2013 har kommunen antagit Meridium AB som leverantör.

YRKANDEN

Tobo netSolution AB (netSolution) ansöker om överprövning och yrkar att bolaget ska tilldelas uppdraget eftersom man har det lägsta utvärderingspriset och uppfyller ovan angivet skall-krav. Anledningen till att man inte lämnat något lösningsförslag på sidmallar är att Hammarö kommun på fråga från en anbudsgivare svarat att man i anbudet inte förväntar sig ett lösningsförslag på sidmallar.

Hammarö kommun bestrider bifall till netSolutions ansökan och anför att svaret på den ställda frågan inte ska tolkas på det sätt som netSolution gör gällande.

PARTERNAS TALAN

NetSolution anför bland annat följande. I sitt anbud har man svarat att det aktuella skall-kravet är uppfyllt. De till anbudet bifogade skisserna ger en ingående beskrivning av lösningsförslaget och visar flexibilitet angående hur webbsidan anpassar sig till olika skärmupplösningar (telefon, läsplatta och dator). Detta sammantaget med acceptans av de övriga kraven visar att webbsidan kommer att fungera enligt praxis. Kommunens svar på den fråga som ställts på e-avrop är grunden till att netSolution inte lämnat något lösningsförslag i sitt anbud. Frågan har varit utformad på följande sätt. "Lösningsförslaget för respektive sidmall - förväntar ni er ett lösningsförslag i anbudet eller är det en del av projektet för den leverantör som vinner anbudet?" Och kommunen har i sitt svar anfört följande. "Utformningen av respektive sidmallar är en del av det kommande projektet. Vi förväntar oss inte ett lösningsförslag i anbudet. Utsedd leverantör ska dock i det kommande projektet kunna skapa sidmallar så att de uppfyller våra krav på funktionalitet på webbplatsen. Detta ska vara med i kostnadsberäkningen i anbudet."

Hammarö kommun anför bland annat följande. Av skall-kravet framgår tydligt att anbudsgivarna ingående ska beskriva flexibiliteten hos sidmallarna så att det tydligt framgår hur samtliga sidmallar fungerar. Att det har varit ett begripligt krav som varit möjligt att efterkomma illustreras exempelvis av det vinnande anbudet, där Meridium AB under punkt 5.3 lämnat en drygt fyra sidor lång och informativ beskrivning av det efterfrågade slaget. NetSolution menar att man uppfyllt det aktuella skall-kravet genom att ge in en layout i två versioner (en för fullskärm och en för mobiltelefon-skärm) utan någon utvecklande text för förståelsen av dokumentet eller någon förklaring av vilket eller vilka skall-krav som dokumentet är avsett att uppfylla. Kommunens svar under upphandlingen på frågan om skallkravet rörande sidmallar har inte inneburit en eftergift eller annan föränd-

ring av skall-kravet. Skall-kravet innebär ett krav på en ingående beskrivning av flexibiliteten i sidmallarna. Med flexibilitet avses, som framgår av punkt 7.2 i dokumentet vägledande information inför ny webbplats, möjligheten att förändra och anpassa layout och innehåll inom samma mall. Den ställda frågan har gällt om kommunen inom ramen för skall-kravet förväntat sig ett förslag på färdig lösning. Den frågan har besvarats med nej, eftersom man annars fordrar av anbudsgivarna att prestera något som naturligt hör hemma inom projektet efter avslutad upphandling. Ett förslag på färdig lösning innebär ett exempel på tillämpning av flexibiliteten och inte en beskrivning av densamma.

DOMSKÄL

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Av handlingarna i målet framgår att netSolution inte uppfyllt skall-kravet angående beskrivning av flexibilitet så som det uppställts i förfrågningsunderlaget, dels i kategori 1 skall-krav funktion, dels i 7.2 sidmallar (templates). Förvaltningsrätten instämmer i kommunens bedömning att de skisser/layouts som netSolution bifogat anbudet inte uppfyller nämnda skall-krav.

Frågan är då om kommunens svar på frågan under anbudstiden innebär att skall-kravet inte behöver uppfyllas genom beskrivning av flexibiliteten utan, som netSolution gör gällande, att det är tillräckligt att i anbudet godkänna kravet och sedan uppfylla det under avtalsperioden. Även om svaret kunnat formuleras tydligare anser förvaltningsrätten att det inte utan vidare kan uppfattas så att kommunen helt tagit bort kravet på att ingående och tydligt beskriva lösningsförslaget så som detta krav redovisas i förfrågningsunderlaget. Mot den bakgrunden och då netSolution inte lämnat någon beskrivning som tillnärmelsevis kan anses uppfylla skall-kravet finner förvaltningsrätten att bolaget inte visat att kommunen brutit mot LOU på ett sätt som för netSolution medfört eller kan komma att medföra skada. NetSolutions ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)



Ulrika Forsman