



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2012-07-20
Meddelad i Karlstad

Mål nr
2569-12 E

SÖKANDE
Aditro AB, 556656-6211

MOTPART
Örebro kommun, Upphandlingsenheten
Box 30070
701 35 Örebro

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Aditro AB:s ansökan om överprövning

KONKURRENSVERKET

2012 -07- 2 3

Avd

Dnr

Doss

Aktbil

Dok.Id 66113

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

YRKANDEN M.M.

Örebro kommun har inlett en upphandling om "E-rekrytering", nr 12/15. Av tilldelningsbeslut den 15 juni 2012 framgår att anbud från Aditro AB och Wise Online kvalificerades för utvärdering och att Wise Onlines anbud bedömdes som det mest ekonomiskt fördelaktiga med hänsyn till angivna utvärderingskriterier.

Aditro AB ansöker om överprövning och yrkar att nytt beslut ska fattas.

Som skäl för sin talan anför bolaget huvudsakligen följande.

Vad gäller "2.1.2 kvalitetssäkring" finns inte någon information om avvikelshantering eller spårbarhet nämnd i av Wise Online bifogad kvalitetspolicy. Wise Online har därför inte uppfyllt skall-kravet.

Vad gäller "2.1.4 Ska ha en Disaster Recovery Plan" finns inte en sådan plan bifogad. Örebro kommun tycks dela denna syn då Wise Online erhållit 0 poäng i utvärdering. Vidare, i IS/IT-kraven hänvisar Wise Online till bifogade SLA. Inte heller i denna finns en Disaster Recovery Plan. Wise Online uppfyller därmed inte skall-kravet.

Vad gäller "2.1.18 Redogör för systemets Disaster Recovery Plan och hur snabbt systemet kan fungera till 100 procent igen" har Wise Online varken bifogat redogörelse eller fritextsvar.

Vad gäller punkten 11.5 står det i prisbilagan att alla kostnader ska noteras i denna. Trots detta har Wise Online skrivit att det innebär en kostnad för Örebro kommun vilket tydligt strider mot uttryckt skall-krav.

Örebro kommun anser att ansökan ska lämnas utan bifall och anför huvudsakligen följande.

Aditro AB menar att Wise Online inte har angett någon information kring avvikelshantering eller spårbarhet i sin bifogade kvalitetspolicy. Wise Online har dock angett följande i sin kvalitetspolicy: "Wise Online ska sträva efter att säkerställa att operativ prestanda vid varje tidpunkt är tillgänglig för alla användare hos kunden, såvida inte de operativa delarna är tillfälligt avstängda på grund av i förtid varslat underhåll eller rutinmässig säkerhetskopiering. Användarens tillgång till systemet övervakas med hjälp av operativa driftsverktyg". Kommunen har utifrån kvalitetspolicyen och de svar Wise On-

line angett kring spårbarhet och drift som ställts i IS/IT sammantaget bedömt att skall-kravet är tillgodosett med uppfyllande kvalitetssäkring.

Kommunen har frågat om en Disaster Recovery Plan finns. Svaret ska anges med ja eller nej och både Aditro AB och Wise Online har svart ja på frågan och därmed är kvalificeringskravet tillgodosett. Kommunen har sedan utifrån funktion och kvalitet ställt ett antal frågor utifrån vilket mervärde leverantörens lösning har. Dessa frågor är således bedömningsfrågor och där har en fyrgradig skala använts. Att få noll poäng innebär inte, som Aditro AB hävdar, att skall-kravet inte har uppfyllts utan i stället att mervärdet av svaret bedömts som otillfredsställande eller att inget svar har angetts. Detta torde vara uppenbart även för Aditro AB, som under punkt 2.1.18, även erhållit bedömningen noll poäng.

Ifråga om punkten 11.5 i bilagan IS/IT har Wise Online svarat ja på frågan med tillägget ”till en maxkostnad av 5 000 kronor”. Kommunen har i förfrågningsunderlaget inte angett någon möjlighet till alternativa anbud varför kommunens bedömning är att Wise Online uppfyller kravet på säkerhetstestning. Detta utan hänsyn till Wise Onlines reservation av maxkostnad då detta måste anses vara ett uppenbart fel i anbudet och inte heller påverkar resultatet.

Aditro AB anför att Aditro AB fullt ut accepterar att bolaget, likväl som Wise Online, erhållit noll poäng avseende bedömningen i punkten 2.18, punkten är dock ett bör-krav och inte ett skall-krav.

DOMSKÄL

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören 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.

Wise Online har ifråga om kvalitetssäkring, punkten 2.1.2 i förfrågningsunderlaget, bifogat ett kvalitetspolicydokument. Kommunen har läst detta dokument tillsammans med de svar Wise Online angett i punkterna 7.2.1 –

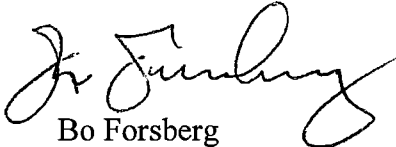
7.2.4 i den bilaga som benämnts IS/IT. Förvaltningsrätten kan här konstatera att Wise Online, såsom Aditro AB framställt sin talan, vid dessa förhållanden får anses ha uppfyllt kravet på kvalitetsäkring ifråga om avvikelshantering och spårbarhet.

Wise Online har besvarat frågan "Systemet ska ha en Disaster Recovery plan. Finns sådan?" jakande (punkten 2.1.4 i förfrågningsunderlaget). Kommunen har därför i enlighet med upphandlingslagstiftningen godtagit Wise Onlines anbud i detta avseende. Aditro AB har även anfört att Wise Online inte under punkten 2.1.18 i förfrågningsunderlaget vare sig i bilaga eller i fritextsvar redogjort för systemets Disaster Recovery plan. Som framgår av punktens rubrik är emellertid förevarande krav av s.k. börkaraktär och att Wise Online inte uppfyllt detta kan i sig inte medföra att bolagets anbud ska diskvalificeras.

Aditro AB har även gjort gällande att Wise Onlines svar vid punkten 11.5 i bilagan IS/IT tydligt strider mot uttryckt skall-krav. Följande fråga har ställts: "Antagen leverantör ska innan leverans till Örebro kommun bekosta säkerhetstestning av systemet och ingående systemkomponenter. Testet ska genomföras av tredje part anvisad eller godkänd av kommunen". Wise Online har besvarat frågan jakande med följande tillägg: "Till en maxkostnad av 5 000 kronor". Örebro kommun har här invänt att det i förfrågningsunderlaget inte angetts någon möjlighet till alternativa anbud varför bedömningen är att Wise Online uppfyller kravet på säkerhetstestning. Enligt förvaltningsrättens uppfattning innebär emellertid den omständigheten att förfrågningsunderlaget inte möjliggör alternativa anbud att Wise Onlines anbud genom tillägget "Till en maxkostnad av 5 000 kronor" varit orent. Att ta med ett sådant anbud i utvärderingen, när villkorade anbud av detta slag inte kan ges enligt förfrågningsunderlaget, är inte förenligt med kravet på likabehandling av leverantörerna i upphandlingen (Jfr Kammarrättens i Jönköping dom i mål nr 68-08). Det är dock inte tillräckligt att den upp-

handlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna för att en upphandling ska rättas eller göras om. Missförhållandet ska även medföra att leverantören lidit eller kan komma att lida skada. Förvaltningsrätten kan här konstatera att Aditro AB ifråga om pris lämnat ett betydligt högre anbud än Wise Online. Detta har återspeglats i en poängsättning avseende pris där Aditro AB erhållit 29,22 poäng och Wise Online 39,87 poäng. En uppräknings om 5 000 kronor av Wise Onlines anbud hade därför inte inneburit att Aditro AB nått en sådan placering att bolaget hade vunnit upphandlingen (Jfr Kammarrättens i Jönköping dom i mål nr 1687-09). Wise Online har mot denna bakgrund inte lidit eller riskerat att lida skada varför Aditro AB:s ansökan ska lämnas utan bifall.

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


Bo Forsberg

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Henrik Melin