



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2013-05-31
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
9954-13

1

SÖKANDE

Softronic AB, 556249-0192
Ringvägen 100
118 60 Stockholm

Ombud: Advokaterna Ulf Isaksson och Michael Lindqvist
Danowsky & Partners Advokatbyrå AB
Box 16097
103 22 Stockholm

MOTPART

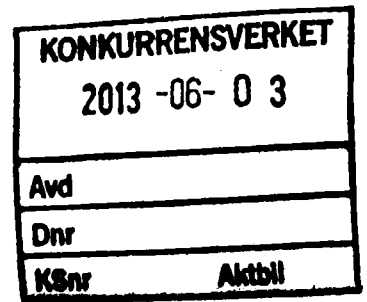
Stockholms läns landsting
Box 22550
104 22 Stockholm

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar om rättelse på så sätt att Stockholms läns landstings förnyade konkurrensutsättning genom avrop enligt ramavtal IT-konsulttjänster – avseende Windows 7 till akutsjukhusen – får avslutas först sedan rättelse gjorts.



Dok.Id 356065

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
09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Stockholms läns landsting genomför avrop genom förnyad konkurrensutsättning enligt ramavtal IT-konsulttjänster avseende Windows 7 till akutsjukhusen. I tilldelningsbeslut den 17 april 2013 beslutade Stockholms läns landsting att anta Cybercom Group AB (Cybercom) som leverantör.

Softronic AB yrkar i första hand rättelse på så sätt att anbudet från Cybercom ska uteslutas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Som grund för ansökan anges att ett antagande av Cybercoms anbud strider mot regeln om affärsmässighet i LOU liksom mot principerna om likabehandling och icke-diskriminering. Bolaget anför bl.a. följande. Ramavtalet stadgar i punkterna 2.6 och 13.2 att avtalade takpriser inte får överskridas vid förnyad konkurrensutsättning. Leveransområde nr 2 ska enligt förfrågningsunderlaget prissättas på löpande räkning per timme och därmed i enlighet med de priser som anges i ramavtalet. För Cybercoms del innebär detta att högsta tillåtna timpriset är mellan 632 kr och 871 kr beroende på konsultens roll och kompetensnivå. Trots detta har Cybercom i anbudet offererat ett ”snitt-timpris” för alla resurser om 966 kr. Vad gäller leveransområde nr 1 överstiger timpriset för eventuella tilläggsbeställningar med ännu större marginal Cybercoms priser enligt ramavtalet. Anbudet borde således redan på denna grund ha förkastats.

Genom att sätta ett ramavtalsstridigt högt timpris för tilläggsbeställningar har Cybercom kunnat sänka det fasta priset i sin offert och fått en otillbörlig fördel i utvärderingen. Utvärderingskriterierna var utformade så att det fasta priset väger tyngre än timpriset. Genom anbudet har Cybercom begränsat omfattningen av arbetet i fastprisuppdraget. Det arbete som har exkluderats saknar landstinget egen kompetens att utföra. Arbetet kommer därmed att behöva beställas till ramavtalsstridigt höga timpriser. Att anbudet kräver omfattande motprestationer från landstinget i form av bland

annat upprättande av mottagande projektorganisationer, strider dessutom mot det grundläggande kravet i förfrågan att göra ett helhetsåtagande för den efterfrågade tjänsten. Cybercoms anbud har utformats så att stora delar av det arbete som förutsätts ske inom leveransområde nr 5 i praktiken inte ingår i bolagets erbjudande. I stället kommer landstinget att behöva avropa detta arbete som tilläggstjänster på löpande räkning till ett pris per timme som kommer att överstiga ramavtalets priser. Det finns skäl att tro att en sådan fördyring leder till att Cybercoms sammanlagda pris överstiger priset i Softronics anbud. Cybercoms anbud strider följaktligen mot förfrågans krav på att anbudsgivaren har haft att ange ett fast pris för leveransområdet.

Stockholms läns landsting medger yrkandet att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. Det är ostridigt att Cybercoms pris per timme för leveransområde 1 och 2 är angivet till 1 274 kr respektive 966 kr, vilket är högre än det högsta timpris som Cybercom får ta ut enligt ramavtalet IT-konsulttjänster inom kompetensområdet infrastruktur. Av vad Softronic närmare anfört om Cybercoms anbud framgår även att den vinnande anbudsgivaren förefaller förutsätta att antal åtaganden av landstinget, dvs. den mottagande projektorganisationen SLL IT. Dessa antaganden botten sannolikt i initiala brister i uppdragsbeskrivningen, som inte tillräckligt tydligt och precist anger vilka resurser från landstingets egen IT-organisation, SLL IT, som kommer att erbjudas och i vilken utsträckning dessa kommer att medverka vid projektets genomförande. Detta innebär att en del av de påtalade bristerna i Cybercoms anbud ytterst är att hänföra till otydligheter i själva uppdragsbeskrivningen. I sådant fall är rättelse genom en ny utvärdering inte en lämplig påföljd. I detta fall finns det risk att vissa otydligheter i förfrågningsunderlaget kan ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede, varför rättelse genom en utvärdering med uteslutande av Cybercoms anbud inte skulle utgöra en adekvat åtgärd. Domstolen är vid val av lämplig påföljd inte beroende av yrkande från

parterna när den ska avgöra vilken av dessa åtgärder som den ska besluta om (RÅ 2005 ref. 47). Avslutningsvis ska det särskilt framhållas att en ny utvärdering med förkastande av Cybercoms anbud, utan möjlighet för landstinget att förtydliga vissa uppgifter i uppdragsbeskrivningen i förfrågningsunderlaget, sannolikt kommer att medföra att landstinget blir tvunget att avbryta upphandlingen då offererade priser i de återstående anbuden avsevärt överstiger de budgetramar som finns för detta projekt.

Softronic AB anför därefter följande. I förfrågningsunderlaget anges på ett flertal ställen att det är fråga om ett uppdrag där leverantören gör ett helhetsåtagande för projektet. Helhetsåtagandet innebär att leverantören åtar sig ett sammanhållet uppdrag att konsolidera landstingets idag tre klientplattformar till en enda plattform baserad på operativsystemet Windows 7. Såväl Softronic som de övriga två anbudsgivarna som har godkänts vid anbudsutvärderingen förhöll sig till förfrågningsunderlaget som det var utformat. Den omständigheten att Cybercom i sitt anbud har feltolkat förfrågningsunderlaget och därigenom har sökt övervältra uppgifter som enligt förfrågningsunderlaget ska ingå i leverantörens helhetsåtagande kan inte tas till intäkt för att det skulle ha förelegat en otydlighet eller brist i förfrågningsunderlaget. Den felaktighet som har uppmärksamats är hänförlig till anbudsutvärderingen. Landstinget har inte uppmärksammat att Cybercoms anbud innehöll prisangivelser i strid med ramavtalet och inte heller att väsentliga delar av projektet har lagts över på landstinget. Den minst ingripande och mest lämpade åtgärden är under dessa förhållanden att förvaltningsrätten förordnar om rättelse i enlighet med förstahandsyrkandet (se t.ex. RÅ 2008 not. 26). Landstingets planer på att eventuellt avbryta upphandlingen i ett senare skede bör inte beaktas vid övervägandet mellan valet av rättelse eller att upphandlingen ska göras om.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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

Prövningen i förvaltningsrätten är en kontroll av om det på grund av vad sökanden har anfört finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Vid valet av åtgärder är rätten inte bunden av det sökanden har yrkat i målet (RÅ 2005 ref. 47 och RÅ 2008 not. 26). Om motparten anser att en ansökan om överprövning ska bifallas bör rätten i princip kunna utgå från att den kan bifalla ansökan och besluta om lämplig åtgärd (Kammarrättens i Jönköping domar den 5 juni 2012 i mål nr 1693-12 och den 5 november samma år i mål nr 2466-12).

Softronic AB har som grund för sin ansökan gjort gällande att vinnande anbudsgivare har angett ett timpris i strid ramavtalet samt att anbudet förutsätter åtaganden från Stockholms läns landsting som strider mot den uppdragsbeskrivning som anges i förfrågningsunderlaget. Stockholms läns landsting instämmer i de brister i det vinnande anbudet som har påtalats av bolaget och medger att upphandlingen ska göras om, med motiveringen att otydligheter i förfrågningsunderlaget kan ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede.

Det är ostridigt mellan parterna att de timpriser som Cybercom har angett för leveransområde 1 och 2 överskrider avtalat takpris enligt ramavtalet. Det framgår vidare att vinnande anbud förutsätter åtaganden från Stockholms läns landsting såsom en mottagande projektorganisation som

inte överensstämmer med uppdragsbeskrivningen och att detta har påverkat strukturen för prissättningen enligt förfrågningsunderlaget. Genom att utvärdera anbudet från Cybercom har Stockholms läns landsting underlåtit att upprätthålla kraven som anges i ramavtalet och förfrågningsunderlaget avseende bl.a. takpris. Stockholms läns landsting har således genom sitt förfarande, i strid mot likabehandlingsprincipen, tillämpat förfrågningsunderlaget på ett felaktigt sätt. Denna brist har medfört att Softronic har lidit skada och det finns därför skäl för ett ingripande från förvaltningsrättens sida.

Den nyss konstaterade bristen kan inte anses ha påverkat det konkurrensuppsökande skedet utan kan avhjälpas genom att en ny kvalificeringsprövning görs, vid vilken kraven som anges i ramavtalet och förfrågningsunderlaget upprätthålls. Det är därför tillräckligt att i detta fall besluta om rättelse. Det ankommer på Stockholms läns landsting att rätta upphandlingen i enlighet med vad som nu har anförts. Ansökan ska således bifallas på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens interimistiska förordnande den 26 april 2013 upphör därmed att gälla.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Karl Lundberg
Rådman

Theresa Winnberg Elliot 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.