



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 30

DOM

2018-08-03

Meddelad i Stockholm

Mål nr

13099-18

SÖKANDE

Skolon AB, 556958-4120

Ombud: Advokat Christian Härdgård och jur.kand. My Becher
Advokatfirman Delphi i Malmö AB
Stora Nygatan 64
211 37 Malmö

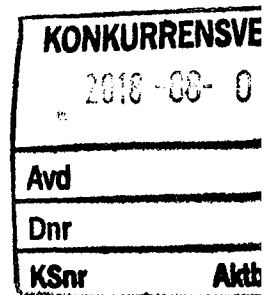
MOTPART

Stockholms stad

Ombud: Stadsadvokat Malin Lindvall
Stadsledningskontoret
Hantverkargatan 3 A, 2 tr
105 35 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 990599

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:30

YRKANDEN M.M.

Stockholms stad (Staden) har genomfört en upphandling av ett ramavtal gällande läromaterial (dnr 3.3.2-972/2017). Upphandlingen, som genomförts genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU), har bestått av olika delområden, där delområde B omfattat digitala läromedel/läromaterial på digital media som används i undervisningen (licenser/abonnemang) på svenska och andra språk samt fortbildningsmaterial för lärare. Av upphandlingsrapporten avseende delområde B framgår att Staden har bedömt att anbudet från Skolon AB inte har uppfyllt kraven enligt punkt 1.4.6 i förfrågningsunderlaget, eftersom dess webbutik inte ger möjlighet att söka på exempelvis språk, format eller ISBN-nummer.

Skolon AB (bolaget) yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så vis att en ny kvalificering och anbudsutvärdering ska genomföras och att bolagets anbud ska beaktas vid denna anbudsutvärdering. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. Bolagets webbutik har en sökfunktion som uppfyller samtliga skall-krav. Förkastandet av bolagets anbud har därmed skett i strid med likabehandlingsprincipen. Om bolagets anbud inte hade förkastats skulle bolaget haft det vinnande anbudet i upphandlingen eftersom bolagets anbud haft lägsta pris. Stadens agerande har därmed medfört eller i vart fall kunnat komma att medföra skada för bolaget. Bolagets webbutik innehåller en sökfunktion som möjliggör lätta sökningar enligt ställda skall-krav. Sökningarna på titel görs genom att i sökrutan i "biblioteket" ange aktuellt namn eller titel. Sökningar efter titel fungerar mycket väl i plattformen. Det är ytterst oklart för bolaget varför Staden misslyckats med att göra en sådan enkel sökning. I bolagets manual och "FAQ" finns det väl beskrivet hur sökningar görs och fungerar. Sökning på upphov, ISBN-nummer, utgivningsår, språk och format görs i samma sökruta i "biblioteket", men genom att lägga till det

begrepp som man söker efter följt av kolon. För att göra en sökning på ämne/kategori görs sökningen genom att klicka på knappen "filter" strax höger om sökrutan. Bolaget använder ett av flera gängse sätt för att erbjuda sökningar på specifika begrepp som flera välkända aktörer inom sökning också använder. Bolaget har därmed tillhandahållit en webbutik med en sökfunktion som uppfyller samtliga skall-krav i förfrågningsunderlaget. Bolagets anbud uppfyller således de obligatoriska kraven, varför anbudet borde ha antagits. Beträffande kravet enligt punkt 4.1.2 i förfrågningsunderlaget är detta så otydligt och oklart att bolaget och övriga anbudsgivare inte har kunnat avgöra vad som omfattas av stor bredd och djup i sortimentet, Stadens behov avseende modersmålsundervisning och lätta sökningar eller vad Staden tillmäter betydelse vid utvärderingen av dessa. Upphandlingen strider därmed mot de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna om likabehandling och transparens.

Staden anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Den sökfunktion som finns i bolagets webbutik möjliggör inte lätta sökningar. Vid prövningen av anbudet gjordes sökningar på upphov, titel, ISBN-nummer, utgivningsår, språk, ämne/kategori och format. Det kunde därvid konstateras att det inte gick att söka och få träff på exempelvis språk, format eller ISBN-nummer. Efter tilldelningsbeslutet har bolaget förklarat att varje sökning måste föregås av ett tillägg av det begrepp man söker efter följt av kolon. Detta är inget som framgår av webbutiken och avviker också från andra leverantörers tjänster. Med anledning av bolagets förklaring har nya sökningar gjorts och det går fortfarande inte att söka på enbart titel och detta även om sökningen föregås av begreppet "titel". Bolagets anbud uppfyller inte heller kravet i punkt 4.1.2 i förfrågningsunderlaget på att anbudsgivarna ska ha stor bredd och stort djup i sitt sortiment.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i den nu nämnda lagen 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.

I punkt 1.4.6 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande. I webbutiken ska Staden lätt kunna söka medier i produktkatalogen. Produktkatalogen ska ha en tydlig kategoristruktur och innehålla bibliografiska uppgifter, bokomslag (om möjligt), beskrivande text på svenska eller engelska på tillgängliga medier samt format. Produktkatalogen ska minst möjliggöra sökning på upphov, titel, ISBN-nummer, utgivningsår, språk, ämne/kategori och format.

Bolaget har i sin ansökan om överprövning redogjort för att sökningar på ISBN-nummer, utgivningsår, språk och format kan göras i sökrutan i webbutiken genom att ange aktuellt begrepp följt av ett kolon. Enligt förvaltningsrätten får en förutsättning för att det lätt ska gå att söka i en produktkatalog anses vara att det tydligt framgår av söksidan hur sökningar på olika begrepp ska göras i det fall användaren måste ange något ytterligare utöver sökordet. Det har inte kommit fram att det framgår av sidan för sökningar i webbutiken att sökningar måste göras på det sätt som bolaget har beskrivit i sin ansökan om överprövning. Även om det i manualen och

”FAQ” mer detaljerat beskrivs hur sökningar ska genomföras, anser förvaltningsrätten att avsaknaden av den nu nämnda informationen på sidan för sökningar medför att bolagets anbud inte anses uppfylla kravet på att webbutiken ska möjliggöra lätta sökningar. Detta då en användare som förväntar sig att det ska vara möjligt att söka på endast sökordet måste leta sig vidare på hemsidan för att få mer information om hur en sökning ska kunna genomföras.

Bolaget har vidare anfört att kravet på lätta sökningar är alltför vagt formulerat. Förvaltningsrätten anser inte att kravet att Staden lätt ska kunna söka medier i produktkatalogen ger ett sådant utrymme för godtycklighet att det strider mot transparensprincipen. Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att Staden inte har agerat i strid med likabehandlingsprincipen när den förkastat bolagets anbud.

Efter att bolaget ansökt om överprövning av upphandlingen har Staden anfört att bolagets anbud inte heller uppfyllt kravet enligt punkt 4.1.2 i förfrågningsunderlaget. Bolaget har i sin tur anfört att det aktuella kravet strider mot principerna om likabehandling och transparens. Eftersom det har konstaterats att bolagets anbud inte har uppfyllt kravet enligt punkt 1.4.6 i förfrågningsunderlaget, kan bolaget emellertid inte anses ha lidit skada eller riskerat att lida skada till följd av de påstådda överträdelserna av principerna om likabehandling och transparens avseende punkt 4.1.2 i förfrågningsunderlaget. Det saknas därför anledning för förvaltningsrätten att närmare pröva den aktuella invändningen. Bolagets ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i

bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).

Hedvig Holtström
Förvaltningsrättsfiskal

Andreas Thörnroos har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.