



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Entro AS
Att. Jorun Eggen
Postboks 6064 Sluppen
7434 TRONDHEIM

Deres referanse

Vår referanse
2011/180

Dato
12.09. 2011

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage på offentlig anskaffelse av 22. juni 2011 vedrørende anskaffelse av rapporteringsverktøy for innsamling og behandling av måletekniske data. Klagenemndas sekretariat har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Grunnen er at klagen klart ikke kan føre fram. Sekretariatets avvisningsbeslutning kan påklages til klagenemndas leder innen 3 virkedager etter at den ble gjort kjent for klager.

Nedenfor gis en oppsummering av bakgrunnen for klagen og sekretariatets vurdering.

Bakgrunn:

- (1) Sandnes kommune (heretter kalt innklagede) kunngjorde 8. juni 2011 en åpen anbudskonkurranse for anskaffelse av programvare for innsamling og behandling av måletekniske data. Anskaffelsens verdi er i kunngjøringen punkt II.2.1) angitt til å være mellom 1 000 000 kroner og 1 300 000 kroner. Tilbudsfrist var i kunngjøringen punkt IV.3.4) angitt til å være 6. juli 2011 klokken 12.00.
- (2) Vedlagt konkurransegrunnlaget var en kravspesifikasjon. I punkt 1.4.1 "*Generelle krav*" var det blant annet stilt følgende krav til rapporteringsverktøyet:

"

<i>Krav nr.</i>	<i>Beskrivelse/Produktnavn</i>	<i>Besvares av leverandøren i Bilag 2</i>
1.	<i>All software skal installeres på en lokal server i Sandnes kommunes adm. IT-nett.</i>	
2.	<i>Programmet skal være web-basert og skal kunne</i>	

Postadresse
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse
Rådhusgaten 4
5014 Bergen

Tlf.: +47 55 59 75 00 E-post:
postmottak@kofa.no
Faks: +47 55 59 75 99 Nettside: www.kofa.no

	<i>betjenes via Internet Explorer.</i>	
--	--	--

"

- (3) Ved tilleggskunngjøring 21. juni 2011 ble følgende spørsmål fra en leverandør og svar fra innklagede kunngjort:

"Spørsmål fra interessent:

Viser til anbudsforspørsel på Doffin på EOS-system. I Kravspesifikasjonen pkt. 1.4.1 er krav nr. 1 at "All software skal installeres på en lokal server i Sandnes kommunes adm.IT-nett." Og krav 2 er at "Programmet skal være web-basert og skal kunne betjenes via Internett Explorer". Vårt system er et ekte web-basert program, slik at all brukerinteraksjon foregår via web. Serverdelen (database og webserver) er installert hos oss, og bryter for så vidt med krav 1, men når programmet er web-basert, så er det jo irrelevant hvor serverdelen ligger, så lenge sikkerhet og drift er ivarettatt. Vårt spørsmål er: Er krav 1 et ufravikelig krav eller kan en ekte web-løsning som vår aksepteres (serverdel hos leverandør)? Hvis dette er et ufravikelig krav, hva er begrunnelsen for kravet?

Svar fra Oppdragsgiver:

Riktig som leverandør påpeker. Kravspesifikasjon 1.4.1 gir tydelig føring. All programvare skal installeres på kommunens lokale server i Sandnes kommune. Krav kan ikke fravikes. Programvaren som er installert lokalt skal fungere som en web basert server. Bruker av system, kan via Internett leser – få tekniske data via en web-basert side."

- (4) Klager brakte saken inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser ved brev 22. juni 2011.
- (5) Innklagede har opplyst at kontrakt ikke vil inngås før klagenemnda har behandlet saken.

Anførsler:

Klagers anførsler:

Kravspesifikasjonen

- (6) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket om offentlige anskaffelser ved utformingen av kravspesifikasjonen. Det vises til at kravet *"All software skal installeres på en lokal server i Sandnes kommunes adm. IT-nett"*, er et irrelevant krav som utestenger alle de leverandører som leverer en ren webløsning som leverandør, heriblant klager. I følge klager fins det flere leverandører i markedet som leverer en ren webløsning. Når det også i kravspesifikasjonen er oppstilt et krav om at programmet skal være web-basert, er det irrelevant med et krav om lokal server. Klager kan tilby en meget god systemløsning uten lokal installasjon, hvor alt kunden trenger er en PC med tilgang til internett.

Innklagedes anførsler:

Kravspesifikasjonen

- (7) Innklagede anfører at kravet om at *"All software skal installeres på en lokal server i Sandnes kommunes adm. IT-nett"* er i samsvar med forskriftens krav. I følge innklagede er det i kravspesifikasjonen stilt fornuftige krav som ligger innenfor det skjønn innklagede har i slike anskaffelser. Det er oppdragsgiver som skal definere og beskrive behovet når en konkurranse utlyses, noe som også er fastslått i klagenemndas sak 2009/153. Det vil være uunngåelig at slike krav vil kunne føre til at enkelte leverandører ikke kan tilby det som etterspørres, og derfor ikke vil kunne delta i konkurransen. I klagenemndas sak 2009/153 ble det også presisert at det ikke kunne anses å hindre konkurransen at den aktuelle klagerens produkt var avskåret fra konkurransen som følge av de krav som var oppstilt i kravspesifikasjonen. I foreliggende konkurranse ønsker innklagede å kjøpe programvaren istedenfor å leie den. Innklagede vurderer en lokalt installert løsning som den beste, fordi innklagede ønsker lett håndterbare og fleksible integrasjonsløsninger mot tredje parts leverandører som alle er lokalt installert. Videre er det større mulighet til å få dekket eventuelle behov for spesialtilpasninger når løsningen og data finnes lokalt. Systemer og integrasjoner lokalt sikrer også at data ikke forlater innklagedes lokale nettverk, samt sikrer innklagedes ønske om å ha kontroll over hvem som har tilgang til data. Det er altså hensynet til sikkerhet, tilgang til data, eierskap, konvertering av data til nye system og ikke minst enklere integrasjon og eventuelle spesialtilpasninger mot fremtidige system, som er bakgrunnen for det aktuelle spesifikasjonskravet. I motsetning til hva klager anfører, er kravet derfor relevant. Kravet hindrer heller ikke konkurransen unødvendig. Innklagede har tatt utgangspunkt i et velfungerende marked med tilstrekkelig antall leverandører når kravene i konkurransen ble utformet. Erfaringsmessig er innklagede av den oppfatning at det finnes flere tilbydere på markedet som leverer i henhold til de krav som er satt.

Sekretariatets vurdering:

- (8) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om Klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er også rettidig. Anskaffelsen gjelder anskaffelse av en programvare som er en vareanskaffelse. Anskaffelsens verdi er i kunngjøringen punkt II.2.1) estimert til å være mellom 1 000 000 kroner og 1 300 000 kroner. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser følger anskaffelsen etter sin (opplyste) art og verdi forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr 402 del I og II, jf. forskriftens §§ 2-1 og 2-2.

Kravspesifikasjonen

- (9) Det første sekretariatet må ta stilling til, er klagers anførsel om at kravspesifikasjonens krav om at *"All software skal installeres på en lokal server i Sandnes kommunes adm.IT-nett"* strider med regelverket om offentlige anskaffelser. Klager viser til at kravet både irrelevant og hindrer konkurranse.
- (10) Til tross for at kravet om installasjon på lokal server i følge klager ikke er relevant, hører det i utgangspunktet under oppdragsgivers innkjøpsfaglige skjønn å definere behovet knyttet til anskaffelsen, og da også kravspesifikasjonen, jf. også klagenemndas sak 2009/153 (39), hvor det uttales at *"det ligger til innklagedes innkjøpsfaglige skjønn å vurdere hvilket behov som foreligger og hvordan dette best kan tilfredsstilles."*

- (11) Selv om det i utgangspunktet er opp til oppdragsgiver å angi spesifikasjonskrav, følger det av forskriften § 8-3 (2) at:

"Tekniske spesifikasjoner skal gi leverandørene like muligheter og må ikke medføre unødvendige hindringer for konkurranse om offentlige kontrakter."

- (12) Spørsmålet er om forutsetningen om at den tilbudte løsningen må installeres på en lokal server hos innklagede, medfører *"unødvendige hindringer for konkurranse"*, jf. § 8-3 (2).

- (13) Klagenemndas sak 2009/124 gjaldt spørsmålet om de oppstilte spesifikasjonskravene medførte unødvendige hindringer for konkurransen. Det ble vist til at formålet bak forskriften § 17-3, som tilsvarer forskriften § 8-3, var å supplere likebehandlingsprinsippet ved at det må gis en kvalifisert begrunnelse for krav som hindret konkurranse, jf. premiss (29).

- (14) I klagenemndas sak 2009/153, ble også spørsmålet om de oppstilte spesifikasjonskravene medførte unødvendige hindringer for konkurransen drøftet. Saken gjaldt for øvrig en anskaffelse regulert av forskriften del III. I denne saken var tilfellet av blant annet den aktuelle klager ikke kunne tilby det som var etterspurt, og nemnda uttalte følgende:

"Det er på det rene at det finnes flere tilbydere på markedet som leverer slike systemer som innklagede etterspør, som kan benyttes sammen med Microsoft Outlook 2003 eller høyere. Denne forutsetningen kan derfor ikke sies å unødvendig hindre konkurranse, selv om klagers produkt i dette tilfellet vil være avskåret fra å konkurrere."

- (15) Innklagede har vist til at bakgrunnen for at det var ønsket en løsning som var lokalt installert, var at dette sikret eierskap, bedre sikkerhet, bedre tilgang til data, konvertering av data til nye system, samt enklere integrasjon og eventuelle spesialtilpasninger mot fremtidige system. Det synes ikke å være bestridt at flere leverandører på markedet kan levere en lokalt installert løsning.
- (16) Slik sekretariatet ser det, er innklagedes begrunnelse for å anvende det aktuelle spesifikasjonskravet kvalifisert velbegrunnet, og det er også på det rene at flere leverandører kan levere i henhold til kravspesifikasjonen. På denne bakgrunn finner sekretariatet at innklagede ikke har brutt forskriften § 8-3 (2) ved at de tekniske spesifikasjonene unødvendig hindrer konkurranse. Klagers anførsel fører ikke fram.
- (17) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre fram, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforordningen § 9.

Med vennlig hilsen

Erlend Pedersen
gruppeleder (e.f.)

Mari Rund
førstekonsulent

Kopi til:
Sandnes kommune Postboks 284