



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 31

DOM

2017-04-26

Meddelad i Stockholm

Mål nr

26408-16

SÖKANDE

A till Ö Företagsutveckling AB, 556427-9528

Box 575

651 13 Karlstad

MOTPART

Arbetsförmedlingen

Juridiska avdelningen

113 99 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2017-04-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 824249

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

BAKGRUND

Arbetsförmedlingen har genomfört upphandlingen, Individuellt pedagogiskt stöd vid utbildning, Af-2016/0016 7734. Upphandlingen är uppdelad i 10 leveransområden. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarandeenligt 15 kap. lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Av tilldelningsbeslut daterat den 2 december 2016 framgår att Arbetsförmedlingen, valt att avseende marknadsområde 1-10 teckna avtal med annan leverantör än A till Ö Företagsutveckling AB.

YRKANDEN M.M.

A till Ö Företagsutveckling AB (bolaget) yrkar i första hand att rättelse görs vilket medför att A till Ö Företagsutveckling AB:s anbud tas upp till bedömning eftersom det förkastats på felaktiga grunder. I andra hand yrkas att upphandlingen görs om på grund av att anbudsfrågan var så bristfälligt utformad att 16 av 21 leverantörer blev förkastade vilket medför att Arbetsförmedlingen inte antagit de mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet. Den skada A till Ö Företagsutveckling AB lidit eller riskerar att lida är att de har haft en högst reell chans att tilldelas kontrakt om inte Arbetsförmedlingen på felaktiga grunder förkastat deras anbud.

Till stöd för sin talan anför Bolaget i huvudsak följande. Anbudet har blivit förkastat på grund av att bolaget på ett ej godkänt vis redovisat underleverantör utan endast hänvisat till en bilaga.

Bolaget anser att genom att hänvisa till bilagt samarbetsavtal där alla uppgifter som Arbetsförmedlingen efterfrågar, för underleverantörer, finns med så anser bolaget att de tydligt fullgjort det som efterfrågats. Företagsnamn, adress, organisationsnummer finns således i samarbetsavtalet som verifierar överenskommelsen om att samarbete finns. Underleverantören ska inte utföra en viss del av tjänsten för att uppfylla kompetens eller skall-

krav i utförande, underleverantören ska addera uppföljande kvalitetshöjning i det kommande utförandet av tjänsten.

Kvalitetsbedömning av ett anbudssvar borde rimligtvis inte avgöras angående en faktauppgift som inte ska värderas utifrån formulering eller resonemang och som finns angiven utifrån efterfrågade uppgifter.

Bolaget anför vidare att det strider mot proportionalitetsprincipen att diskvalificera deras anbud. Deras anbud innehåller samtliga efterfrågade uppgifter, delvis finns efterfrågade uppgifter redovisade i bilaga, vilket tydligt anges i aktuellt svarsfält.

Bolaget är helt införstådd med och respekterar beslut som påvisar att det saknas efterfrågade uppgifter av fakta eller beskrivningar. I anbudet är det inte så att det saknas efterfrågade uppgifter varken av fakta eller av beskrivningar.

Arbetsförmedlingen bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför att bolaget inte har redovisat uppgifter om underleverantörer på föreskrivet sätt och har således inte uppfyllt ska-kravet i punkt 1.2.14 i förfrågningsunderlaget. Därmed har bolaget inte rätteligen gått vidare till utvärdering. Upphandlingen har således genomförts i enlighet med förfrågningsunderlaget, de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU och övriga bestämmelser i LOU. Bolaget har således inte lidit eller riskerat att lida skada.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) har den 1 januari 2017 upphävts och ersatts med lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Av övergångsbestämmelserna till den nya lagen framgår dock att den upphävda

lagen gäller för sådan upphandling som påbörjats före ikraftträdandet.

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU. Rätten kan då besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har gjort gällande att dess anbud felaktigt har förkastats av Arbetsförmedlingen. Vidare har bolaget anfört att förfrågningsunderlaget inte varit tillräckligt tydligt och att ställda krav i upphandlingen strider mot proportionalitetsprincipen.

Förvaltningsrätten konstaterar att en av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen. Ska-Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot lika-behandlingsprincipen och principen om öppenhet.

Förvaltningsrätten konstaterar att det av förfrågningsunderlagets punkt 1.2.14 bl.a. framgår bl.a. att anbudsgivaren ska ange samtliga underleverantörer som anbudsgivaren avser att anlita vid utförandet av tjänsten och att de ska redovisas i avsedd ruta. Vidare framgår av punkten 1.6.6. att anbud lämnas elektroniskt i upphandlingsverktyget Tendsign och anbudssvar lämnas i de härför avsedda svarsfälten i Tendsign och att bilagor endast kommer att beaktas om sådana begärts av Arbetsförmedlingen för ett visst avsnitt.

Bolaget har anfört att det strider mot proportionalitetsprincipen att diskvalificera deras anbud. Proportionalitetsprincipen innebär att den upphandlande enheten i en upphandling inte får ställa större krav på leverantören eller leveransen än som behövs och vad som får anses vara ändamålsenligt för den aktuella upphandlingen. Kraven ska således ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det behov som skall täckas (se prop. 2006/07:128 s. 132). Förvaltningsrätten anser att det inte strider mot proportionalitetsprincipen att ställa krav på att underleverantörer ska redovisas i en särskild ruta. Det skulle strida mot upphandlingsprinciperna om Arbetsförmedlingen låtit anbudet utvärderas eftersom det inte uppfyller ett ska-krav.

Förvaltningsrätten gör bedömningen att det av förfrågningsunderlaget klart och tydligt framgår att svar ska lämnas på avsedd plats och att bilagor inte kommer beaktas om sådana inte särskilt begärts. Bolaget kan inte genom det anförda anses ha visat att Arbetsförmedlingen genom sin utvärdering brutit mot någon regel i LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV3109/1A LOU).

Charlotte Hedberg

Rådman

Målet har föredragits av Charlotta Aggevall.



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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 angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

