



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2010-10-04
 Meddelad i
 Stockholm

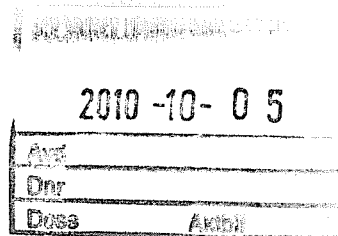
Mål nr
 35579-10
 Enhet 13

SÖKANDE

Stiftelsen NyföretagarCentrum Eskilstuna, 818001-2158
 Portgatan 3
 633 42 Eskilstuna

MOTPART

Arbetsförmedlingen
 Juridiska enheten
 113 99 Stockholm

**SAKEN**

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om åtgärder enligt LOU.

Dok.Id 60912

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

BAKGRUND

Arbetsförmedlingen, Avdelningen Kompletterande arbetsförmedlingstjänster, genomför en ramupphandling avseende köp av konsulttjänster för det arbetsmarknadspolitiska programmet Stöd vid start av näringsverksamhet, dnr Af-2010/047079. Upphandlingen sker för 16 olika arbetsmarknadsområden i Sverige. Varje avtalsområde utvärderas för sig och avtal avses att tecknas för en leverantör per arbetsmarknadsområde och det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet för varje arbetsmarknadsområde kommer att antas. Aktuell upphandling genomförs som en förenklad upphandling och gäller främst utredning och bedömning av sökandens affärsplaner samt uppföljning av nyföretagare under bidragsperioden.

I tilldelningsbeslut den 2 juli 2010 anges att anbud från annan leverantör än Stiftelsen NyföretagarCentrum Eskilstuna (nedan också NFC eller stiftelsen) bedöms vara det ekonomiskt mest fördelaktiga och avtal avses därför tecknas med annan anbudsgivare för arbetsmarknadsområde Eskilstuna.

YRKANDEN

Stiftelsen NyföretagarCentrum Eskilstuna ansöker om överprövning och ingripande enligt LOU för arbetsmarknadsområde Eskilstuna. NFC yrkar att rättelse ska ske till förmån för stiftelsen eftersom den vinnande leverantören inte har uppfyllt ett skall-krav och Arbetsförmedlingen felaktigt har gett anbudet för höga poäng.

Arbetsförmedlingen bestrider bifall till yrkandena.

Stiftelsen anför till stöd för sin talan i huvudsak följande. Kyllenius & Garmer AB kom in med sitt anbud den 19 april 2010 medan det i förfrågningsunderlaget anges att anbud skall vara Arbetsförmedlingen tillhanda senast den 12 april och för sent inkommet anbud tas inte upp till prövning. Arbetsförmedlingen tycks ha frångått detta formella krav.

Den av Kyllenius & Garmer AB, i sitt anbud, presenterade kännedomen och metoderna för inhämtande av kunskap om den aktuella småföretagsmarknaden motsvarar inte fullt ut vad som angetts som krav i förfrågningsunderlaget. Det egna bolaget har överlägset bättre förankring och kännedom om den aktuella lokala småföretagarmarknaden och därmed bättre förutsättningar att bedöma bärkraften i en affärsidé. Kyllenius & Garmer AB är en bland dessa lokala näringslivsaktörer okänd aktör, utan de kontakter och den lokala kännedom som efterfrågas. Den konsult, som anges aktuell för uppdraget har begränsad erfarenhet och har inte etablerad kontakt med de i förfrågningsunderlaget angivna väsentliga aktörerna. NFC ifrågasätter i vad mån anbudsgivaren har ett reellt behov av den lokala konsulten och undrar om inte konsulten har åberopats endast för att ge intryck av att leverantören har en lokal förankring. Det står klart för NFC att Kyllenius & Garmer saknar tillräckliga resurser att utföra uppdraget i Eskilstuna. Arbetsförmedlingen har i sin bedömning och utvärdering inte tillämpat och följt de krav och kriterier som angetts i förfrågningsunderlaget vad avser bedömningen av kännedom om lokala småföretagsmarknader. Kyllenius & Garmer ABs anbud uppfyller inte kvalificeringskriterierna och deras anbud har felaktigt getts för höga poäng. Arbetsförmedlingens beslut strider mot 11 kap 12 § LOU.

Arbetsförmedlingen anför som grund för sitt bestridande bl a följande. Beslutet att inte sluta avtal med NFC strider inte mot reglerna i LOU. Det vore ett för stort ingrepp med alltför omfattande skadeverkningar att förordna om att upphandlingen ska göras om. Arbetsförmedlingen yrkar i ett sådant fall att ingripande i första hand ska ske genom rättelse och i andra hand genom ny utvärdering.

Av punkten 6.1 "*Anbudsföreskrifter*" i förfrågningsunderlaget framgår att anbudet skall vara Arbetsförmedlingen tillhanda senast den 12 april 2010. Vidare framgår av punkten 6.5 "*Ändringar och tillägg*" att Arbetsförmedlingen kan komma all göra ändringar och rättelser i förfrågningsun-

derlaget under anbudstiden och att det ankommer på leverantören att kontinuerligt besöka Arbetsförmedlingens hemsida för upphandlingar för att hålla sig uppdaterad under pågående upphandling. Av bifogad "skärmdump" framgår att Arbetsförmedlingen, före anbudstidens utgång, förlängt anbudstiden i här aktuell upphandling till den 19 april 2010. Kyllenius & Garmer ABs anbud har således kommit in inom föreskriven tid.

Som Arbetsförmedlingen uppfattar det har NFC invändningar mot att de och Kyllenius & Garmer AB båda tilldelats betyg 5 för utvärderingskriterium 2 (kännedom av lokala småföretagsmarknader). I förfrågningsunderlaget har redogjorts för hur utvärdering av anbuderna ska ske och Arbetsförmedlingen har valt en utvärderingsmodell där bedömning av ett anbud görs enbart utifrån hur väl den tjänst som beskrivs uppfyller vad som efterfrågas i anbudsinvitan. Detta innebär att alla anbud som fullt ut uppfyller vad som efterfrågas i anbudsinvitan tilldelas högsta betyg. Kyllenius & Garmer AB presenterar i sitt anbud en tydlig beskrivning av sin kännedom om de lokala småföretagsmarknaderna, både vad avser de enskilda konsulternas kompetens och vilka resurser som finns inom bolaget för att konsulterna ska kunna göra sina bedömningar utifrån efterfrågade förutsättningar. Anbudet har bedömts fullgott motsvara de krav som ställts i anbudsinvitan och har således i enlighet med vald utvärderingsmodell tilldelats betyg 5.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

1 kap. 9 § LOU har följande lydelse. Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 2 § LOU 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 lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

För sent inkommet anbud

Arbetsförmedlingen har i förfrågningsunderlaget angett att ändringar och rättelser kan komma att göras under anbudstiden och att det åligger leverantören att kontinuerligt besöka hemsidan för att hålla sig uppdaterad. Av ingivet utdrag från Arbetsförmedlingens hemsida framgår att det den 12 april 2010 där informerades om att sista anbudsdatum förlängts från den 12 april till den 19 april.

Anbud som kommer in senast den 19 april 2010 har inkommit i rätt tid och ska därmed ingå i prövningen av anbudet. Arbetsförmedlingen har genom att förlänga anbudstiden inte brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9§ LOU och inte heller mot någon annan bestämmelse i lagen.

Utvärdering av 2 Kännedom om lokala småföretagsmarknader

När det gäller 3.2.2 Kompetens och personella resurser anges i förfrågningsunderlaget bl a att anbudsgivaren **skall** i anbudet redovisa att denne själv eller med hjälp av underleverantörer, har personella resurser att klara av att leverera efterfrågad tjänst under hela avtalsperioden. Vidare anges att om anbudsgivaren åberopar kapacitet hos underleverantör **skall** anbudsgivaren i anbudet visa att han verkligen förfogar över underleverantörens kapacitet under avtalstiden. Det anges också att för uppdraget krävs konsulter som har erfarenhet och kunskaper om bl a att starta och driva ett nytt företag, företrädesvis av småföretagskaraktär och kännedom om småföretagarnas villkor och marknader i det aktuella uppdragsområdet.

Anbudet **skall** innehålla bl a en beskrivning av, eller dokumentation om, hur leverantören har tillgång till eller kan anskaffa kännedom om de aktuella lokala småföretagsmarknaderna, samt en redogörelse för leverantörens lokala kontakter inom näringslivet och en redovisning av hur konsulterna upprätthåller aktuell kompetens angående småföretagande och kännedom om lokala företagsmarknader.

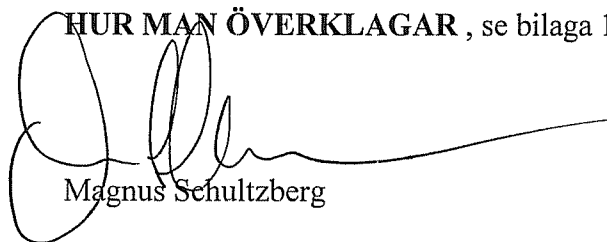
Vid utvärderingen (4.2 Utvärdering) kommer erbjuden konsultkompetens, inklusive specialistkompetens att utgöra 40 % i bedömningen och i den bedömningen utgör 2, Kännedom av lokala småföretagsmarknader 10 %. Hänsyn kommer att tas till konsultens eller konsultgruppens genomsnittliga kompetens i relation till Arbetsförmedlingens aktuella behov. Anbudet (4.1 Beräkningsgrunder) får betyg utifrån hur väl de uppfyller respektive utvärderingskriterium och en femgradig betygsskala (1-5) tillämpas. Betyget multipliceras med viktningen.

Förvaltningsrättens prövning av en ansökan om överprövning av en upphandling enligt LOU får inte innehålla en ny utvärdering av anbudet. Rätten ska enbart ta ställning till om det utifrån konstaterade brott mot bestämmelserna i LOU finns skäl att rätta eller göra om en upphandling.

Som Arbetsförmedlingen uppgett har både Stiftelsen och den antagna leverantören tilldelats högsta poäng i utvärderingen när det gäller kännedom om lokala småföretagsmarknader. Stiftelsens argumentation i ansökan om överprövning ger inte stöd för att Arbetsförmedlingen i sin bedömning av aktuellt kriterium skulle ha avvikit från i förfrågningsunderlaget beskriven beräkningsgrund och utvärdering.

Sammanfattningsvis har Arbetsförmedlingen i utvärderingsprocessen i upphandlingen inte brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Det saknas därför grund för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU och ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (Dv 3109/1a)



Magnus Schultzberg

rådman

Föredragande har varit Kerstin Sandin.



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 vartill 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 nås 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.