



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-09-02
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 9835-11
 Enhet 13

KLAGANDE

YrkesAkademin AB, 556346-6233
 Box 1958
 791 19 Falun

MOTPART

Arbetsförmedlingen
 Juridiska avdelningen
 113 99 Stockholm

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-09-05	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M

Arbetsförmedlingen genomför en upphandling av svets- och plåtbearbetningsutbildning (diarienummer Af-2011/049255). Upphandlingen som påbörjades den 27 januari 2011 och genomförs genom en förenklad upphandling är uppdelad i områdena Sandviken, Söderhamn och Värnamo. Orterna utvärderas var för sig och det anbud som uppfyller samtliga skallkrav och får högst sammanlagd poäng vid prövningen utifrån utvärderingskriterierna antas. Vid lika poäng vinner det anbud som har lägst pris. Enligt tilldelningsbeslut den 2 maj 2011 har arbetsförmedlingen beslutat att teckna avtal med Lernia Utbildning AB (Lernia) avseende samtliga områden.

YrkesAkademin AB (Yrkesakademin) yrkar att Lernias anbud avseende områdena Sandviken och Söderhamn förkastas. Som skäl för sin talan anför Yrkesakademin i huvudsak följande. I förfrågningsunderlagets avsnitt *personell kompetens* anges att de lärare som genomför utbildningen ska ha minst ett års erfarenhet av undervisning för vuxna samt helst erfarenhet av undervisning av målgruppen. Vidare anges att anbudsgivaren ska lämna uppgifter om vem som är huvudlärare/kursansvarig och redovisa den samlade kompetensen som tillhandahålls under avtalstiden, till exempel genom CV/meritförteckning som bekräftar att ovan nämnda krav är uppfyllda. I förfrågningsunderlagets avsnitt *utbildningens innehåll och upplägg* anges att undervisning i "Heta arbeten" ska ingå i utbildningen. Att redovisa vem som är lärare är ett skallkrav och den samlade kompetensen kan endast redovisas genom att lärarna namnges. Börkravet avser endast undervisningsämnen och inte lärarredovisningen. I Lernias anbud saknas lärare i Heta arbeten, det uppges endast att man har egna godkända lärare. En godkänd lärare inom Heta arbeten ska vara utbildad instruktör av till exempel Svenska Brandförsvarsförbundet. Att ha ett certifikat för Heta arbeten är en annan sak än att vara instruktör för Heta arbeten. Den person arbetsförmedlingen namnger är inte längre behörig att utfärda certifikat. Anbuds-

kraven kan inte anses uppfyllda endast genom att Lernia uppger att de har behöriga lärare. Om kompetensen inte finns redovisad i anbudet får den inte tas med i utvärderingen.

Arbetsförmedlingen bestrider bifall till Yrkesakademins yrkande och anför i huvudsak följande. Med kravet på att huvudlärare/kursansvarig ska redovisas avses den eller de personer som är huvudlärare/kursansvarig för hela utbildningen som upphandlats, av vilken modulen Heta arbeten endast är en liten del. Kravet har således inte avsett samtliga lärare, utan anbudsgivarna har endast beretts möjlighet att presentera respektive lärares undervisningsämne i form av ett bör-krav. Lernia har uppgett vem som är huvudlärare/kursansvarig. Vidare har Lernia uppgett att de har egna behöriga lärare vilket får tolkas som att Lernia har godkända lärare för att genomföra utbildningen. Genom en beskrivning av de personella resurserna, till exempel för modulen Heta arbeten, samt genom inkomna CV har de bekräftat att ställda kompetenskrav är uppfyllda. Att Lernia har godkända lärare för Heta arbeten har även kontrollerats via Brandskyddsföreningens hemsida över godkända utbildare. Lernia har godkända utbildare på flera orter varför efterfrågad kompetens finns i bolaget. Kontrollen av om en viss leverantör uppfyller ett visst skall-krav sker i samband med kvalificeringen och utvärderingen. Vad som sker efter tilldelning kan således inte påverka bedömningen av om en leverantör uppfyller ställda skall-krav eller inte.

UTREDNINGEN I MÅLET

I förfrågningsunderlaget avsnitt 1.2.1 *Utbildningens innehåll och upplägg* anges bl.a. annat att Heta arbeten (inklusive certifikat) ska ingå i utbildningen.

I förfrågningsunderlaget avsnitt 1.3.6 *Personell kompetens* anges följande. Det förutsätts att leverantören har ingående kännedom om och erfarenhet

av den aktuella branschen. De lärare som genomför utbildningen ska ha minst ett års (gärna mer) erfarenhet av undervisning av vuxna samt helst erfarenhet av undervisning av målgruppen. Svetslärare ska ha IWS-utbildning med utfärdat diplom. Anbudsgivaren ska i anbudet lämna uppgifter om vem som är huvudlärare/kursansvarig och redovisa den samlade kompetensen som tillhandahålls under avtalstiden, t.ex. genom CV/meritförteckningar som bekräftar att ovan nämnda krav är uppfyllda. Presentationen bör även innehålla uppgifter om respektive lärares undervisningsämne.

Angående kursen Heta arbeten anges i huvudsak följande i Lernias anbud. Utöver de yrkesspecifika utbildningsmoduler som krävs, kommer Lernia att tillhandahålla utbildning i kursen Heta arbeten. Efter genomförd kurs med godkänt resultat utfärdas personligt certifikat av Svenska Brandförsvarsföreningen. Lernia har egna godkända lärare.

Lernia har även redogjort för upplägget av kursen i Heta arbeten.

I målet har ingetts de CV och meritförteckningar som Lernia bifogat sitt anbud.

DOMSKÄL

I 1 kap. 9 § LOU anges följande. 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.

Av 16 kap. 5 § LOU framgår 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, ska rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandlande myndighet har en långtgående frihet att utforma förfrågningsunderlaget och ställa de krav som myndigheten anser behövs för att säkerställa syftet med upphandlingen, förutsatt att kraven inte strider mot LOU eller unionsrättsliga principer. En upphandlande myndighet får dock inte anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits med i förfrågningsunderlaget. Ett anbud som inte uppfyller samtliga skallkrav får inte antas, eftersom detta skulle strida mot principen om likabehandling av anbudsgivare.

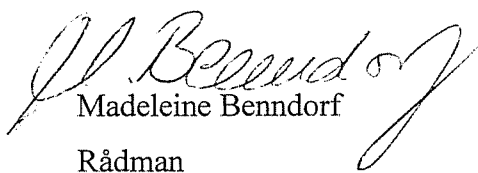
Fråga i målet är om arbetsförmedlingen, genom att anta Lernias anbud avseende Söderhamn och Sandviken, har brutit mot gällande rätt genom att anta anbud som inte uppfyller samtliga skallkrav.

Av förfrågningsunderlaget framgår att modulen Heta arbeten ska ingå i utbildningen samt att en sådan utbildning ska kunna leda till att eleven får ett certifikat i Heta arbeten. Denna del av förfrågningsunderlaget medför ett klart och tydligt krav på att leverantören kan leverera en utbildning i Heta arbeten, och därmed även ett krav på att anbudsgivaren ska ha en så kallad Heta arbeten instruktör. Fråga blir då om det av förfrågningsunderlaget kan utläsas ett skallkrav att namnge den person som kommer att utbilda i Heta arbeten.

Förfrågningsunderlagets personella krav utvecklas i avsnittet *Personell kompetens*. Där anges att den som är kurslärare/huvudansvarig för utbildningen på orten ska namnges och CV och meritförteckning över de lärare som kommer att undervisa under avtalstiden ska inges. Av exempelvis CV och meritförteckningar ska det framgå om lärarna har erfarenhet av vuxenundervisning samt att de lärare som kommer att undervisa i svetsning har godkänd IWS-utbildning med utfärdat diplom. Förvaltningsrätten finner att

en anbudsgivare som i sina CV och meritförteckningar har lämnat dessa uppgifter får anses ha redovisat den samlade kompetensen. Utöver detta skall-krav anges att respektive lärares undervisningsområde *bör* anges. Något skall-krav på att namnge den som kommer att undervisa i Heta arbeten kan inte anses föreligga vare sig i avsnittet *personell kompetens* eller i avsnittet *utbildningens upplägg och innehåll* i kombination med avsnittet *personell kompetens*. Sammanfattningsvis ställer förfrågningsunderlaget ett skall-krav på att anbudsgivaren ska ha en utbildare i Heta arbeten, dock uppställs inget skall-krav på att namnge denne. Av Lernias CV och meritförteckningar framgår vem som kommer att vara huvudlärare/kursansvarig i Sandviken och Söderhamn. Den samlade kompetensen är redovisad genom inkomna CV och meritförteckningar och lärarna uppfyller även övriga skall-krav. Lernia får, genom att ha redogjort för upplägget i kursen Heta arbeten och uppge att de har egna godkända lärare, anses ha visat att de uppfyller skall-kravet på att tillhandahålla kursen med godkänd utbildare. Arbetsförmedlingen har således haft fog för att anta Lernias anbud i Söderhamn och Sandviken varför ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1A LOU)


Madeleine Benndorf
Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Erica Sandwing.



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 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1A LOU