



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredraganden
Antonia Eriksson

DOM
2017-07-14
Meddelad i Falun

Mål nr
2814-17

SÖKANDE

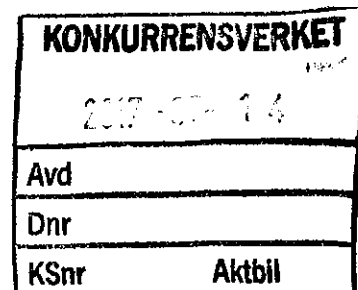
Norlin & Partners AB, 556776-3494
Box 49 115
100 28 Stockholm

MOTPART

Smedjebackens kommun
777 81 Smedjebacken

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Norlin & Partners yrkande om skadestånd.

Förvaltningsrätten avslår Norlin & Partner AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 198053

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag–fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00–12:00
		www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se		13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Smedjebackens kommun genomför upphandling avseende Konsulttjänster för ledarutveckling (ärendenummer 2017-129). Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Tilldelningsbeslut fattades den 16 juni 2017 varvid annan leverantör än Norlin & Partners AB antogs som vinnande leverantör.

Norlin & Partners AB (Norlin & Partners) yrkar att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse så att vinnande leverantör utesluts eftersom vinnande anbud som inte lever upp till uppsatta skakrav, alternativt att upphandlingen ogiltigförklaras då Smedjebackens kommun godkänt anbudet. Norlin & Partners yrkar även ersättning för den tid som lagts ner på att ta fram anbudet och för överprövningen.

Smedjebackens kommun bestrider Norlin & Partners yrkanden.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET*Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning*

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) har upphört att gälla med verkan från och med den 1 januari 2017 och har såvitt nu är av intresse ersatts av lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Enligt övergångsbestämmelserna ska 2016 års lag tillämpas på upphandlingar som har påbörjats efter den 1 januari 2017.

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på (RÅ 2009 ref. 69). Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Norlin & Partners anfört är visat att Smedjebackens kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Norlin & Partners lidit eller kan komma att lida skada

(20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Upphandlingsdokumenten

Av kravspecifikationen framgår såvitt är av intresse i detta mål följande.

2.1.4.3 Kompetens och erfarenhet

Kursansvariga/kursledare som utför utbildningen bör upplevas som goda pedagoger, ha praktisk erfarenhet, gärna som chef och ha god förmåga att stärka cheferna i sin ledarroll.

- Till anbudet redovisas kursansvarigas/kursledares utbildning och yrkesmässiga kvalifikationer, som stärker bilden av att kunna leda utbildningen, gärna genom CV.
- Minst en kursledare ska ha behörighet att utbilda i UGL, för att antas.
- Minst en kursledare ska ha erfarenhet av att arbetat tidigare som chef, för att antas.
- Minst en kursledare ska ha högskoleutbildning inom beteendevetenskap, för att antas.

Vad parterna anför

Norlin & Partners anför i huvudsak följande. I förfrågningsunderlaget uppställs som skakrav att minst en av leverantörens konsulter ska ha en högskoleutbildning inom beteendevetenskap. **Norlin & Partners** menar att det är Universitets- och högskolerådets definition av en högskoleutbildning som ska gälla för att inte illojal konkurrens ska uppstå genom att prisbilden kan sänkas med mindre kompetensnivå på offererade konsulter. Enligt Universitets- och högskolerådet är en akademisk utbildning en utbildning på minst två år som är erkänd som högre utbildning i utbildningslandet. Utbildningen är avslutad med en akademisk examen. Den aktuella konsulten i vinnande anbud lever inte upp till utbildningskravet. Hade vinnande leverantörs anbud ogiltigförklarats hade **Norlin & Partners** varit med i kvalificeringsfasens andra omgång, dvs. intervjuerna, och haft goda förutsättningar att tilldelas ramavtalet. Eftersom Smedjebackens kommun brustit i upphandlingen och **Norlin & Partners** lidit eller kan komma att lida skada av detta begär **Norlin**

& Partners även skadestånd för den tid som lagts ner för att ta fram anbudet och för överprövningen.

Smedjebackens kommun anför i huvudsak följande. Upphandlingen har genomförts utan att de grundläggande principerna för offentlig upphandling har åsidosatts. Kommunen har inte efterfrågat en examen i beteendevetenskap, utan att kursledaren ska ha genomgått högskoleutbildning inom beteendevetenskap. Exempel på högskoleutbildningar inom beteendevetenskap kan vara arbetsvetenskap, arbetsliv, företagsekonomi, informatik, organisation eller andra samhällsvetenskapliga utbildningar. Vinnande anbud har uppfyllt detta krav genom att kursledaren har genomfört utbildningar så som 40 högskolepoäng arbetsvetenskap och 20 högskolepoäng företagsekonomi, vilket kan styrkas genom kursintyg/betyg. Att Norlin & Partners menar att det är Universitets- och högskolerådets definition som ska gälla är inget som Smedjebackens kommun kan stå bakom.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att rätten inte inom ramen för överprövning av en offentlig upphandling kan pröva ett yrkande om skadestånd. Norlin & Partners yrkande om skadestånd ska därför avvisas.

I offentliga upphandlingar är det den upphandlande myndigheten som har att identifiera sitt behov och utforma upphandlingsdokumenten utifrån detta. Den upphandlande myndigheten har stor frihet att utforma kraven i upphandlingsdokumenten, förutsatt att de inte strider mot LOU och de gemenskapsrättsliga principer som ligger till grund för lagstiftningen (se Högsta förvaltningsdomstolens avgöranden RÅ 2010 ref. 78 och HFD 2012 ref. 48).

I förevarande fall uppställs som krav i ett av upphandlingsdokumenten att minst en av konsulterna som ska utföra de för upphandlingen aktuella tjänsterna ska ha högskoleutbildning inom beteendevetenskap. Norlin & Partners

har anfört att Universitets- och högskolerådets definition av en högskoleutbildning ska användas, medan Smedjebackens kommun har anfört att så inte är fallet. Enligt förvaltningsrättens bedömning finns det inget i upphandlingsdokumentet som tyder på att den högskoleutbildning som avses i kompetenskravet ska definieras så som Universitets- och högskolerådet definierar en akademisk utbildning. Det uppställs inte heller något krav i LOU avseende hur en högskoleutbildning ska definieras. Mot bakgrund av detta föreligger inte skäl för förvaltningsrätten att pröva Norlin & Partners övriga invändningar. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Veronica Eriksson
förvaltningsrättsfiskal



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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-post-adress, 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.