



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2018-03-19
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
5238-18 E

Sida 1 (6)

SÖKANDE

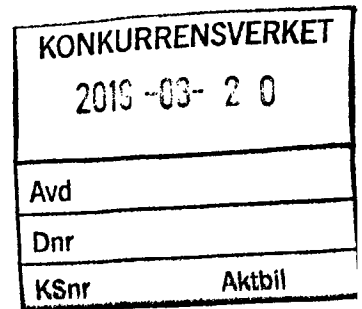
Affärskraft i Skandinavien AB, 556583-8751
Döbelnsgatan 65
113 52 Stockholm

MOTPART

Härjedalens kommun
Medborgarhuset
842 80 Sveg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 160009

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 314	Backgränd 9	0611-46 06 00	0611-51 18 20	måndag–fredag
871 27 Härnösand		E-post: forvaltningsrattenharnosand@dom.se		08:00–16:00
		www.forvaltningsrattenharnosand.domstol.se		

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Härjedalens kommun genomför en upphandling av ett ledarutvecklingsprogram (dnr KS 2018/409). Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande. Av ett tilldelningsbeslut från den 5 november 2018 framgår att upphandlingen tilldelats ReZon AB.

Affärskraft i Skandinavien AB (bolaget) ansöker om överprövning och anför bl.a. följande. Härjedalens kommun har kallat bolaget till en presentation efter att bolagets anbud godkänts. Bolaget har då antagit att detta avsett en presentation av såväl ansvarig konsult som programidé samt att det är vid detta tillfälle som de uppställda frågeställningarna i anbudsfrågan ska besvaras. Bolaget har alltså inte uppfattat presentationstillfället som en form av uttagning där en insats skulle genomföras. Vid presentationstillfället har bolaget kunnat svara på frågor samt visa på delar av det material som ingår i utbildningen. Trots detta har kommunen valt att ange värdet underkänd anbudsgenomgång (diskvalificerad). Om upplägget vid presentationstillfället bedömdes vara otydligt borde kommunen ha ställt ytterligare frågor. I det protokoll som lämnats finns bara några sporadiska anteckningar och sammanfattningar, där vissa av dem är helt felaktiga eller feltolkade. Kommunen avser nu att teckna ett avtal med en leverantör som medför mer än dubbla kostnader jämfört med vad bolaget erbjudit. Bolaget har valt att sätta ett mycket lågt pris, eftersom kommunen har begränsade resurser. Vidare har kommunen inte tagit kontakt med en av de referenser som bolaget lämnat. Enligt en utvärdering från denna referens levererar bolaget och dess konsulter resultat av hög kvalitet. Att göra en prioritering innan färdigt program genomförs är också ett vedertaget och seriöst sätt att fokusera på rätt saker. Härjedalens kommun har därutöver inte tagit hänsyn varken till konsulternas erfarenheter eller förväntad kvalitet i programmet.

Härjedalens kommun motsätter sig bolagets ansökan om överprövning och vidhåller beslutet från den 5 november 2018. Härjedalens kommun anför

bl.a. följande. I denna upphandling har kommunen valt att genomföra en utvärdering i två steg efter kvalificering av anbudsgivare. Det första steget består av en anbudsutvärdering och det andra steget av en anbudsgenomgång. Bolaget har klarat kvalificeringen och utvärderingen fram till anbudsgenomgången. Kommunen har tagit två referenser och båda referenserna har varit godkända. Det som föranlett att kommunen angett värdet underkänd anbudsgenomgång (diskvalificerad) avser ledarskapsutbildningens upplägg, innehåll, pedagogik och organisation m.m. Kommunen har bedömt sakfrågan och inte själva presentationen vid anbudsgenomgången. Av denna anledning har kommunen inte ställt upp särskilda krav på formalia vid presentationstillfället, med undantag för svaren på de frågor som framgår av punkten 5.3.3.2 i upphandlingsunderlaget. Dessa svar ska sedan läggas till grund för bedömningen av anbudsgivaren.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. (4 kap. 1 § LOU)

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. (20 kap. 6 § LOU)

Utredningen i målet

I upphandlingsunderlaget anges bl.a. följande. Enligt punkten 5.3.3 kommer leverantören att poängbedömas utifrån genomförande av en anbudsgenomgång där anbudsgivaren presenterar sitt anbud och beskriver sin organisation

samt utbildningens innehåll och pedagogik m.m. Anbudsgivarens ansvariga representant och/eller tänkt utbildare kommer att bjudas in till muntlig anbudsgenomgång direkt i anslutning till att kvalificering är genomförd. I punkten 5.3.3.1 anges att anbudsgivaren ska erhålla minst en poäng eller mer för att gå vidare i utvärderingen i den muntliga anbudsgenomgången. Anbudsgivare som i den muntliga anbudsgenomgången får noll poäng kommer att diskvalificeras och inte gå vidare i anbudsutvärderingen. Enligt punkten 5.3.3.2 kommer en referensgrupp från beställaren att delta vid anbudsgenomgången och bedöma frågor enligt nedanstående:

- Vilket upplägg har anbudsgivaren för den avsedda utbildningsorganisationen med avseende på samordning, bemanning och kompetenssäkring samt pedagogik, gruppstorlek m.m.?
- Hur säkras överenskomna leveranstider?
- Leverans till förväntad ambitionsnivå.
- Relevant ledarskapsfilosofi/inriktning.
- Utbildarens engagemang och känsla för uppdraget.
- Utbildningsstöd litteratur, webbstöd m.m., övrig support.

Deltagare i referensgruppen poängsätter individuellt anbudsgenomgången enligt nedanstående poängskala. Därefter räknas poängen ihop och divideras med antalet medverkande i referensgruppen för att generera slutlig poäng som bestämmer storlek på avdraget. Den framräknade poängen från referensgruppen avrundas till närmaste heltal.

Poäng	Beskrivning	Värde/avdrag
0	Underkänd anbudsgenomgång (diskvalificerad)	0
1	Inte bra anbudsgenomgång	0
2	Ordinär anbudsgenomgång	- 10 000
3	Bra anbudsgenomgång	- 30 000
4	Mycket bra anbudsgenomgång	- 60 000
5	Enastående anbudsgenomgång	- 100 000

Förvaltningsrättens bedömning

Högsta förvaltningsdomstolen har uttalat att förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp det upphandlingsrättsliga regelverket inte träds för när. Ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. En utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, dvs. att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas. Vidare gäller som huvudprincip i mål om ingripande enligt LOU att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter som han eller hon grundar sin talan på. Prövningen är således begränsad till vad sökanden har anfört till stöd för sin talan (jfr RÅ 2002 ref. 50 och RÅ 2009 ref. 69).

Av upphandlingsunderlaget framgår att Härjedalens kommun har tagit fram en utvärderingsmodell med en särskild poängsättning på en skala mellan 0–5. Så som bolaget anfört finns inte några angivna kriterier för hur en viss poäng ska sättas men kommunen har samtidigt angett specifika frågeställningar som utgjort underlag för poängsättningen. Samtliga anbudsgivare har haft tillgång till frågorna och kunnat göra en bedömning av avseende vad som varit viktigt för kommunens referensgrupp att värdera i presentationen. Utvärderingsmodellen, är inte optimal men är samtidigt, enligt förvaltningsrätten mening, inte heller behäftad med sådana brister att det finns anledning att ingripa i den nu aktuella upphandlingen. Vad bolaget anfört visar inte att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Det saknas därmed skäl att besluta att upphandlingen ska göras om, alternativt att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05).

Robert Dalman
rådman

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Alejandro Styren Glastra.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.