



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2012-07-11
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
11333-12
Enhet 13

SÖKANDE

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	
2012-07-12	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Yrkesakademin AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 257989

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstidmåndag – fredag
09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Arbetsförmedlingen genomför en upphandling av restaurangutbildningar, dnr Af 2011/405003. Arbetsförmedlingen meddelade i tilldelningsbeslut den 18 maj 2012 att man, på samtliga 28 orter där anbud kunnat lämnas, antagit Lernia Utbildning AB (Lernia). Yrkesakademien hade lämnat anbud på 23 av dessa orter. I motiveringen till Yrkesakademins poäng på utvärderingskriteriet "Innehåll, upplägg och genomförande" angavs bl.a. följande. Yrkesakademien har i sitt anbud beskrivit den företagsförlagda utbildningen i en bilaga under avsnitt 1.4.1 i vilket bilagor inte tilläts. Yrkesakademins beskrivning av den företagsförlagda utbildningen kan alltså inte tas med i bedömningen. Därmed saknas en beskrivning av Yrkesakademins förmåga att genomföra utbildningarna i sin helhet. Yrkesakademien tilldelas därför betyget 2 av 3 på detta kriterium.

Yrkesakademien AB (Yrkesakademien) yrkar att upphandlingen, på de 23 orter där Yrkesakademien lämnat anbud, ska rättas genom att utvärderingen av deras anbud görs om. Till stöd för detta anför Yrkesakademien bl.a. följande. Yrkesakademien har under punkt 1.4.1 i anbudet beskrivit "Innehåll, upplägg och genomförande" av utbildningen. Där har man också angett att den företagsförlagda delen av utbildningen är beskriven i bilaga 3, vilken innehåller 28 sidor och har bifogats till anbudet. Det är en bilaga som Arbetsförmedlingen efterfrågat i punkt 1.5.7, där Yrkesakademien alltså placerat även texten om arbetsplatsförlagd utbildning. Detta har skett på bilagans 2,5 första sidor. Den text om detta som Arbetsförmedlingen efterfrågar finns alltså med, men inte på den plats där Arbetsförmedlingen enligt sin utvärdering önskar att den funnes. Den framgår redan av hänvisningen till bilaga 3 att skall-kravet är uppfyllt. Arbetsförmedlingen har därför inte haft rätt att göra poängavdrag.

Arbetsförmedlingen bestrider ingripande enligt LOU och anför bl.a. följande. Det står under förfrågningsunderlagets punkt 1.4.1 att den punkten ska besvaras med fritextsvar. Yrkesakademins bilaga 3 är bifogad i punkt 1.5.7 där bilagor får bifogas. Yrkesakademins beskrivning av företagsförlagd utbildning rör avsnitt 1.4.1 där bilagor inte får bifogas. Ytterligare förtydligande gällande fritextsvar och bilagor finns i förfrågningsunderlaget under punkt 1.8.3. Varje del av anbudet ska ses för sig och utvärderas därefter. Arbetsförmedlingen ska inte behöva uttolka om ett speciellt skalkrav är uppfyllt genom att titta i ett annat avsnitt av anbudet.

DOMSKÄL

I målet är fråga om upphandling av tjänstekontrakt avseende undervisning och yrkesutbildning. Det är alltså fråga om s.k. B-tjänster, se bilaga 3 till LOU, punkt 24. Det innebär, enligt 1 kap. 2 § andra stycket LOU, att endast 15 kap. LOU är tillämpligt. Enligt 15 kap. 2 § LOU ska dock även vissa andra lagrum, bl.a. hela kapitel 1 och 16, tillämpas.

I 1 kap. 9 § LOU stadgas följande. Upphandlande myndigheter ska 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.

Av 16 kap. 6 § LOU följer 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 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.

Arbetsförmedlingen har, under punkt 1.4.1 i förfrågningsunderlaget, angett bl.a. följande: "Anbudet **skall** innehålla en utförlig beskrivning av utbild-

ningens innehåll, upplägg och genomförande. [---] Beskriv utbildningens innehåll, upplägg och genomförande: (Linjär skala 0-3, viktning 35 %) (Fritextsvar)". Under punkt 1.8.3, "Anbudet" anges bl.a. följande: "Anbudssvar **skall** lämnas i de härför avsedda svarsfälten i TendSign. Bilagor kommer endast beaktas om sådana begärts av Arbetsförmedlingen eller där det uttryckligen medges att bilagor får lämnas för visst avsnitt". Ändå har Yrkesakademien valt att i sitt anbud, på punkt 1.4.1, gällande den företagsförlagda utbildningen endast ange "Beskrivs i BILAGA 3".

Under punkt 1.5.7, varunder Yrkesakademien bifogat sin bilaga 3, anges i förfrågningsunderlaget att bilagor får bifogas. Nämnda punkt har rubriken "Underleverantörer". I förfrågningsunderlaget anges, under denna punkt, att anbudsgivaren ska redovisa "underleverantörer som anbudsgivaren avser anlita för att ta emot deltagare i utbildningen, inklusive eventuell arbetsplatsförlagd utbildning (praktikföretag)".

Yrkesakademins bilaga 3 består till största delen just av kontaktuppgifter till sådana praktikföretag. På sida 2-4 har dock även den arbetsplatsförlagda utbildningens innehåll redovisats. Det är med en hänvisning till denna aspekt av bilagan som Yrkesakademien, under punkten 1.4.1 där alltså fritextsvar påbjuds, ersatt en del av svaret på fråga 1.4.1. Något som skulle kunna tolkas som att den arbetsplatsförlagda utbildningens innehåll, istället för att redovisas under punkten 1.4.1, får redovisas under punkten 1.5.7 tillsammans med adresserna till praktikföretagen finns inte i förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I praxis har uttryckts att allt för bagatellartade formella brister, som är att hänföra till hur anbudsgivaren redovisat sitt anbud, inte ska medföra diskvalificering. I dom den 22 april 2010, mål 8202-09 har Kammarrätten i

Stockholm godtagit att information lämnas ”i nära anslutning till den efterfrågade bekräftelsen i anbudsformuläret”. I dom den 2 april 2012, mål 7493-11 har samma kammarrätt godtagit ett erbjudande där artikelnumret inte uppdaterats, eftersom det ändå ”tydligt framgår” att det rör sig om den rätta artikeln.

I detta fall har följderna av att Yrkesakademien redovisat praktikdelens innehåll på fel ställe blivit poängavdrag, vilket är mindre ingripande än uteslutning. Vidare är Arbetsförmedlingens anvisningar, i fråga om hur bilagor får användas, mycket tydliga i förfrågningsunderlaget. Av formuleringen att ”bilagor kommer endast beaktas [...] där det uttryckligen medges att bilagor får lämnas för visst avsnitt” får anses följa att ingen del av svaret på en fråga, där bilagor inte medges, får ges i en bilaga avsedd för svar på en annan fråga.

Med tanke på den stora mängd storskaliga och riksomfattande upphandlingar som Arbetsförmedlingen utför, anser förvaltningsrätten vidare att det inte strider mot proportionalitetsprincipen att Arbetsförmedlingen kräver viss konformitet i anbudens disposition. Arbetsförmedlingen har enligt förvaltningsrättens mening haft rätt att inte beakta Yrkesakademins beskrivning av praktikdelen, eftersom den skulle ha lämnats i svarsfältet i TendSign. Yrkesakademins ansökan ger därmed inte anledning till något ingripande enligt LOU och ansökan ska därför avslås.

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


Maria Dahlberg

Rådman

Föredragande har varit David Munck.



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 två månader från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas emellertid från den dag beslutet meddelades.

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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Sista dagen för överklagande är i regel den dag som genom sitt tal i månaden motsvarar den dag Ni fick del av beslutet. Om Ni fick del av förvaltningsrättens beslut t.ex. den 30 juni måste skrivelsen med överklagande ha kommit in senast den 30 augusti. Om Ni fick del av beslutet en dag med ett tal i månaden som inte finns i slutmånaden löper tiden i stället ut på slutmånadens sista dag. Om Ni fick del av beslutet t.ex. den 31 juli måste skrivelsen med överklagande ha kommit in senast den 30 september.

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