



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2012-02-29
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
23700-11
Enhet 17

SÖKANDE

Provins Fem AB, 556592-6085
Drottninggatan 59
111 21 Stockholm

MOTPART

Stockholms Stad, Utbildningsförvaltningen
Box 22049
104 22 Stockholm

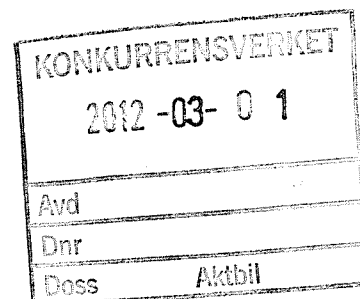
Ombud: Stadsadvokat Eva Ahlholm
Stadsledningskontoret, Juridiska avdelningen
105 35 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Provins Fem AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.



BAKGRUND

Utbildningsförvaltningen i Stockholms stad (utbildningsförvaltningen) genomför en upphandling avseende ramavtal för utbildningsinsatser som syftar till skolutveckling genom kompetensutveckling av chefer och ledare i Stockholms stads pedagogiska verksamheter. Upphandlingen genomförs enligt ett förenklat förfarande. Enligt anbudsinvjudan kommer ramavtal med avrop baserat på kravspecifikation och utvärdering för varje enskilt uppdrag att tecknas med högst åtta leverantörer. I tilldelningsbeslut av den 21 september 2011 har sju leverantörer tilldelats upphandlingskontrakt i form av ramavtal. Provins Fem AB (Provins Fem) är inte en av dessa leverantörer. Utbildningsförvaltningen har den 3 oktober 2011 fattat ett nytt tilldelningsbeslut, i vilket Provins Fem ingår som en av åtta leverantörer som tilldelats kontrakt. Den 16 november 2011 har utbildningsförvaltningen återigen fattat ett nytt tilldelningsbeslut, varvid sju leverantörer har tilldelats kontrakt och Provins Fem är inte en av dessa leverantörer.

Provins Fem ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna om rättelse på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan utbildningsförvaltningen har fattat ett nytt tilldelningsbeslut med innebörd att Provins Fems anbud antas och att avtal tecknas med Provins Fem. Till stöd för sin ansökan anför Provins Fem i huvudsak följande. Enligt utvärderingsrapport av den 21 september 2011 gick Provins Fems anbud inte vidare till anbudsutvärdering på grund av att det inte innehöll en komplett prislista i enlighet med förfrågningsunderlaget. Efter tilldelningsbeslutet av den 21 september 2011 påtalade Provins Fem för utbildningsförvaltningen att dess anbud uppfyllde i förfrågningsunderlaget ställda krav på prisuppgifter och krävde en ny utvärdering av anbudet. Utbildningsförvaltningen fattade ett nytt tilldelningsbeslut den 3 oktober 2011, enligt vilket Provins Fem tilldelades kontrakt i upphandlingen. Utbildningsförvaltningen har därefter återigen ändrat uppfattning, och fattade den 16 november 2011 ett

tredje tilldelningsbeslut utan att dessförinnan kommunicera med Provins Fem och utan att något nytt hade tillkommit i ärendet.

Provins Fem har i lämnat anbud gett en komplett prislista i enlighet med förfrågningsunderlaget punkt 3.7 a-c (redovisning av pris). Provins Fem har således lämnat ett komplett anbud i enlighet med förfrågningsunderlaget. En rättelse ska därför göras innan upphandlingen avslutas.

Utbildningsförvaltningen bestrider ansökan och yrkar att förvaltningsrätten ska avslå Provins Fems yrkande om rättelse. Som skäl härför anför utbildningsförvaltningen i huvudsak följande. En av de kompetensutvecklingsinsatser som enligt förfrågningsunderlaget kan komma att avropas är en rekryteringsutbildning för 25 – 30 deltagare som genomgått gruppledarutbildningen (punkt 3.4.3). I förfrågningsunderlaget anges bl.a. att anbudet ska innehålla en beskrivning av hur beskrivet upplägg för respektive kurs svarar mot kraven under rubriken uppdraget (punkt 3.3) där det bl.a. anges att en av utgångspunkterna för uppdraget är utbildningsförvaltningens chefs- och ledarprogram, vilket, enligt punkt 13 i anbudsinbjudan, är en bilaga till denna. I chefs- och ledarprogrammet anges följande om rekryteringsutbildning: Vår rekryteringsutbildning är ett led i chefsförsörjningen inom förvaltningen och ska förbereda deltagarna för chefstjänster. Utbildningen är ett sätt att få inblick i och kunskap om vad chefs- och ledarskap innebär. Du som går kursen får möjlighet att identifiera din egen ledarförmåga genom ökad självkänedom.

Den kurs som Provins Fem beskriver under punkt 3.4.3 i dess anbud är en utbildning avseende rekrytering av personal, innefattande inslag som kravspecifikation och intervjuer. Provins Fem erbjuder inte förberedande chefsutbildning syftande till ökad kunskap om chefs- och ledarskap utan utbildning för rekrytering av personal. Provins Fem erbjuder således en helt annan utbildning än den som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. I

förfrågningsunderlaget anges att anbudet ska innehålla beskrivning för åtagande att genomföra en rekryteringsutbildning. Trots detta har bolaget i sitt anbud inte gjort någon programbeskrivning utan istället erbjudit utbildning avseende rekrytering av personal. Omständigheten att anbudet inte innehåller erbjudande om den aktuella utbildningsdelen har i utvärderingsrapporten markerats som en brist i förhållande till prissättningskravet, punkt 3.7, eftersom det där särskilt efterfrågas pris på bl.a. rekryteringsutbildning.

Det är uppenbart att anbudet inte har kunnat godkännas då det inte innehåller efterfrågad beskrivning av en väsentlig tjänst i upphandlingen. Det korrekta tilldelningsbeslutet av den 21 september 2011 har av misstag ändrats i tilldelningsbeslutet av den 3 oktober 2011. Misstaget har rättats genom tilldelningsbeslutet av den 16 november 2011. Detta beslut innehåller samma bedömning som det ursprungliga beslutet, nämligen att Provins Fems anbud inte har kunnat godkännas då det i en väsentlig del avviker från vad som efterfrågas i upphandlingen. Vad Provins Fem har anfört ska således inte föranleda att upphandlingen ska rättas.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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.

Enligt 16 kap. 5 § LOU (i dess lydelse 2010-07-15 – 2011-11-01 som är tillämplig enligt övergångsbestämmelser till SFS 2011:1030) ska rätten, 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, besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlaget i upphandlingen framgår bl.a. följande.

3.3 Uppdraget

Insatserna ska syfta till:

- ökad kompetens hos chefer och ledare i mål- och resultatstyrning
- öka chefer/ledares organisations- och ledarkompetens
- ökade kunskaper och möjligheter att utöva ett delegerat ledarskap
- att vara chef i en organisation som är konkurrensutsatt
- att bidra till organisationens chefsförsörjning

Utgångspunkterna är:

- den nationella läroplanen Lpf 94
- den nationella läroplanen Lpo 94
- den nya skollagen, rektors uppdrag
- skolplan för Stockholms stad
- utbildningsförvaltningens chefs-/ledarpolicy
- utbildningsförvaltningens chefs-/ledarprogram

3.4 Kompetensutvecklingsinsatser

Exempel på kompetensutvecklingsinsatser som kan komma att avropas.

3. "Rekryteringsutbildning" för 25-30 deltagare som genomgått gruppleدارutbildningen. Anbudsgivaren skall redovisa ett planerat innehåll, upplägg och tidplan för ovan angivna utbildningsinsatser. Nedan angivna områden skall redovisas:

- Programidé
- Programmets mål
- Programmets innehåll och utformning
- Programmets omfattning avseende tid och antal deltagare
- Eventuell litteratur som ingår i programmet
- Tidplan för genomförandet
- Form för utvärdering
- Medverkande personer (namn och kvalifikationer)
- Övrigt av intresse för bedömningen

Anbudet skall innehålla:

- a) *Beskrivning av ovan 8 angivna punkter*
- b) *en beskrivning över hur detta upplägg svarar upp mot kraven under rubriken "Uppdraget" ovan.*

I utbildningsförvaltningens chefs- och ledarprogram anges bl.a. följande.

Vår rekryteringsutbildning är ett led i chefsförsörjningen inom förvaltningen och ska förbereda deltagarna för chefstjänster. Utbildningen är ett sätt att få inblick i och kunskap om vad chefs- och ledarskapet innebär. Du som går kursen får möjlighet att identifiera din egen ledarförmåga genom ökad självkänedom.

Av bilaga 6 till Provins Fems anbud, kompetensutvecklingsinsats enligt punkt 3, "rekryteringsutbildning", framgår bl.a. följande.

Block 1. Organisationen, befattningen och mentala kartor 2 dagar

Syftet med block 1 är att ge deltagarna kunskaper och färdigheter inom följande områden:

- Planera och genomföra en organisationsanalys inför rekrytering
- Ta fram en kravspecifikation, rekryteringsstrategi och erbjudandebeskrivning baserad på organisationsanalysen
- Lära känna sina mentala kartor
- Analysera och välja kanal för att hitta rätt kandidater

Block 2. Intervjumetodik och praktisk träning med rollspel

Förvaltningsrättens bedömning

Överprövning enligt LOU utgör en kontroll av om det, utifrån de omständigheter sökanden anför, finns grund att ingripa mot upphandlingen enligt 16 kap. 5 § LOU. De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens, proportionalitet och ömsesidigt erkännande.

Likabehandlingsprincipen innebär att alla leverantörer ska behandlas lika och ges så lika förutsättningar som möjligt i alla skeden av anbudsförfarandet. Detta innebär att en upphandlande myndighet inte får anta anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller

göra prövningen mot andra kriterier än de som funnits med i förfrågningsunderlaget. Transparensprincipen innebär att upphandlingsprocessen ska kännetecknas av öppenhet och förutsebarhet. I detta ligger att förfrågningsunderlag ska vara klart och tydligt utformade och att det av förfrågningsunderlaget ska framgå hur den upphandlande myndigheten ska gå till väga vid anbudsprövningen. I förevarande mål har Provins Fem dock inte framfört några invändningar mot utformningen av utbildningsförvaltningens förfrågningsunderlag.

Provins Fem har som grund för sin ansökan anfört att bolaget lämnat en komplett prislista och ett komplett anbud i enlighet med förfrågningsunderlaget.

Utbildningsförvaltningen har i förfrågningsunderlaget efterfrågat exempel på en rekryteringsutbildning. Anbudsgivarnas beskrivning av denna utbildning ska, enligt punkt 3.4, visa hur anbudsgivarens upplägg av utbildningen svarar mot kraven under rubriken uppdraget i punkt 3.3. I punkt 3.3. anges utbildningsförvaltningens chefs- och ledarprogram som en av utgångspunkterna för insatserna. Utbildningsförvaltningens chefs- och ledarprogram har enligt anbudsinbjudan punkt 13 fogats som en bilaga till denna. I Utbildningsförvaltningens chefs- och ledarprogram anges att rekryteringsutbildningen ska förbereda deltagarna för chefstjänster och att den är ett sätt att få inblick i och kunskap om vad chefs- och ledarskapet innebär.

Den utbildning Provins Fem i sitt anbud beskriver som rekryteringsutbildning syftar till att ge deltagarna kunskaper i rekrytering av personal och motsvarar enligt förvaltningsrättens bedömning inte de krav som har uppställts i förfrågningsunderlaget. Utbildningsförvaltningen har således haft fog för sitt beslut att diskvalificera Provins Fems anbud.

Omständigheten att utbildningsförvaltningen i utvärderingsrapporten av den 21 september 2011 har presenterat anledningen till diskvalificeringen av anbudet på ett för Provins Fem oklart sätt, vilket även föranlett utbildningsförvaltningen att fatta ett nytt tilldelningsbeslut där Provins Fem har angetts som en av de parter utbildningsförvaltningen avser att teckna ramavtal med, och förhållandet att utbildningsförvaltningen därefter har fattat ett tredje tilldelningsbeslut där Provins Fems anbud återigen inte anses uppfylla ställda krav i upphandlingen föranleder inte någon annan bedömning.

Förvaltningsrätten finner således inte att det är visat att någon av bestämmelserna i LOU eller de gemenskapsrättsliga principerna har åsidosatts. Skäl för ingripande mot upphandlingen enligt 16 kap. LOU saknas därmed, varför ansökan om överprövning ska avslås.

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



Kaisa Söderberg

Rådman

Föredragande har varit Cecilia Larsson.



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 uppge 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