



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I FALUN**

Karin Kjellin

**DOM**  
2010-10-18  
Meddelad i  
Falun

Mål nr  
4544-10

**SÖKANDE**

CK Lärkonsult AB, 556783-7934  
Drottningatan 35  
591 31 Motala

**MOTPART**

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg, 222000-2311  
826 80 Söderhamn

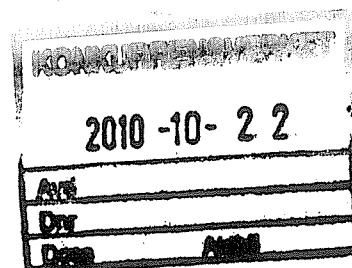
**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 2 juli 2010 upphör därmed att gälla.



Dok.Id 16956

**Postadress**  
Box 45  
S-791 21 Falun

**Besöksadress**  
Kullen 4

**Telefon**  
023-383 00 00  
**E-post:** forvaltningsrattenifalun@dom.se

**Telefax**  
023-383 00 80

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-12:00  
13:00-16:00

## BAKGRUND

Kommunförbundet Inköp Gävleborg genomför en förenklad upphandling enligt 15 kap. LOU benämnd ”Utbildning - Omvårdnad Hudiksvall”, ärendenummer 2010-3123. Upphandlingen omfattar grundutbildning motsvarande gymnasieskolans treåriga omvårdnadsprogram i ett antal karaktärsämnen. Beställare är omsorgsförvaltningen i Hudiksvalls kommun. Av tilldelningsbeslut den 22 juni 2010 framgår att företaget Miroi i-learning AB antagits som leverantör i upphandlingen, då bolaget vid anbudsutvärderingen erhållit totalt 5 poäng och därmed lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Förvaltningsrätten har den 2 juli 2010 beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

## YRKANDEN M.M.

CK Lärkonsult AB ansöker om överprövning och anför följande. Vid anbudsutvärderingen har företagets kompetens missbedömts. I utvärderingsprotokollet anges att bolaget har liten erfarenhet av vuxenutbildning och att utbildade vårdlärare inte finns. Detta är felaktigt. Bolagets anställda har stor yrkeserfarenhet och yrkesbredd. Utbildade vårdlärare är exempelvis Hjördis Karlsson, sjuksköterska och vårdlärare med 35 års yrkesverksamhet inom ungdoms- och vuxenutbildning vid Omvårdnadsprogrammet. Vidare finns bland andra Cari Rylander, socionom och gymnasielärare inom vuxenutbildning vid Omvårdnadsprogrammet sedan tolv år och Karina Margenberg, sjukgymnast och gymnasielärare inom vuxenutbildning vid Omvårdnadsprogrammet sedan 4,5 år. Upphandlingen innefattar också brister vad gäller transparens. Detta då det inte av förfrågningsunderlaget framgår vad som efterfrågas. Förfrågningsunderlaget hade ursprungligen en tydlig kravspecifikation. Dock har den upphandlande enheten ändrat villkoren för upphandlingen genom att efter slutdatum för anbudsinlämning ställa ytterligare frågor beträffande förhållanden som inte utgjort

skall-krav. Inga skall-krav fanns innebärande att kursdeltagarna ska få behålla kurslitteraturen, att lokal ska finnas tillgänglig varje dag samt beträffande leverantörens etableringstid. CK Lärkonsult AB kan komma att lida skada då andra leverantörer och upphandlare får del av kommunförbundet Inköp Gävleborgs beslut, då deras kapacitet har blivit missbedömd.

Kommunförbundet Inköp Gävleborg motsätter sig åtgärder enligt LOU och anför i huvudsak följande. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet antogs i enlighet med de utvärderingskriterier som angetts i förfrågningsunderlaget; pris (30%), verksamhet (35 %) och pedagogiska förutsättningar (35%). Utvärderingen gjordes tillsammans med en referensgrupp bestående av representanter från kommunens omsorgsförvaltning. Vid utvärderingen av kriteriet pedagogiska förutsättningar bedömdes underkriterierna kunskaper och erfarenheter från vuxenutbildning på gymnasial nivå, kompetens hos lärarna och individuell studieplanering. För utvärderingskriteriet verksamhet togs hänsyn till underkriterierna lokaler och övrig utrustning och tillgång till läromedel, studiematerial och teknisk utrustning. Poängsättning av respektive underkriterium skedde enligt en poängskala 1-5. Av förfrågningsunderlaget framgår på ett tydligt sätt hur de tre stegen skulle komma att utvärderas. – Beträffande kriteriet pedagogiska förutsättningar gjordes bedömningen att bolagets kunskap och erfarenhet från vuxenutbildning på gymnasial nivå var att bedöma som bra men inte utmärkt. Detta då bolaget startades först i september 2009. Vid bedömningen av kompetensen hos lärarna lades stor vikt vid kombinationen vidareutbildad sjuksköterska och vårdlärare. Bolaget har personal med god kompetens, dock är utbildningarna sjukgymnast respektive socionom i kombination med utbildning som gymnasielärare inte av den art som referensgruppen premierat i bedömningen. – Vad gäller kriteriet verksamhet begärdes kompletterande uppgifter in från samtliga anbudsgivare för att möjliggöra en bättre bedömning av kriteriet. Därefter gjordes en samlad bedömning av anbudsgivarnas verksamhet. Att kursdeltagare skulle få behålla litteratur och att

lokal skulle finnas tillgänglig varje dag var inte ett krav i förfrågningsunderlaget; dock ingår dessa omständigheter i bedömningen av kriteriet verksamhet. – Även om utvärderingen skulle göras om och bolaget skulle få högsta poäng för kriterierna verksamhet och pedagogiska förutsättningar, så skulle utfallet vid kvalificering och utvärdering inte påverkas; företaget Miroi i-learning AB hade erhållit högst poäng oaktat detta.

#### TILLÄMPLIG LAGTEXT

Förvaltningsrätten tillämpar LOU i dess lydelse före den 15 juli 2010.

Av 1 kap 9 § LOU framgår att 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 15 kap 12 § andra stycket LOU framgår att myndigheten får begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Av 15 kap 16 § LOU framgår att en upphandlande myndighet ska anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten eller det anbud som har lägst pris. Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, ska myndigheten ta hänsyn till olika kriterier som är kopplade till föremålet för kontraktet, såsom pris, leverans- eller genomförandetid, miljöegenskaper, driftkostnader, kostnadseffektivitet, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service och tekniskt stöd. Den upphandlande myndigheten ska enligt 16 § andra stycket antingen ange hur de olika kriterierna viktas vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga eller ange kriterierna i fallande prioritetsordning.

Av 16 kap 2 § första stycket LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

## SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

### Sammanfattning

Förvaltningsrättens prövning sker med utgångspunkt från de grunder som bolaget åberopat. Bolaget har anfört att brister i anbudsutvärderingen skett beträffande utvärderingskriteriet pedagogiska förutsättningar, enär bolaget erhållit för låg poäng för detta kriterium. Vidare har bolaget anfört att brister i transparens föreligger, då den upphandlande enheten under upphandlingsprocessens gång – efter slutdatumet för anbudsinlämning – ändrat förutsättningarna för upphandlingen genom att till anbudsgivarna ställa kompletterande frågor, vars svar legat till grund för anbudsutvärderingen. Förvaltningsrätten anser inte att förfrågningsunderlaget innefattar brister vad gäller utvärdering för kriteriet pedagogiska förutsättningar eller att transparensprincipen överträtts genom att den upphandlande enheten ställt kompletterande frågor gällande utvärderingskriteriet verksamhet på sätt som strider mot LOU. Oaktat om brister i dessa hänseenden förelegat anser förvaltningsrätten inte att bolaget lidit skada, varför skäl att besluta om åtgärder enligt LOU ändock inte föreligger. Förvaltningsrätten har kommit fram till dessa slutsatser av följande skäl.

### Bedömning

När tilldelningsgrunden det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet tillämpas – vilket är fallet i denna upphandling – får den upphandlande myndigheten göra en relativ utvärdering av inkomna anbud mot bakgrund av de utvärderingskriterier som ställts upp. Det är av väsentlig betydelse att det av förfrågningsunderlag och anbudsutvärdering framgår på vilket sätt och

mot vilka grunder som utvärdering sker. Förtydliganden och kompletteringar får begäras endast om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning

### *Kriteriet pedagogiska förutsättningar*

Förvaltningsrätten konstaterar att bolaget för underkriteriet kunskaper och erfarenheter från vuxenutbildning erhållit tre poäng med motiveringen att bolaget har liten erfarenhet av vuxenutbildning, att kriteriet kompetens hos lärarna gett fyra poäng och att kriteriet individuell studieplanering gett fem poäng; att jämföra med företaget Miroi i-learning AB som erhållit fem poäng för samtliga dessa kriterier. Den upphandlande enheten har vid förvaltningsrätten motiverat poängsättningen med att bolaget startades först i september 2009 och att stort avseende fästs vid kombinationen vidareutbildad sjuksköterska och vårdlärare. Förvaltningsrätten kan konstatera att bolaget har visat att de även har kompetensen vårdlärare. Ytterligare ett poäng för detta kriterium innebär emellertid inte skäl att besluta om åtgärder enligt LOU.

### *Kriteriet verksamhet*

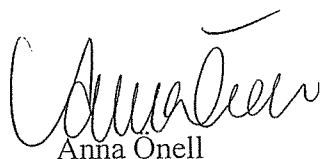
Enligt förfrågningsunderlaget ska beträffande kriteriet verksamhet underkriterierna lokaler och övrig utrustning samt tillgång till läromedel, studiematerial och teknisk utrustning bedömas. Förvaltningsrätten konstaterar att den upphandlande enheten efter att tiden för att lämna anbud gått ut skriftligen ställt frågor till samtliga anbudsgivare gällande kriteriet verksamhet. Frågorna som ställts gäller huruvida kostnader för kurslitteratur, förbrukningsmaterial och lokalkostnader etc. ingår i priset – och om svaret är nej efterfrågas ett nytt pris, om lärare kommer att finnas på plats och i vilken omfattning, om studielokal med dator finns tillgänglig under dag- och kvällstid, om metodklassrum finns med utrustning för praktisk undervisning samt om elever får behålla kurslitteratur.

Den upphandlande enheten får begära att anbud förtydligas eller kompletteras, under förutsättning att så kan ske utan risk för konkurrensbegränsning eller särbehandling. En komplettering får inte leda till annat än att marginella sakuppgifter tillförs ett anbud. Den får endast innebära att tidigare lämnade uppgifter konkretiseras och att något utbyte av uppgifter inte sker (jfr bl.a. Kammarrätten i Stockholms dom i mål 4214-05). Förvaltningsrätten anser att de begärda uppgifterna faller inom vad som kan anses som förtydliganden och kompletteringar av anbudet, eftersom de frågor som ställts inte medfört annat än att marginella sakuppgifter tillförs anbudet. Förfarandet har inte inneburit risk för konkurrensbegränsning eller särbehandling. Skäl att besluta om åtgärder enligt LOU på denna grund föreligger därför inte.

***Fråga om skada***

Förvaltningsrätten konstaterar att bolaget, även om högsta poäng tilldelas för kriterierna pedagogiska förutsättningar och verksamhet, ändå inte skulle tilldelats kontraktet p.g.a. prispoängen. Även om brister i upphandlingsförfarandet förelegat anser förvaltningsrätten därmed inte att bolaget lidit eller riskerat att lida skada. Att CK Lärarkonsult AB kan komma att få konkurrensnackdelar p.g.a. uttalanden i utvärderingen påverkar inte denna bedömning. Skäl att besluta om åtgärder enligt LOU föreligger därför inte. Ansökan ska således avslås.

**Hur man överklagar**, se bilaga (Dv 3109/1c LOU).



Anna Önell

rådman