



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM
2010-08-27
Meddelad i
Stockholm

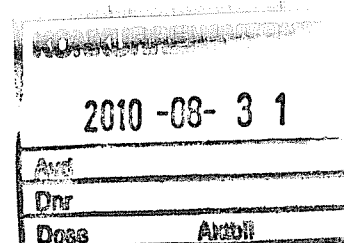
Mål nr
31538-10
Enhet 14

SÖKANDE

Folkuniversitetet/Stiftelsen Kursverksamheten vid Lunds Universitet
Box 2112
220 02 Lund

MOTPART

Arbetsförmedlingen
Juridiska enheten
113 99 Stockholm



SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut av den 28 maj upphör därmed att gälla.

Dok.Id 50548

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeleuddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Arbetsförmedlingen genomför en upphandling avseende rehabiliterings-tjänster (dnr Af-2009/275652). Upphandlingen avser tre typer av tjänster och ett flertal arbetsmarknadsområden i hela Sverige.

Enligt tilldelningsbeslut utsänt den 17 maj 2010 avser Arbetsförmedlingen att teckna avtal med andra anbudsgivare än Folkuniversitetet/Stiftelsen Kursverksamheten vid Lunds Universitet (Folkuniversitetet) avseende tjänst 2 arbetsmarknadsområde Växjö, Kalmar, Karlskrona, Kristianstad, Malmö, Lund och Helsingborg.

Folkuniversitetet ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse skett på så sätt att Arbetsförmedlingen ska göra om sin utvärdering och ge Folkuniversitetet maximala poäng för samtliga kriterier för tjänst 2. Till stöd för sin talan anför Folkuniversitetet bl.a. följande. Tjänst 2 har bedömts efter sex kriterier. Folkuniversitetet fick avdrag med 25 poäng enligt kriterium a) ”Hur anbudsgivaren avser att genomföra de olika insatserna/aktiviteterna som ingår i tjänsten för att deltagarna uppnår målsättningen med tjänsten”. Maximala poäng är 300. Någon närmare presentation av de bedömda bristerna i Folkuniversitetets anbud har inte lämnats. Folkuniversitetet har granskat anbud från fem av de sex anbudsgivare som fått maximala poäng för tjänst 2. Förslag till innehåll, upplägg och genomförande skiljer inte stort mellan anbudsgivarna. Vid en jämförelse med de anbud som fått maximala poäng ger Folkuniversitetet en målinriktad, korrekt, tydlig och välstrukturerad presentation. Folkuniversitetet ser inga skäl till det avdrag på 25 poäng som gjorts. Folkuniversitetet anser att de bör ha maximala 300 poäng för tjänst 2.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

Arbetsförmedlingen bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Om rätten skulle anse att ett ingripande ska göras, anser Arbetsförmedlingen att det vore ett för stort ingrepp att förordna om att upphandlingen ska göras om, varför Arbetsförmedlingen vid ett sådant förhållande yrkar att ingripande sker genom rättelse. Det förtjänar att betonas att anbudet inte har jämförts/utvärderats mot varandra utan hur väl de svarar mot det som efterfrågats i förfrågningsunderlaget. Arbetsförmedlingen kan konstatera att den erbjudna tjänsten bygger mycket på coaching. Bearbetande insatser är en viktig del av tjänst 2. Det är mot denna bakgrund Arbetsförmedlingen även har ställt krav på leg. psykoterapeut. Bearbetande insatser/psykoterapeutiska inslag nämns inte alls i Folkuniversitetets beskrivning. Folkuniversitetets beskrivning på utvärderingskriterie a) har betygsatts med betyg 2 eftersom beskrivningen i anbudet inte fullt ut svarar mot det som efterfrågats i förfrågningsunderlaget och därmed blir inte tjänsten det aktiverande och målinriktade verktyg som krävs för att deltagaren uppnår det övergripande målet med tjänsten. Arbetsförmedlingen har således följt de uppsatta principerna för upphandlingen och har genomfört upphandlingen i enlighet med LOU.

Förvaltningsrätten har den 28 maj 2010 förordnat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas avseende tjänst 2 (motiverande, bearbetande och aktiverande insatser) arbetsmarknadsområde Växjö, Kalmar, Karlskrona, Kristianstad, Malmö, Lund, Trelleborg och Helsingborg.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

1 kap. 9 § LOU har följande lydelse. Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

16 kap. 2 § första stycket LOU har följande lydelse. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

Utredningen i målet

I punkten 3.1 "Innehåll upplägg och genomförande" avseende tjänst 2 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

Tjänsten **skall** innehålla insatser med följande målsättning;

- att utveckla motivation för en aktiv rehabilitering och stimulera det egna ansvarstagandet och initiativet i planering och orientering mot arbete;
- att främja aktivitet och upplevelse av ökad delaktighet i arbetsfrågan,
- bearbeta psykologiska hinder i omställningssituationen, såsom rädsla, oro, upplevd oförmåga inför möte med arbetslivet,
- ge deltagaren verktyg för att själv hantera psykologiska och andra hinder i relation till arbetsfrågan, samt
- öka deltagarens kunskap och insikt om sina förutsättningar för arbete och utbildning samt hur svårigheterna kan kompenseras.

Överenskommelse om bearbetande insatser sker i samråd/konsultation med arbetsförmedlingens psykolog.

I punkt 6.2 "Utvärdering" i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

Arbetsförmedlingen kommer att anta de anbud som får högst sammanlagd poäng vid prövningen utifrån utvärderingskriterierna. Arbetsförmedlingen

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

kommer att tillämpa en tregradig betygsskala 1-3, där anbuderna får betyg utifrån hur väl de uppfyller respektive utvärderingskriterie.

Bedömningen kommer att göras utifrån *hur väl* de beskrivningar som anbudsgivaren redovisar i anbudet motsvarar den efterfrågade tjänsten och leder till att individen uppnår målsättningen med den aktuella tjänsten.

Betyget för respektive utvärderingskriterie multipliceras sedan med viktningen.

I tilldelningsmeddelandets bilaga 3 anges följande.

Betyg 3; Anbudsgivare offererar i respektive utvärderingskriterium en tjänst som i respektive moment och som helhet *mycket väl* motsvarar det som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Anbudsgivaren redovisar tydligt att med offererat upplägg nås en tjänst som aktivt och målinriktat syftar till att deltagaren uppnår det övergripande målet med tjänsten.

Betyg 2; Anbudsgivare offererar i respektive utvärderingskriterium en tjänst där *något moment inte fullt ut* svarar mot det som efterfrågas i förfrågningsunderlaget och därmed blir inte tjänsten fullt ut det aktiverande och målinriktade verktyg som krävs för att deltagaren uppnår det övergripande målet med tjänsten.

I punkt 2.1 "Offererade insatser och hur målsättningen av insatserna uppnås" i Folkuniversitetets anbud bilaga 1 anges bl.a. följande.

Våra erfarenheter från tidigare projekt har visat att det finns ett stort behov av förberedande aktiviteter inför en arbetslivsinriktad rehabilitering. De sjukskrivna själva efterlyser verktyg för problemlösning och metoder att inte fastna i en negativ spiral. Många efterlyser en stödperson som kan ge

stöttning genom coachning, hjälp att bryta negativa tankar och ge öppningar för nya lösningar. Dessa insatser ingår i vårt förslag till upplägg och innehåll.

Vår erfarenhet visar att grupprocessen har stor betydelse för individerna och det har visat sig att det i denna rehabiliteringsfas varit viktigt att tonar vikten av "presentation" i förhållande till arbete. Vårt förslag till innehåll och upplägg är baserat på individer i grupp, men kan lika väl genomföras för enstaka individer. Ett antal olika aktiviteter ingår för att stärka deltagarna, både psykiskt och fysiskt. Vi arbetar med samtal, aktiviteter och/eller övningar som syftar till att deltagaren reflekterar över sig själv och sin situation, men också med skapande verksamhet.

Innehåll och arbetsmetoder

1. Coachprocessen – "individen i gruppen"
2. Kognitiv beteendecoachning
3. "Redskapsboden"
4. Skapande verksamhet
5. Digital storytelling
6. Kost, motion, hälsa, sömn
7. Arbetsplatsmöten, arbetsträning och jobbcoachning.

Förvaltningsrättens bedömning

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande.

Av principen om likabehandling av leverantörer följer att samtliga anbud ska vara i överensstämmelse med bestämmelserna i förfrågningsunderlaget

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

för att säkra möjligheten till en objektiv jämförelse av anbudena. Likabehandling och icke-diskriminering förutsätter att anbudsgivare behandlas lika i alla skeden av anbudsförfarandet. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 2 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs vidare att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Regeringsrätten har i RÅ 2002 ref. 50 uttalat att de skiftande förhållandena som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten inte träds för när.

Folkuniversitetet har anfört att Arbetsförmedlingen gjort en felaktig och orättvis poängsättning av deras anbud gällande utvärderingen av ”innehåll, upplägg och genomförande” för tjänst 2. Det ankommer emellertid inte på förvaltningsrätten att göra någon ny anbudsutvärdering och bolaget har inte anfört att förfrågningsunderlaget i sig skulle strida mot tillämpliga regler inom området. Förvaltningsrätten finner därmed att vad bolaget anfört inte ger stöd för att den aktuella upphandlingen skett i strid med reglerna i LOU eller de för all upphandling grundläggande EU-rättsliga principerna på sådant sätt att bolaget lidit eller kan komma att lida skada enligt 16 kap. 2 § LOU. Ansökan ska därför avslås.

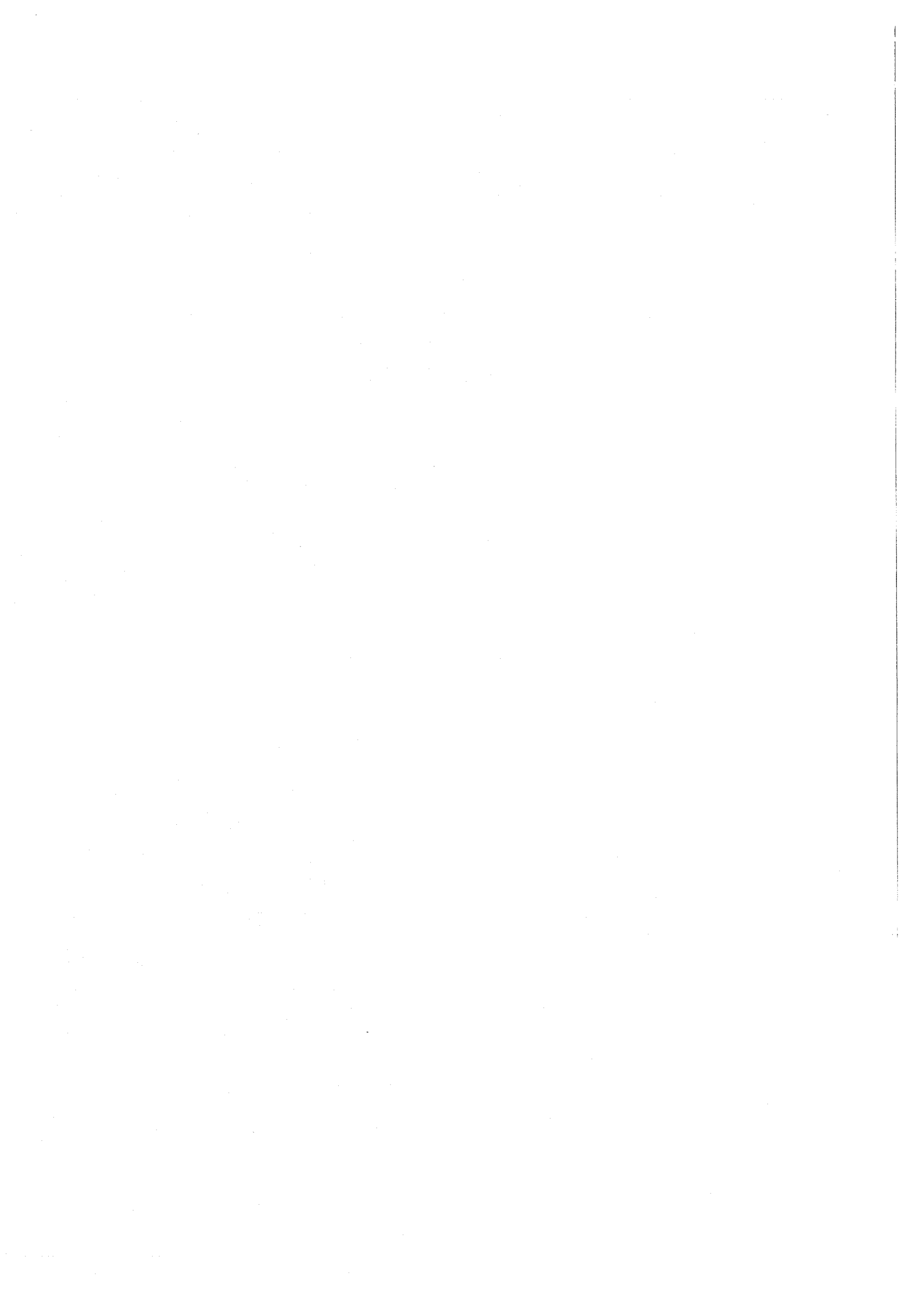
HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1A LOU).



Ulrika Melin

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Alicia Ahlberg.





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 uppgive 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

