



SÖKANDE

Consensus Sverige AB, 556629-9284
Asphomsvägen 9
702 27 Örebro

MOTPART

Örebrostäder AB, 556334-8449
Box 8033
700 08 Örebro

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-01-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Consensus Sverige AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Örebrobostäder (ÖBO) har genomfört en upphandling benämnd ”Ramavtal Konsulttjänster för Ledarskapsprogram 1-2-3”. Upphandlingen består av tre avtalsområden. Individuell analys (avtalsområde 1), utbildningsprogram (avtalsområde 2) och individuell coaching (avtalsområde 3). Anbudsgivarna har kunnat lämna anbud för ett, två eller samtliga avtalsområden. ÖBO har för avtalsområde 2 och 3 förkastat Consensus anbud med hänvisning till att ställda skall-krav inte uppfyllts.

PARTERNAS TALAN

Consensus Sverige AB (Consensus) ansöker om överprövning av upphandlingen i den del den gäller avtalsområdena 2 och 3 och anför följande. I de administrativa föreskrifterna anges följande under punkt 3.6 (Utvärdering):
Under förutsättning att samtliga krav enligt 1-3 under punkt 3 är uppfyllda, görs en utvärdering enligt nedan. Varje del kommer att utvärderas separat. Utvärdering kommer att göras av en referensgrupp, bestående av minst 3 medarbetare hos beställaren.

Samtliga punkter områden och punkter ska fyllas i enligt bilaga 3 Prisbilaga och Bilaga 4 Referensuppdrag och CV.

Det mest ekonomiska fördelaktiga anbudet kommer att antas per del (1, 2 och 3). Poängskalan som används för att utvärdera utvärderingskriterierna, innebär att varje poäng medför ett visst värde som dras från totala anbudssumman/anbudspriset. Samma sätt används för varje del (1, 2 och 3). Se bilaga 5, Reduceringsmodell utvärdering.

I tilldelningsbeslutet har flertalet anbudsgivare uteslutits från del 2 på grund av följande motivering:

- Inte bifogat en beskrivning över tänkt utbildningsprogram innehållandes delarna "leda sig själv", "leda andra" och "leda verksamhet".

I tilldelningsbeslutet har flertalet anbudsgivare uteslutits från del 3 på grund av följande motivering:

- Inte bifogat en beskrivning över tänkt genomförande för individuell coaching.

I punkt 3.6 finns inget angivet om att ovan nämnda beskrivningar ska bifogas. Där framgår tydligt att det är kraven enligt 1-3 under punkt 3 samt bilagorna 3 och 4 som ligger till grund för utvärderingen. Först under punkt 4.1 "Kravspecifikation och genomförande" kan man utläsa att "Anbudet ska innehålla beskrivning av minst följande delar som ska ingå i respektive del". Consensus anser att ÖBO inte har följt de administrativa föreskrifterna vid utvärderingen.

ÖBO motsätter sig bifall till Consensus ansökan och anför bland annat följande. Consensus anbud avseende avtalsområde 2 har varit bristfälligt genom att ett skall-krav inte uppfyllts avseende anbudets form och innehåll, nämligen att anbudet skulle innehålla en beskrivning över tänkt utbildningsprogram innehållandes delarna "leda sig själv", "leda andra" och "leda verksamhet" (punkt 4.1). Consensus anbud avseende avtalsområde 3 har varit bristfälligt, dels genom att kvalificeringskrav avseende referenser enligt punkt 3.6.3 inte har uppfyllts, dels genom att ett skall-krav på anbudets form och innehåll avseende att en beskrivning av tänkt genomförande för individuell coaching som enligt punkt. 4.1 skulle bifogas till anbudet inte har uppfyllts. Consensus anbud har inte uppfyllt de obligatoriska kraven på anbudets form och innehåll samt därmed de kvalificeringskrav som ÖBO ställt upp på teknisk och yrkesmässig kapacitet. Kvalificeringskravet i punkt 4.1 i de administrativa föreskrifterna avseende avtalsområde 2 är tydligt och proportionerligt.

Vad gäller kravet på referensuppdrag anges i punkt. 3.6.3 att uppdragen ska ha utförts/genomförts och slutförts under de senaste tre åren. Consensus har för avtalsområde 3 gett in en beskrivning av två referensuppdrag för aktuell coach, men ett av de angivna referensuppdragen var ännu inte avslutat vid tiden för anbudlämning. Eftersom Consensus har uteslutits med hänvisning

till kvalificeringskravet avseende referenser i punkt 3.6.3 och inte framfört någon synpunkt på att ÖBO:s beslut i denna del skulle vara felaktigt kan konstateras att Consensus inte hade kunnat tilldelas kontraktet för avtalsområde 3 oavsett lydelsen och placeringen av kvalificeringskravet i punkt 4.1.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § lagen om offentlig upphandling (2016:1145; LOU) eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Upphandlingen gäller ramavtal, konsulttjänster för ledarskapsprogram. Upphandlingen består av tre avtalsområden, varav två omfattas av prövningen i målet (avtalsområde 2 och 3). ÖBO har för nämnda avtalsområden förkastat Consensus anbud med hänvisning till att ställda skall-krav inte uppfyllts. Consensus gör gällande att ÖBO har frångått upphandlingsföreskrifternas kriterier för kvalificering till utvärdering.

Upphandlingens administrativa föreskrifter består av fem huvudpunkter som alla har underrubriker i punktform. Punkten 3 har rubriken ”Kvalificering och utvärdering”. Punkten 4 har rubriken ”Kravspecifikation och genomfö-

rande”. I punkten 3.6 anges att det, under förutsättning att samtliga krav enligt 1 – 3 under punkt 3 (Kvalificering och utvärdering) är uppfyllda, görs en utvärdering. Under nämnda punkt 3 anges bland annat att anbudsprövningen sker i fyra steg, varav steg 1 utgörs av kontroll att obligatoriska krav på anbudets form och innehåll uppfylls och att villkoren och förfrågningsunderlaget accepteras i sin helhet samt att om så ej är fallet förkastas anbudet. Under punkt 4.1 i kravspecifikationen uppställs som krav avseende avtalsområde 2 bland annat att till anbudet foga en beskrivning av det utbildningsprogram som offereras i upphandlingen.

Av punkt 4.1 framgår enligt förvaltningsrättens mening med tillräcklig tydlighet vilka delar som ska beskrivas. Att kravet återfinns under denna punkt är inte otydligt i sig. Det framgår dessutom av punkten 3 att en utvärdering förutsätter att kraven på anbudets form och innehåll uppfylls. Eftersom Consensus inte uppfyllt kravet har ÖBO haft fog för att utesluta anbudet. Beträffande avtalsområde 3 är omständigheterna i allt väsentligt desamma beträffande kravet på en beskrivning av den individuella coachingen. Kravet återfinns i kravspecifikationens punkt 4.1 och är tydligt utformat. Consensus anbud gällande avtalsområde 3 har dessutom brutit i kravet på redovisning av två slutförda referensuppdrag (punkt 3.6.3).

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att ÖBO inte har brutit mot LOU och dess principer genom att utesluta Consensus anbud avseende avtalsområdena 2 och 3 från utvärderingen. Det föreligger därmed inte grund för ingripande enligt LOU varför Consensus ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B,
LOU).



Joar Berglund

rådman

Föredragande: Lars Överström



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ett överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då Ni fick del av domen/beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.