



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I JÖNKÖPING**  
Enhet 2  
Ulf Nordberg

**DOM**  
2011-03-25  
Meddelad i  
Jönköping

Mål nr  
549-11 E  
Fiskal 2:5

**SÖKANDE**

Academediä Eductus AB, 556527-4007

Ombud: jur. kand. Heidi Westman  
Academia AB  
Box 150 03  
167 15 Bromma

**MOTPART**

Borås Stad  
501 80 Borås

Ombud: Stadsjuristen Torbjörn Alfredsson  
Borås stad  
501 80 Borås

**SAKEN**

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett genom ny utvärdering, varvid anbudet från MIROI I-LEARNING AB (Miroi) ska förkastas.

**BAKGRUND**

Borås Stad genomför en upphandling som syftar till att tillgodose kommunens behov av att anlita en extern utförare för undervisning av svenska för invandrare (SFI). Upphandlingen handläggs som ett förenklat förfarande och benämns Svenskundervisning för invandrare (SFI) 2010/IN0043. Genom tilldelningsbeslut har Borås Stad tilldelat Miroi ramavtalet i upphandlingen. Academediä Eductus AB (Academediä), som kom på andra plats vid Borås Stads anbudsutvärdering, har därefter ansökt om överprövning.

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011-03-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 32694

**Postadress**  
Box 2201  
550 02 Jönköping

**Besöksadress**  
Östra Storgatan 33 A

**Telefon**  
036-15 65 00

**E-post:**  
forvaltningsratten@jonkoping.dom.se

**Telefax**  
036-15 66 55

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

Av **förfrågningsunderlaget** framgår bl.a. följande. Borås Stad bedriver viss SFI – undervisning i egen regi. Förevarande upphandling omfattar det behov kommunen har av att anlita en extern utförare. Uppdraget avser SFI – undervisning inom ramen för studievägarna 2 – 3 med kurserna B – D. Den planerade omfattningen är ungefär 150 elever på årsbasis. Detta är dock endast en uppskattning av behovet och lämnas därför endast som en för kommunen inte bindande upplysning. Anbudsgivaren förbinder sig att leverera det verkliga behovet. Ramavtal avses tecknas för två år med möjlighet för kommunen till förlängning i två år med ett år i taget.

SFI utgörs av tre ordinarie studievägar (se Borås Stads tilldelningsbeslut):

- Studieväg 1 vänder sig till studerande som är analfabeter eller kortutbildade.
- Studieväg 2 riktar sig till studerande som har grundskole- och/eller gymnasiestudier bakom sig.
- Studieväg 3 är till för studerande som är vana att studera och som oftast har gått på högskola och läst språk tidigare.

Anbudet omfattar:

Studieväg 2, Introduktion + B- och C-kurs

Studieväg 3, Introduktion + C- och D-kurs

Individuell studieväg. Individuella kombinationer kan bli aktuella, vilka i grunden ska bygga på en introduktion och kursplanerna för kurserna A – D.

Förfrågningsunderlaget innehåller ett antal obligatoriska krav (ska-krav).

Förutsättningen för att ett anbud ska kunna prövas, utvärderas och antas är att dessa ska-krav är uppfyllda. Anbud som inte uppfyller samtliga ska-krav kommer att förkastas. Av anbud ska framgå att samtliga ska-krav är uppfyllda. Anbudet ska redovisa efterfrågade uppgifter och följa förfråg-

ningsunderlagets struktur för att granskning och utvärdering av anbuderna ska kunna ske på ett effektivt sätt.

Anbudsgivaren ska ha teknisk förmåga och tillräcklig kapacitet för att klara uppdraget. Anbudsgivaren ska ha erforderlig bemanning och dimensionering av personal för att klara uppdraget. Som bevis ska anbudsgivaren redovisa planerad organisation för uppdraget. Anbudsgivaren ska ha erfarenhet från tidigare utförda uppdrag av liknande art och omfattning. För att kravet på erfarenhet ska anses uppfyllt ska anbud innehålla uppgifter om tre referensuppdrag som anbudsgivaren utfört under de tre senaste åren. Referensuppdragen ska till karaktär och omfattning likna föremålet för denna upphandling. Referensuppdragen ska avse vuxenutbildning. Anbud ska vidare innehålla kontaktuppgifter till de personer som åberopas som referenter. Åberopade referenter ska kunna rekommendera anbudsgivaren som leverantör av utbildning.

Utbildningsleverantören ska bedriva utbildningen enligt de allmänna mål och riktlinjer som följer av skollagen (1985:1100), förordningen (1994:895) om svenskundervisning för invandrare, kursplanerna och läroplanen. Anbudsgivaren ska kunna erbjuda SFI-utbildning i två spår:

1. Yrkesförberedande SFI: SFI – undervisning med yrkes/språkpraktik. Syftet är att kombinera teoretiska SFI-studier med att praktiskt lära svenska i en arbetsmiljö för att underlätta möjligheter till arbete och egen försörjning genom arbete eller fortsatt yrkesutbildning.
2. Studieförberedande SFI: SFI – undervisning inför fortsatta studier. Syftet är att förbereda de studerande för fortsatta teoretiska studier exempelvis inom grundläggande och gymnasial vuxenutbildning.

Av genomförd undervisning ska minst 70 procent utföras av lärare med formell kompetens. Med formell kompetens avses kompetens enligt vad som följer av 2 kap. 3 § skollagen samt härtill lärarexamen med huvudsaklig inriktning på den undervisning uppdraget avser, d.v.s. 60 högskolepoäng i svenska i svenska som andraspråk. Deltagarna ska erhålla betyg efter avslutad kurs. Betyg får bara sättas av behöriga lärare. Betyg rapporteras kontinuerligt in till Vuxenutbildningen i Borås efter satt betyg. Då en deltagare avbryter utbildningen ska denne erhålla ett studieintyg i vilket det klart framgår vilka moment i kursen som är avklarade. Samverkan sker med rektor. Varje kurs avslutas med nationellt prov. Samverkan sker med ansvarig rektor angående dessa prov.

Miroi har i sitt anbud uppgivit tre referensuppdrag, redovisade i anbudets bilagor 2-4. Av **Borås Stads tjänsteanteckning** den 19 januari 2011 framgår att Miroi:s företrädare vid telefonkontakt med Borås Stad förtydligat bolagets anbud genom att ange att det uppdrag som beskrivs i anbudets bilaga 9 är åberopat som referensuppdrag med de kontaktuppgifter som däri anges.

Av Borås Stads **tilldelningsbeslut** framgår bl.a. följande. I upphandlingen har åtta anbud inkommit, varav sju gått vidare till anbudsutvärdering. Tilldelningskriterium har varit lägsta pris. Vid anbudsutvärderingen har Miroi befunnits ha offererat det lägsta priset och därför tilldelats ramavtalet i upphandlingen. Det näst lägsta priset har offererats av Academedia.

#### YRKANDEN M.M.

**Academedia** yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett genom ny utvärdering, varvid anbudet från Miroi ska förkastas. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Borås Stad har genom att anta Miroi:s anbud brutit mot LOU. Miroi:s an-

bud uppfyller inte förfrågningsunderlagets ska-krav om att redovisa tre referensuppdrag. Anbudet skulle därför ha förkastats. Vidare har Borås stad låtit Miroi förtydliga anbudet på ett otillåtet sätt. Även om förtydligandet skulle godtas så medför uppdraget i bilaga 9 inte att förfrågningsunderlagets krav avseende teknisk förmåga och kapacitet uppfylls. Detta uppdrag liknar inte föremålet för denna upphandling, varken till sin karaktär eller till sin omfattning. Därutöver finns det formella brister i form av avsaknad av beskrivning av referensuppdraget och dess omfattning. Till följd av att Borås Stad inte förkastat Miroi:s anbud, trots nämnda brister, har bolaget lidit eller kan komma att lida skada.

#### Bristande uppfyllelse av ska-krav

Miroi har i sitt anbud angivit två referensuppdrag som avser SFI inom ramen för kommunal vuxenutbildning. Det tredje referensuppdraget, som anges i bilaga 4 till Miroi:s anbud, avser ett uppdrag som en anställd hos Miroi har utfört vid anställning hos annan arbetsgivare. Detta referensuppdrag uppfyller inte förfrågningsunderlagets krav på redovisning av uppdrag som anbudsgivaren, d.v.s. Miroi, har utfört.

#### Otillåten komplettering

För att över huvud taget kunna pröva Miroi:s anbud har Borås Stad varit tvungen att begära ett förtydligande. Detta har inneburit att Miroi getts möjlighet att i efterhand uppfylla ett ska-krav som uppenbarligen inte varit uppfyllt då anbudet lämnades in.

Under förfrågningsunderlagets rubrik utbildningens upplägg och innehåll har Miroi i bilaga 5 till anbudet hänvisat till bilaga 9. Hänvisningen till bilaga 9 har skett i samband med en beskrivning av bolagets förmåga att anskaffa praktikplatser. Syftet med bilaga 9 är således att styrka Miroi:s förmåga att anskaffa praktikplatser och inte att utgöra ett referensuppdrag.

I samband med en förfrågan om förtydligande från Borås Stad har Miroi emellertid uppgivit att bilaga 9 ska utgöra ett referensuppdrag.

Borås Stads agerande är inte förenligt med de grundläggande principerna, främst likabehandlingsprincipen, såsom dessa kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU.

Uppdraget i bilaga 9 till Miroi:s anbud

SFI och arbetsmarknadsutbildning skiljer sig åt på ett markant sätt. SFI är en skolform med en annan pedagogisk modell än arbetsmarknadsutbildning och de båda utbildningsformerna styrs av olika regelverk. Detta medför att olika krav ställs på bl.a. genomförande, administration och kvalitetsuppföljning. Exempels anges formella krav avseende betyg, intyg och behöriga lärare inom ramen för SFI som inte återfinns i regelverket för arbetsmarknadsutbildningar. Vidare har utbildningarna olika mål och syften där SFI avser språkundervisning för personer med annat modersmål, medan arbetsmarknadsutbildning avser arbetslösa som behöver ett yrke. I förfrågningsunderlaget anges att utbildningsleverantören ska bedriva utbildningen enligt de allmänna mål och riktlinjer som följer av skollagen, förordningen, kursplanerna och läroplanen. Dessa krav gäller för SFI, men inte för arbetsmarknadsutbildning.

Uppdraget i bilaga 9 avser inte heller vuxenutbildning i ska-kravets mening. Med vuxenutbildning avses traditionellt kommunal vuxenutbildning, svenskundervisning för invandrare, särsvux samt grundskole- eller gymnasieutbildning för vuxna. Det kan vidare konstateras att bilaga 9 är ett produktblad och inte ett referensdokument.

Enligt Borås Stad medför förfrågningsunderlagets formulering att referensuppdragen till sin karaktär och omfattning ska likna föremålet för upphandlingen att kravet inte är särskilt högt ställt. Enligt Svenska Akademiens

ordbok betyder likna att vara lik, vilket enligt Academedias mening medför ett högt krav på likhet vid bedömningen av de referensuppdrag som anbudsgivarna åberopat. När det gäller förhållandet mellan SFI och den av Miroi åberopade arbetsmarknadsutbildningen har egentligen inga andra likheter än praktikplatsanskaffning kunnat visas. Vid en jämförelse mellan SFI och den åberopade arbetsmarknadsutbildningen kan konstateras att skillnaderna mellan utbildningarna är betydligt fler än likheterna.

Sammantaget kan således inte den av Miroi åberopade arbetsmarknadsutbildningen anses likna föremålet för denna upphandling.

**Borås Stad** anser att förvaltningsrätten ska avslå Academedias ansökan och anför bl.a. följande. Staden har inte brutit mot LOU genom att anta Miroi:s anbud. Staden har inte godtagit det referensuppdrag som anges i bilaga 4. Även utan beaktande av det förtydligande som staden inhämtat uppfyller dock Miroi:s anbud kravet på att anbud ska innehålla tre referenser av viss karaktär. Den beskrivning som Miroi lämnat angående uppdraget i bilaga 9 innehåller samtliga de uppgifter som efterfrågats i förfrågningsunderlaget. Detta även utan beaktande av förtydligandet. Stadens begäran om att ett anbud förtydligas har skett på ett korrekt sett. Miroi:s uppdrag åt Arbetsförmedlingen uppfyller såväl kravet på att avse vuxenutbildning som kravet på att utgöra ett uppdrag som till karaktär och omfattning liknar föremålet för denna upphandling.

#### Förtydligandet

Anbudet från Miroi innehåller uppgifter om ett fjärde referensuppdrag som finns i bilaga 9 till anbudet. Detta referensuppdrag avser att, på uppdrag av Arbetsförmedlingen, anordna en arbetsmarknadsutbildning. I anbudet hänvisas till detta referensuppdrag i samband med en beskrivning av Miroi:s metod för praktikanskaffning. Eftersom uppdraget från arbetsförmedlingen i anbudet har redovisats i ett annat sammanhang än övriga referensuppdrag

har stadens avsikt med att inhämta ett förtydligande från Miroi varit att försäkra sig om att även detta uppdrag åberopas som referensuppdrag i förfrågningsunderlagets mening. Förtydligandet har begränsats till att Miroi på fråga från staden uppgivit att även uppdraget från Arbetsförmedlingen åberopas enligt vad som anges i förfrågningsunderlaget. Uppdraget har vid stadens anbudsutvärdering godtagits som ett referensuppdrag enligt förfrågningsunderlagets krav.

Det kan konstateras att kraven enligt förfrågningsunderlaget innebär att anbud ska innehålla tre referenser av viss karaktär. Uppgifterna om uppdraget från Arbetsförmedlingen har funnits i Miroi:s ursprungliga anbud. Att ett av de referensuppdrag som Miroi angivit underkänts har inte någon betydelse vid bedömningen av om dess anbud uppfyller kravet på att innehålla uppgifter om tre referensuppdrag. Det kan härvid konstateras att förfrågningsunderlaget inte innehåller något krav på var i anbudet referensuppdragen ska redovisas.

Det förtydligande som begärts har vederbörligen dokumenterats och det har inte förelegat någon risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Utformningen av uppdragsbeskrivningen för uppdraget i bilaga 9

Det finns inget krav i förfrågningsunderlaget att, såsom Academedia gör gällande, redovisa referensuppdragen, deras karaktär eller omfattning. Borås Stad har hela tiden haft för avsikt att kontrollera karaktären av angivna referenser genom referenstagning under anbudens prövning. Det kan vidare inte heller, vilket görs gällande, ha någon som helst betydelse att uppdraget åt Arbetsförmedlingen redovisats genom bifogande av ett produktblad och inte som ett särskilt upprättat referensdokument.



Slutligen kan konstateras att inte heller Academedia i sitt anbud beskrivit åberopade referensuppdrag.

Frågan om uppdraget i bilaga 9 till Miroi:s anbud uppfyller förfrågningsunderlagets krav

Målet i denna del avser dels om det aktuella uppdraget avser vuxenutbildning, dels om uppdraget till sin karaktär och omfattning liknar föremålet för upphandlingen. Därvid behandlas först frågan om uppdraget åt Arbetsförmedlingen avser vuxenutbildning i förfrågningsunderlagets mening.

Uttrycket likna medför att kravet inte är särskilt högt ställt och innebär inte att referensuppdragen behöver vara helt lika upphandlingsföremålet. Academedias argumentation utgår från en definition av begreppet vuxenutbildning i inskränkt mening. Den innebär Academedia vill ge begreppet motsvarar vad som i 1 kap. 8 § skollagen anges som det offentliga skolväsendet för vuxna (d.v.s. kommunal vuxenutbildning (komvux), vuxenutbildning för utvecklingsstörda (särvox) och svenskundervisning för invandrare (SFI). Begreppet vuxenutbildning används emellertid inte exklusivt för att beskriva det offentliga skolväsendet utan används även i en vidare bemärkelse. Staden avser i förfrågningsunderlaget utbildning av målgruppen vuxna med begreppet vuxenutbildning. Detta är också den nu allmänt vedertagna betydelsen av begreppet, vilket framgår av det utdrag från Högskoleverkets webbportal studera.nu som Borås stad har givit in till förvaltningsrätten. I det fall staden i förfrågningsunderlaget avsett en i någon form inskränkt betydelse av begreppet vuxenutbildning hade detta anmärkts. Eftersom det ifrågasatta referensuppdraget avser en arbetsmarknadsutbildning med vuxna som målgrupp uppfyller Miroi:s anbud förfrågningsunderlagets krav på att avse vuxenutbildning.

Enligt Borås Stads mening har det aktuella referensuppdraget tillräckligt många likheter med upphandlingsföremålet för att anses utgöra ett liknan-

de uppdrag. Båda uppdragen avser delvis samma målgrupp då en övervägande del av deltagarna i SFI inte har något arbete. Vidare innebär det uppdrag som nu upphandlas i likhet med referensuppdraget att leverantören ska erbjuda såväl teori som praktik. Ytterligare en likhet mellan referensuppdraget och upphandlingsföremålet är att de båda uppdragen innebär att leverantören åtar sig att bedriva verksamheten med inriktning på egen försörjning och arbete. Även beträffande omfattningen kan likheter mellan referensuppdraget och upphandlingsföremålet konstateras. Den planerade omfattningen av upphandlingen är ca 100 – 150 platser på årsbasis. Detta är jämförbart och liknande det ifrågasatta referensuppdragets omfattning på ungefär 50 platser per år.

#### DOMSKÄL

I 1 kap. 9 § LOU anges 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 § LOU framgår följande. En upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en ansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Av förarbetena (prop. 2006/07:128 s. 377) till motsvarande reglering för upphandlingar över tröskelvärdena (9 kap. 8 § LOU) framgår bl.a. följande. Bestämmelsen ska tillämpas restriktivt och kommunikationen mellan den upphandlande myndigheten och leverantören bör dokumenteras.

Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Av 16 kap. 5 § LOU framgår följande. 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.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Genom lag (2010:801) om införande av skollagen har skollagen (1985:1100) upphävts och den nya skollagen (2010:800) trätt i kraft. Den nya skollagens ikraftträdande och de övergångsbestämmelser som införts i samband därmed påverkar enligt förvaltningsrättens mening inte bedömningen av förevarande mål. Detta då den nya skollagens bestämmelser i för målet relevanta avseenden är väsentligen likartade de som stadgades i 1985 års skollag.

*Uppfyllelse av ska-krav utan beaktande av förtydligande och/eller komplettering*

Den vinnande anbudsgivaren Miroi har under förfrågningsunderlagets rubrik teknisk förmåga och kapacitet hänvisat till tre referensuppdrag, närmare beskrivna i bilaga 2-4 till Miroi:s anbud. Det är mellan parterna ostridigt

att uppdraget som redovisas i bilaga 4, d.v.s. uppdrag som en anställd hos Miroi utfört inom ramen för en anställning hos annan arbetsgivare, inte uppfyller förfrågningsunderlagets krav. Förvaltningsrätten finner inte skäl att fråga denna parternas samstämmiga bedömning.

Fråga är därefter om Miroi:s anbud, trots att ett redovisat referensuppdrag inte uppfyller förfrågningsunderlagets krav ändå uppfyller ställda krav avseende sådana uppdrag. I förfrågningsunderlaget anges därvid bl.a. följande. För att kravet på erfarenhet ska anses uppfyllt ska anbud innehålla uppgifter om tre referensuppdrag som anbudsgivaren utfört under de tre senaste åren. Förfrågningsunderlaget kräver således uttryckligen uppgift om tre referensuppdrag, och inte t.ex. minst tre referensuppdrag. Såsom Miroi:s anbud är avfattat kan det inte förstås på annat sätt än att uppdragen i bilaga 2-4 är åberopade i första hand. Mot bakgrund av förfrågningsunderlagets utformning har det inte funnits utrymme för att ange ett fjärde referensuppdrag för det fall något av de i första hand angivna referensuppdragen inte skulle godtas. Redan av denna anledning har det funnits grund för att förkasta Miroi:s anbud såsom inte uppfyllande ställda ska-krav avseende teknisk förmåga och kapacitet.

#### Förtydligande och/eller komplettering

Borås Stads begäran om förtydligande av Miroi:s anbud har inskränkt sig till en förfrågan om hur i anbudet lämnade uppgifter ska förstås. Detta kan inte anses stå i strid med LOU.

#### Utformning av uppgifter om referensuppdrag

I denna del prövar förvaltningsrätten först om Borås Stads uppgift om att inte heller Academedia i sitt anbud beskrivit åberopade referensuppdrag innebär att Academedia inte uppfyllt samtliga ska-krav. Därvid noteras att Academedia efter en beskrivning av sin organisatoriska enhets SFI/Gravs organisation har uppgivit tre kommuner som referenser med kontaktupp-

gifter till viss kontaktperson hos respektive kommun. Då det i förfrågningsunderlaget anges ”Av anbud ska framgå att samtliga ska-krav är uppfyllda” är Academedias uppgifter inte i sig tillräckliga. Mot bakgrund av hur Academedias anbud avfattats får det dock anses ha funnits starka skäl att anta att det rört sig om sådana referensuppdrag som antagits.

Borås Stad har genom kontakt med de uppgivna referenterna inhämtat uppgifter som medfört att staden ansett att förfrågningsunderlagets krav uppfyllts. Denna komplettering är förenlig med 15 kap. 12 § LOU. Efter komplettering har Academedias anbud uppfyllt förfrågningsunderlagets krav och det har därför inte förelegat hinder mot att pröva. Academedias uppgifter i sak.

Förvaltningsrätten återkommer nedan till vad Academia anfört om Miroi:s uppgiftslämnande avseende referensuppdrag.

*Miroi:s uppdrag åt Arbetsförmedlingen*

Fråga i målet är i denna del om det uppdrag Miroi utfört åt Arbetsförmedlingen uppfyller förfrågningsunderlagets krav avseende referensuppdrag.

Av bilaga 9 till Miroi:s anbud som har titeln Sjuhäradslärling - Skräddarsydd lärlingsutbildning för dig som behöver arbetskraft framgår att Sjuhäradslärling är en arbetsmarknadsutbildning som vänder sig till arbetsgivare och arbetssökande i Sjuhäradsbygden. I utbildningen varvas teori och praktik som anpassas till individens och företagets behov. Utbildningsdelen består av ett antal obligatoriska dagar med ämnen som behandlar arbetsrätt/arbetsmiljö, kvalitet/miljö samt företagsekonomi. Resterande lärlingstid utgörs av praktik på företaget. Under den praktiska delen har varje elev en av praktikföretaget utsedd handledare som ska fungera som stöd.

Som Academedia anfört är innehållet i SFI reglerat i författning i form av bl.a. lag och läroplan. Detta gäller endast i begränsad mån för arbetsmarknadsutbildning. Vidare innefattar SFI betygsättning, vilket innebär myndighetsutövning. Något i författning stadgat medgivande för Arbetsförmedlingen att inom ramen för arbetsmarknadsutbildning delegera myndighetsutövning finns inte. Enligt förvaltningsrättens mening innebär detta att arbetsmarknadsutbildning i princip inte kan anses likna SFI. Varken vad som framgår av Miroi:s anbud eller vad som framkommit i övrigt ger skäl för att i detta fall göra en annan bedömning. Miroi:s uppdrag åt arbetsförmedlingen kan därför inte anses uppfylla förfrågningsunderlagets krav.

#### Skaderekvisitet

Academedia har kommit på andra plats i Borås stads anbudsutvärdering och Academedia:s anbud uppfyller såvitt framkommit samtliga ska-krav i förfrågningsunderlaget. Det finns därför sannolika skäl att anta att Academedia:s möjligheter att tilldelas ramavtal i upphandlingen har påverkats negativt genom att Borås Stad antagit Miroi:s anbud trots att detta inte uppfyller samtliga ska-krav. Skaderekvisitet i 16 kap. 5 § LOU är således uppfyllt.

#### Sammantagen bedömning

Borås Stad har såväl genom att överhuvudtaget pröva Miroi:s uppdrag åt Arbetsförmedlingen som ett referensuppdrag som att i klar avvikelse från förfrågningsunderlaget godta uppdraget såsom förenligt med ställda ska-krav brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Båda dessa brott mot LOU har medfört att Academedia har lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening. Felaktigheterna utgör var för sig grund för ingripande med stöd av LOU.

Felaktigheterna i upphandlingen är inte hänförliga till upphandlingens konkurrensuppsökande fas. Ett beslut om att upphandlingen inte får avslu-

tas innan rättelse skett genom ny utvärdering, varvid anbudet från Miroi ska förkastas, är därför ett tillräckligt ingripande.

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

  
Anders Poulsen

