



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Frida Axelsson
 Föredraganden

DOM
 2011-09-16
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 3346-11

SÖKANDE

CK Lärkonsult AB, 556783-7934
 Skolgatan 7
 591 30 Motala

MOTPART

Malung-Sälens kommun
 Box 14
 782 21 Malung

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och bestämmer att upphandlingen ska göras om

KONKURRENSVERKET	
2011-09-19	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

BAKGRUND

Malung-Sälens kommun genomför en offentlig upphandling av Omvårdnadsutbildning för Lärcentrum/Kommunal vuxenutbildning, diarenummer LC 2011.1. Enligt tilldelningsbeslut från den 27 juli 2011 har kontrakt tilldelats Kreativ Utveckling Kapla AB.

YRKANDEN

CK Lärkonsult AB (Lärkonsult), som lämnat anbud i upphandlingen men inte antagits som leverantör, ansöker om överprövning och yrkar att anbudet ska utvärderas eftersom det uppfyller alla ställda krav samt att kravet om kontaktnät strider mot principerna om icke-diskriminering och likabehandling.

Malung-Sälens kommun (kommunen) bestrider bifall till ansökan.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

I tilldelningsbeslutet har kommunen angett följande som motivering till varför Lärkonsult inte uppfyller ställda skall-krav. Styrgrupp enligt krav i punkt 2.10 förfrågningsunderlaget har inte besvarats. Vidare kan det av anbudet inte utläsas att kravet på god kännedom gällande lokal arbetsmarknad och praktikplatser är uppfyllt. Anbudet brister även genom att anbudsgivaren inte svarat på frågan att "Utbildningsanordnaren skall ansvara för att tystnadsplikt och sekretesslagen följs av all personal som kommer att ingå i uppdraget".

Styrgrupp

Vad först avser frågan om styrgrupp anges följande under p. 2.10 i förfrågningsunderlaget "kommunen, leverantören och branschföreträdare bildar en styrgrupp vars huvuduppgift är att säkerställa utbildningen, följa beläggningen och "stämna av " kursdeltagarnas synpunkter."

Lärkonsult uppger att anbudet på ett tillräckligt tydligt sätt besvarar frågan.

Kommunen gör gällande att anbudet från Lärkonsult uppenbart är ett standardformulär och på intet vis anpassat till strukturen i förfrågningsunderlaget. Anbudet kan därför inte anses underlätta en effektiv utvärdering, vilket begärts i punkt 2.2 i förfrågningsunderlaget. Kommunen har därför tvingats söka och ställa samman efterfrågade uppgifter. Anbudet har flera uppenbara brister, vilka bestått även efter kommunens begärda klarläggande. De uppenbara bristerna består bl.a. i skall-kravet avseende styrgrupp.

Förvaltningsrätten konstaterar att i förfrågningsunderlaget, 2.2 Anbudets form och innehåll, anges att anbudet bör följa anbudsfrågans struktur för att granskning och utvärdering skall kunna ske på ett effektivt och rättvisande sätt. Förvaltningsrätten anser att det därmed inte är fråga om något krav på att anbudet ska vara utformat efter den av myndigheten bestämda strukturen vilket gör att ett anbud utformat på annat sätt inte kan uteslutas på denna grund. Förvaltningsrätten konstaterar vidare att kommunen i förfrågningsunderlaget dels uppställer krav som ska vara uppfyllda vid anbudsgivning och dels krav som snarast kan uppfattas att de ska uppfyllas vid genomförandet av kontraktet. Enligt förvaltningsrättens uppfattning är skrivningarna om styrgrupp inte av den karaktären att det kan anses vara ett obligatoriskt krav som riktar sig mot anbudsgivaren. Förvaltningsrätten noterar vidare att det inte ens framgår vilken part som har ansvar för att bilda den aktuella gruppen. Vid detta förhållande, och då det inte framkommit att Lärkonsult reserverat sig mot att ingå i en sådan styrgrupp, finner förvaltningsrätten inte att skäl föreligger att förkasta Lärkonsults anbud på grund av bristande uppfyllelse av ett obligatoriskt krav vid anbudsgivningen.

Tystnadsplikt och sekretess

Vad härefter avser kravet att ”utbildningssamordnaren skall ansvara för att tystnadsplikt och sekretesslagen följs av all personal som kommer att ingå i uppdraget” har **Lärkonsult** anfört att i bilagorna till anbudet framgår att sekretess ingår som en naturlig del i arbetet.

Kommunen vidhåller att Lärkonsult inte har svarat på kravet.


Förvaltningsrätten konstaterar att det inte finns något uttalat krav på hur anbudsgivaren i anbudet ska redovisa hur kravet ska uppfyllas. Såsom kravet nu är utformat uppfattar förvaltningsrätten det snarast som av kontraktuell karaktär och genom att lämna ett anbud utan reservationer accepterar anbudsgivaren det ifrågavarande kravet. Skäl att förkasta ett anbud som saknar redovisning om hur kravet ska uppfyllas föreligger därför inte.

Kravet på lokalt kontaktnätverk

Lärkonsult gör slutligen gällande att principerna om icke-diskriminering och likabehandling inte har upprätthållits när det krävs att anbudsgivaren ska ha ett väl upparbetat lokalt kontaktnätverk. **Kommunen** har inte bemött detta krav mer än att den angett att anbudsgivaren borde ha tagit kontakt i ett tidigare skede. Enligt LOU finns inte något hinder för leverantör att ansöka om överprövning och anföra brister i förfrågningsunderlaget efter det att tilldelningsbeslut har meddelats men inom ansökningstiden. Förvaltningsrätten anser således att det inte föreligger något hinder att pröva Lärkonsults yrkanden avseende brist i förfrågningsunderlaget. I denna del gör förvaltningsrätten följande bedömning. Ett krav av nu aktuell karaktär kan vara diskriminerande mot företag som inte är etablerade på orten, men det kan också finnas objektiva och sakliga skäl med hänvisning till föremålet för kontraktet att uppställa krav av aktuell karaktär. Det bör dock ankomma på kommunen att redovisa bakgrunden till kravet och särskilt redogöra för varför kravet skulle vara uppfyllt redan vid anbudsgiv-

ningen. Förvaltningsrätten har nu att bedöma huruvida kravet är diskriminerade utifrån vad parterna har anfört i målet. Kommunen har i målet inte anfört några skäl till varför det aktuella kravet uppställdes eller i övrigt bemött Lärkonsults invändningar i detta avseende trots att Lärkonsult angett hur man avser att arbeta och samarbeta för att uppnå syftet med upphandlingen. Vid detta förhållande finner förvaltningsrätten, med hänsyn till vad Lärkonsult anfört, att kravet får anses strida mot principen om likabehandling. Eftersom det konstaterats föreligga brister i upphandlingsförfarandets konkurrensuppsökande skede bör upphandlingen göras om (jfr RÅ 2005 ref. 47).

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



Karin Forslund Johansson
rådman