



SÖKANDE

Svensk industri- och svetskompetens, 556620-4029
c/o Jens Porsgaard
Solsticksvägen 11
593 38 Västervik

Ombud: Advokat Kristian Pedersen och jur.kand. Ulrika Lundgren
Advokatfirman Delphi
Box 1432
111 84 Stockholm

MOTPARTER

1. Habo kommun
Box 212
566 24 Habo
2. Jönköpings kommun
Rådhuset
551 89 Jönköping
3. Mullsjö kommun
Järnvägsgatan 27-29
Box 800
565 18 Mullsjö

Ombud för 1-3: Stadsjurist Thomas Nordqvist och biträdande jurist
Cigdem Günes
Jönköpings kommun
Stadskontoret
551 89 Jönköping

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2014-03-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om i den del den avser Industritekniska programmet.

Dok.Id 125459

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:30-16:00

E-post:
forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

BAKGRUND

Jönköpings, Mullsjö och Habo kommuner (kommunerna) genomför en upphandling av gymnasial vuxenutbildning *Gymnasial vuxenutbildning 13/67*. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande enligt LOU. Svensk industri- och svetskompetens (bolaget) begär överprövning av den del av upphandlingen som avser Industritekniska programmet. Förvaltningsrätten har i domar denna dag även behandlat begäran om överprövning av andra delar av upphandlingen, se mål nummer 5393-13 (högskoleförberedande program), 5396-13 (Vård- och omsorgsprogrammet och Barn- och fritidsprogrammet) och 5420-13 (Vård- och omsorgsprogrammet, Barn- och fritidsprogrammet, Restaurang- och livsmedelsprogrammet samt Hotell- och turismprogrammet).

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att anbudsutvärderingen görs om, varvid bolagets anbud tas upp till prövning. I andra hand yrkar bolaget att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om.

Kommunerna medger bolagets förstahandsyrkande att upphandlingen ska rättas men motsätter sig andrahandsyrkandet att upphandlingen ska göras om.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Bolaget

Kommunerna har brutit mot likabehandlingsprincipen och transparensprincipen i LOU genom att förkasta bolagets anbud trots att anbudet uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget uppställda ska-krav. Bolaget har därför lidit eller kan komma att lida skada. Kommunerna har även brutit mot likabehandlingsprincipen och transparensprincipen genom att använda sig av ett förfrågningsunderlag som varit så otydligt formulerat att det inte på förhand varit möjligt att bilda sig en uppfattning om vad som krävs för att uppfylla kraven i upphandlingen.

Bolagets anbud

Kommunerna har ansett att bolagets anbud inte uppfyller det ska-krav som i upphandlingen ställts avseende offererad verksamhetsledare. Bolaget anbud har därför inte tagits med vid anbudsutvärderingen. Det krav som kommunerna anser att bolagets anbud inte uppfyller har följande lydelse (se förfrågningsunderlaget punkten 8.3.3 *Ledning av verksamheten*):

”Inom personalgruppen ska det finnas en verksamhetsledare med pedagogisk utbildning och erfarenhet av att leda kommunal vuxenutbildning”

Såvitt framgår av kravets ordalydelse efterfrågas inte någon specifik nivå på pedagogisk utbildning eller något visst antal högskolepoäng inom pedagogik. Inte heller efterfrågas någon viss genre på verksamhetsledarens pedagogiska utbildning.

Under anbudstiden inkom följande fråga till kommunerna (fråga nr 11 i frågor och svar):

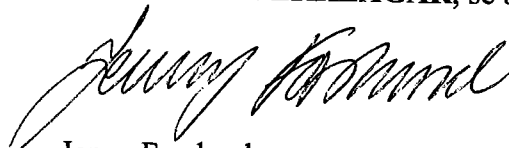
underlaget och särskilt beträffande de utvärderingsprinciper man avser att tillämpa.

Vid bedömning av vilken rättsföljd som är lämpligast i ett visst fall har rätten att ta ställning till vilket skede av upphandlingen som den eller de konstaterade överträdelseerna har påverkat. Rör det sig exempelvis om brister som hänför sig till det konkurrensuppsökande skedet, till exempel brister i förfrågningsunderlaget, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om. Om det istället rör sig om överträdelser i kvalificeringsfasen eller tilldelningsfasen, då anbud eller anbudsansökningar redan har lämnats, kan dessa i många fall avhjälpas genom rättelse. En första förutsättning för att endast den mindre ingripande åtgärden rättelse ska kunna väljas är att det fel som förekommit inte påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede. När det är fråga om överträdelser i både det konkurrensuppsökande skedet och i senare stadier av upphandlingen bör det endast blir aktuellt med ett beslut om att upphandlingen ska göras om.

Det har i målet framkommit att kommunerna vid formuleringen av kravet på att det ska finnas en verksamhetsledare med pedagogisk utbildning och erfarenhet av att leda kommunal vuxenutbildning inte observerade att det fanns en fastställd definition av begreppet utbildning. Kommunerna skriver med anledning av detta i sitt yttrande att förfrågningsunderlaget har utformats på ett sådant sätt att det inte är fullt transparent och medger därför att bolaget uppfyller i aktuellt avseende uppställt ska-krav. Ett beslut om att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett ligger därför nära till hands. Det har dock framkommit att kravet i förfrågningsunderlaget avseende verksamhetsledarens utbildning inte är tillräckligt tydligt eftersom det utifrån den gjorda utvärderingen inte är riktigt klart vad som ligger i begreppet pedagogisk utbildning. Enligt högskoleförordningen är utbildning och kurs inte samma sak. Det råder således en viss begreppsförvirring och kommunerna kan därför inte sägas ha gett en klar bild av kravets egentliga

innebörd. Med anledning av det som sagts ovan gör förvaltningsrätten bedömningen att ett beslut om att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett inte är en tillräckligt ingripande åtgärd i detta fall. Det följer av de omständigheter som bolaget har angivit att förfrågningsunderlaget är bristfälligt och att det således finns en avgörande brist i upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Grund för att besluta om att upphandlingen ska göras om föreligger därmed.

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



Jenny Forslund

