



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredraganden
 Anders Skåål

DOM
 2014-03-20
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 5382-13

SÖKANDE

Marknadspunkten i Gävleborg, 556924-0384
 Box 1336
 801 38 Gävle

MOTPART

Vuxenutbildningen i Gävle kommun
 c/o Gävle kommun
 801 84 Gävle

Ombud: Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
 826 80 Söderhamn

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Marknadspunkten i Gävleborgs ansökan om överprövning och bestämmer att upphandlingen ska göras om.

KONKURRENSVERKET	
2014-03-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 103643

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
 023-383 00 80

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-12:00
 13:00-16:00

BAKGRUND

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) genomför, på uppdrag av Vuxenutbildningen i Gävle kommun, en upphandling avseende "Utbildning inom Ekonomi och administration för vuxenutbildningen Gävle kommun" (Diarienummer 4685). Upphandlingen är genomförd med tillämpning av förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU).

YRKANDEN M.M.

Marknadspunkten i Gävleborg AB (Marknadspunkten) ansöker om överprövning av tilldelningsbeslutet från den 26 november 2013 och yrkar att upphandlingen ska göras om. Till utveckling av sin talan anför Marknadspunkten i huvudsak följande. Inköp Gävleborg har i anbudsutvärderingen tilldelat anbudsgivare extra kvalitetspoäng i anbudsutvärderingen för kriterier som inte framgått av förfrågningsunderlaget.

Inköp Gävleborg bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Samtliga anbudsgivare har utvärderats på ett likvärdigt och transparent sätt. Vid en förnyad anbudsutvärdering skulle Marknadspunkten inte ha någon möjlighet att vinna upphandlingen och har därför inte lidit skada.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Utgångspunkter för förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten har att pröva om det av Marknadspunkten anförda är visat att Inköp Gävleborg har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Marknadspunkten lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Parternas argumentation

Marknadspunkten gör gällande att det inte framgått av förfrågningsunderlaget att "betygsrätt" eller "pedagogisk ansvarig med statlig rektorsutbildning" efterfrågats eller att anbudsgivaren premieras vid innehav av detsamma. Inköp Gävleborg kan därför inte tilldela extra poäng i utvärderingen. Hade det framgått av förfrågningsunderlaget att så skulle ske hade Marknadspunkten forskansat sig om att kunna erbjuda det efterfrågade. Av tilldelningsbeslut och tillhörande utvärderingsprotokoll kan utläsas att vissa anbudsgivare, däribland vinnande anbudsgivare men inte Marknadspunkten, tilldelats extra poäng för kriteriet *Företagarkompetens* och kriteriet *Pedagogiskt ansvarig* med följande motiveringar.

Företagarkompetens:

"Bedömning har gjorts av företagarkompetens och då framförallt av gymnasial vuxenutbildning. I bedömningen har även extrapoäng givits till dem som har angett att de beviljats Betygsrätt av Skolinspektionen."

Pedagogiskt ansvarig:

"Samtliga har angett pedagogisk ansvarig med adekvat utbildning för uppdraget och får därmed godkänt (2). Utöver detta har extra poäng tilldelats för ämnesbehörighet och/eller statlig rektorsutbildning"

Inköp Gävleborg har uppgett bl.a. följande. Betygsrätt har inte utgjort något krav men i helhetsbedömningen av offererad kvalitet inom kriteriet har det likväl utgjort en kvalitetshöjande faktor. Formuleringen i utvärderingsrapporten har varit olycklig men avsikten har varit att på ett öppet och tydligt sätt visa vad som bedömts utgöra skillnad mellan nivån för mycket bra (fyra) respektive utmärkt (fem) i poängskalan. Betygsrätt är relevant för bedömningen av kriterieuppfyllnaden då det även visar att utbildningsområden har en kompetens inom utbildningsområdet vilket måste ha stått klart för Marknadspunkten. - Rektorsutbildning och/eller ämnesbehörighet har inte utgjort något krav men likväl en kvalitetshöjande faktor. Formuleringen i utvärderingsrapporten har varit olycklig men avsikten har varit att på ett öppet och tydligt sätt visa vad som bedömts utgöra skillnad mellan nivån för godkänd (två) respektive bra (tre) i poängskalan. Rektors-

utbildning är en sådan kvalitetshöjande aspekt som säkerställer kunskaper om skoljuridik, mål och resultat samt ledarskap.

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlagets båda aktuella punkter kan följande utläsas.

2. Kvalitet

Vid utvärdering av kvalitet tar vi hänsyn till: enligt bilaga 1, Anbudsformulär

Poängbedömning kommer att ske från 1-5 inom respektive utvärderingskriterium och anbud med högst totalpoäng med två decimaler kommer att antas.

1 poäng	med tvekan godkänd
2 poäng	godkänd
3 poäng	bra
4 poäng	mycket bra
5 poäng	utmärkt

2.3.1 Redogörelser

1. Företagarkompetens. Kunskaper och erfarenheter som entreprenör.

Kommentar

4. Ange pedagogiskt ansvarig/ansvariga. En meritförteckning ska skickas in samtidigt som anbudsformuläret.

Kommentar

Förvaltningsrättens överväganden

Det följer av EU-domstolens rättspraxis att tilldelningskriterier ska var utformade på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare kan tolka kriterierna på samma sätt (EU-domstolens dom den 18 oktober 2001 i mål C-19/00 *SLAC Construction*). Marknadspunkten har tydligt redovisat på vilket sätt förfrågningsunderlaget uppfattats som otydligt och hur det har påverkat dess möjlighet att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Inköp Gävleborg har i målet medgett att formuleringen i utvärderingsrapporten blivit olycklig. Mot denna bakgrund, och mot vad som i övrigt anförts, finner förvaltningsrätten att förfrågningsunderlaget i nu angiven del utformats på ett sätt som strider mot principen om öppenhet. Det har sålunda inte varit möjligt för anbudsgivarna att förutse att Inköp Gävleborg skulle premiera anbudsgivarna för betygsrätt respektive ämnesbehörighet och/eller statlig rektorsutbildning.

Det saknas anledning att ifrågasätta Marknadspunktens uppgifter om att man hade erbjudit vad Inköp Gävleborg sedermera kommit att premiera om man hade känt till att det skulle ske. Marknadspunkten får därför anses ha lidit skada. Mot bakgrund av att bristen är hänförlig till förfrågningsunderlaget och tilldelningskriterierna är rättelse inte en lämplig åtgärd. Upphandlingen ska därför göras om

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



Karin Forslund Johansson

rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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. 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. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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.

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.