



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2012-04-02
Meddelad i Stockholm

Mål nr
5667-12
Enhet 17

SÖKANDE

Cavella AB, 556736-7312
Kåsatorpsvägen 4
541 34 Skövde

MOTPART

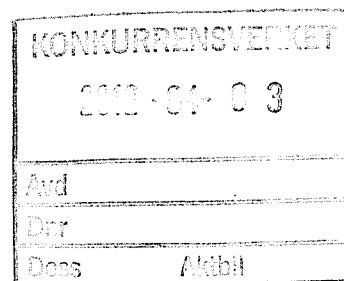
Arbetsförmedlingen
113 99 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Cavella AB:s ansökan om överprövning.



Dok.Id 227017

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00

E-post:
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Arbetsförmedlingen har genomfört en upphandling avseende insatser för personer med ADHD/ADD. Upphandlingen har genomförts i form av ett förenklat förfarande enligt 15 kap. LOU. I meddelande om tilldelningsbeslut, som skickades ut till leverantörerna elektroniskt den 8 mars 2012, anges att Arbetsförmedlingen avser att teckna avtal med annan leverantör än Cavella AB (Cavella).

Cavella ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts genom att en ny anbudsprövning genomförs varvid Cavellas anbud tas upp till utvärdering. Till stöd för sin talan anför Cavella i huvudsak följande. Arbetsförmedlingens upphandling strider mot principerna om likabehandling, proportionalitet och transparens. Arbetsförmedlingen har anfört att bolagets referensuppdrag inte har haft likartad inriktning. Cavella har tydligt redovisat ett liknande uppdrag och dessutom refererat till en person som genomfört efterfrågad insats. Att Arbetsförmedlingen förkastar bolagets anbud för att referensuppdraget förefaller ha en medicinsk inriktning är anmärkningsvärt. Då Cavella i referensuppdraget refererat till Cavellas psykiatriker är det naturligt att även redovisa psykiatrikerns erfarenhet. Det framgår av anbudet att Cavella klarar skall-kraven för genomförandet. Alla krav som ställs i en upphandling ska vara proportionerliga och man kan inte ställa högre krav än vad som är befogat med hänsyn till det som upphandlas. Arbetsförmedlingens krav är konkurrensbegränsande. Dessutom har Arbetsförmedlingen utformat och byggt förfrågningsunderlaget helt efter bolaget som senare vunnit upphandlingen. Anbudsfrågan får inte formuleras så att definitionen för upphandlingen försätter anbudsgivaren i en ojämlig ställning. Cavella har till följd av överträdelsen lidit eller riskerar i vart fall att lida skada, genom att ha gått miste om möjligheten att tilldelas avtal i upphandlingen.

Arbetsförmedlingen bestrider bifall till ansökan och anför att beslutet att inte sluta avtal med Cavella inte strider mot reglerna i LOU. Om förvaltningsrätten skulle anse att ett ingripande ska göras, anser Arbetsförmedlingen att det vore ett för stort ingrepp med alltför omfattande skadeverkningar att förordna om att upphandlingen ska göras om. Vid sådant förhållande yrkar Arbetsförmedlingen att ingripande i första hand ska ske genom rättelse. Till stöd för sin talan anför Arbetsförmedlingen vidare i huvudsak följande. Cavella har inte lämnat ett referensuppdrag med likartad inriktning och uppfyller därmed inte i förfrågningsunderlaget ställda skall-krav. Av förfrågningsunderlaget framgår klart och tydligt att anbudet ska innehålla dels en beskrivning av ett referensuppdrag med likartad inriktning och dels att det ska ha varit riktat till personer med ADHD. Med likartad inriktning avses insatser som är inriktade på att deltagarna ska kunna få ett arbete genom arbetsförberedande- och arbetslivsinriktade insatser. Förenklat uttryckt ska det röra sig om arbetsträning och arbetspraktik. Av Cavellas beskrivning av sitt referensuppdrag kan utläsas att målgruppen varit den rätta men att inriktningen varit en annan än den efterfrågade. Kravet på tillgång till psykiatrisk kompetens anges separat i förfrågningsunderlaget.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § LOU framgår följande. 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 beaktas.

I 16 kap. 6 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principer som återfinns i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU 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 gjorts.

Utredningen i målet

Förfrågningsunderlagets avsnitt 2.1 har följande lydelse:

2. Uppdraget som upphandlas

2.1. Uppdragets innehåll och upplägg

Tjänsten består av tre delar:

1. Kartläggning och analys som alla deltagare går igenom,
2. en arbetsförberedande del och
3. en arbetslivsinriktad del.

Samtliga individer genomgår kartläggning och analys av sina resurser och begränsningar. Utifrån dessa bedöms huruvida individen ska gå vidare till den arbetslivsinriktade delen med praktikplatsrekrytering med arbetsprövning/-praktik eller om förberedande arbetsträning erfordras. De som behöver förberedande arbetsträning inom den arbetsförberedande delen ska kunna erbjudas praktikplats med prövning/praktik efter avslutad arbetsträning.

Den viktigaste framgångsfaktorn för att nå målet med insatsen är att tjänsten anpassas individuellt och flexibelt för varje individ.

Uppdragets längd anpassas individuellt, maximalt upp till 40 veckor totalt.

Förfrågningsunderlagets avsnitt 3.5 har följande lydelse:

3.5. Referensuppdrag

För att styrka sin förmåga att genomföra efterfrågat uppdrag krävs att anbudslämnaren i anbudet visar att denne har erfarenhet av att arbeta med uppdrag liknande det som efterfrågas dvs. uppdrag som har haft likartad inriktning för personer med ADHD. Anbudet **skall** innehålla en kortfattad beskrivning av ett liknande uppdrag. Av beskrivningen **skall** framgå

- uppdragets innehåll och upplägg samt
- uppdragets målgrupp och omfattning. Med omfattning avses uppdragets volym och längd.

Anbudslämnaren **skall** även lämna namn och telefonnummer till en person som representerar uppdragsgivaren för referensuppdraget. Det förutsätts att kontaktpersonen är vidtalad.

Referensuppdraget **skall** vara utfört inom den senaste 3-årsperioden räknat från sista anbudsdagen. Även pågående uppdrag som pågått minst sex (6) månader godtas.

Vid behov, om företaget inte utfört något likartat uppdrag, kan som alternativ lämnas ett likartat referensuppdrag som genomförts av företagets företrädare eller person som avses vara huvudansvarig för utbildningen.

Förvaltningsrättens bedömning

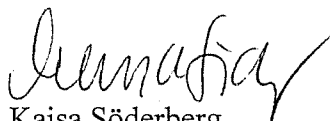
De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen. De så kallade skall-kraven som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Så länge bestämmelserna i LOU och tillämpliga grundläggande principer beaktas, är en upphandlande myndighet normalt oförhindrad att själv bestämma om och hur anbudsgivaren i sitt anbud ska visa att aktuella skall-krav är uppfyllda.

Cavella har gjort gällande att kvalificeringen av anbuderna inte skett i enlighet med kraven i förfrågningsunderlaget samt att Cavella lämnat anbud i enlighet med de krav som uppställts. Förvaltningsrätten har tagit del av förfrågningsunderlaget, tilldelningsbeslutet och Cavellas anbud. Cavella har i enlighet med förfrågningsunderlaget som referens lämnat den person som ska vara huvudansvarig för utbildningen. Förvaltningsrätten finner att det av förfrågningsunderlaget tydligt framgår att referensuppdraget, oavsett om det är företaget eller den huvudansvariga personen som genomfört det, ska avse ett uppdrag med liknande inriktning som det uppdrag som upphandlas. Det referensuppdrag Cavella angett i sitt anbud kan enligt förvaltningsrättens mening inte ses som ett uppdrag med likartad inriktning. Cavella har således inte uppfyllt det ställda skall-kravet avseende referensuppdrag. Vad Cavella anfört om att målgruppen funnits med i andra insat-

ser Cavella utfört förändrar inte denna bedömning. Det är inte heller visat att förfrågningsunderlagets skall-krav är konkurrensbegränsande. Förvaltningsrätten anser sammanfattningsvis att det inte framkommit att Arbetsförmedlingen har agerat i strid med förfrågningsunderlaget, LOU eller de gemenskapsrättsliga principerna vid kvalificeringen av anbudet. Skäl för ingripande med stöd av LOU föreligger därför inte. Cavellas ansökan ska således avslås.

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



Kaisa Söderberg

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Klas Granlund.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU