



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2011-05-13
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
1680-11 E

SÖKANDE

Folkuniversitetet, 857200-6313
Stiftelsen Kursverksamheten vid Göteborg universitetet
Box 2542
403 17 Göteborg

MOTPART

Kils kommun
Box 88
665 23 Kil

Ombud: Mats Olsson
Kils kommun
Box 88
665 23 Kil

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-05-17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att rättelse ska ske på så sätt att en ny anbudsutvärdering ska företas i vilken anbuderna från Miro – learning AB och Studieförbundet Vuxenskolan inte är kvalificerade att delta.

Dok.Id 34091

Postadress Box 568 651 12 Karlstad	Besöksadress Rådhuset, Stora torget	Telefon 054-14 85 00 E-post: forvaltningsratten@karlstad.dom.se www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se	Telefax 054-14 85 30	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	--	---	--------------------------------	---

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Kils kommun (kommunen) genomför upphandling avseende "SFI och SAS utbildning i Kils kommun" med förenklat förfarande enligt LOU. I tilldelningsbeslut den 5 april 2011 beslöt kommunen att anta anbud från Miro – learning AB (Miroi), Studieförbundet Vuxenskolan (Vuxenskolan) och Folkuniversitetet.

Folkuniversitetet ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att anbuden från Miroi och Vuxenskolan förkastas. Folkuniversitetet anför i huvudsak att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i LOU. Folkuniversitetet anför bl.a. följande.

Kommunen har i anbudsutvärderingen angivit att ingen av anbudsgivarna har klarat kvalificeringsfasen. Folkuniversitetets anbud har uppfyllt alla skallkraven i upphandlingen och har i bilaga "10 SFI upplägg och genomförande" bifogat till anbudet beskrivning av garanti under punkten "Garanti".

I tilldelningsbeslutet anger kommunen att Vuxenskolan inte har använt prisbilagan utan angett en differentierad prisnivå. Anbudsgivaren har inte frågat efter detta vilket borde ha inneburit att Vuxenskolas anbud förkastats. Vuxenskolan har inte heller angett referenser vilket också är ett av skallkraven i förfrågningsunderlaget.

I tilldelningsbeslutet anges också att Miroi inte svarat på garanti-punkten vilket innebär att deras anbud heller inte skulle gå vidare till utvärderingsfasen. Vid en korrekt utvärdering är Folkuniversitetet den enda anbudsgivare som klarat alla skallkrav och därmed kvalificerat sig för utvärderingsfasen, vilket hade medfört tilldelning av hela anbudets volym till Folkuniversitetet.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför följande.

De skallkrav i förfrågningsunderlaget som Folkuniversitetet anser att de två övriga anbudsgivarnas anbud inte uppfyller är:

”3.5 TIDIGARE ERFARENHETER/REFERENSER

Kommunen kommer att utvärdera tidigare erfarenheter av de leverantörer som är kända av Kommunen. För övrigt skall om möjligt minst tre för uppdraget relevanta referenser där liknande uppdrag genomförts de senaste 2 åren anges. Kommunen har även rätt att vid behov ta in ytterligare referenser. Behovet bedöms av kommunen.”

Skallkravet är inte ett obligatoriskt skallkrav. Om det inte är möjligt att ange referenser så är det inte möjligt. Till saken hör också att Vuxenskolan är en av kommunen känd leverantör och tillhör således inte kategorin ”övrigt”.

Av förfrågningsunderlaget framgår vidare:

”3.9 PRIS

Priser skall lämnas i svenska kronor (SEK) exklusive moms. Priser lämnas på bifogade prisspecifikationer (bilaga 4).”

Det står inte uttryckligen att priser ska lämnas på bifogad prisspecifikation. Två av anbudsgivarna har använt den bifogade prisspecifikationen där kommunen efterfrågade två olika priser medan Vuxenskolan lagt till ett tredje pris, en villkorad mängdrabatt. Vid utvärderingen har endast de priser som framgick av prisspecifikationen i förfrågningsunderlaget använts. Att Vuxenskolan angivit ytterligare ett pris, en villkorad mängdrabatt har inte påverkat utvärderingen av Vuxenskolas anbud på ett för Vuxenskolan positivt sätt.

Av förfrågningsunderlaget framgår inte heller att anbudsgivarna är förbjudna att lämna uppgifter utöver vad som framgår av förfrågningsunderlaget. Att ett anbud innehåller uppgifter som inte uttryckligen efterfrågats i förfrågningsunderlaget kan knappast innebära att detta anbud måste strykas från den egentliga anbudsprövningen.

Av förfrågningsunderlaget framgår vidare:

”3.12 GARANTI

I anbudet skall anges vilken garanti som gäller och beskrivas hur och under vilka förutsättningar.”

De anbudsgivare som inte lämnar någon garanti kan givetvis inte lämna någon garanti. Skrivningen skall inte tydas så att de anbudsgivare som inte lämnar någon garanti ska skriva vilken garanti de inte lämnar. Endast garanti som lämnas ska anges i anbudet.

Förvaltningsrätten har den 15 april 2011, i avvaktan på att rätten avgör målet slutligt eller förordnar på annat sätt, meddelat i underrättelse att förlängd avtalsspärr råder i upphandlingen.

DOMSKÄL

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 5 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt ovan nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare, enligt samma lagrum, principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens bedömning

En av huvudprinciperna i LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska skallkrav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfälla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppenhet.

Folkuniversitetet har anfört att Vuxenskolans anbud inte uppfyller skallkravet vad beträffar punkten 3.9 "Pris". I Vuxenskolans anbud finns angivet pris men av anbudsutvärderingen framgår att Vuxenskolan använt sin

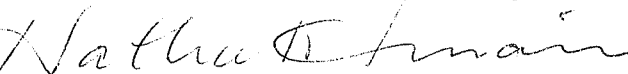
egen blankett och inte som rätteligen bort skett, på bifogade prisspecifikationer. Vidare anges i anbudsutvärderingen att "Vuxenskolans anbudspris inte går att jämföra med övriga två anbud". Med beaktande härav finner förvaltningsrätten att kommunen inte haft skäl för uppfattningen att Vuxenskolans anbud uppfyller förfrågningsunderlagets krav på lämnande av pris.

Folkuniversitetet har därefter anfört att Vuxenskolans anbud inte uppfyller skallkravet på referenser vad beträffar punkten 3.5 "Tidigare erfarenheter/referenser". I kommunens anbudsutvärdering framgår att Vuxenskolan saknar referenser. Förvaltningsrätten finner med hänsyn härtill att skallkravet i punkten 3.5 således inte är uppfyllt av Vuxenskolan.

Förvaltningsrätten konstaterar att det anges tydligt i förfrågningsunderlaget punkt 3.12 att anbudet ska innehålla en beskrivning av garanti. Miroi har emellertid i sitt anbud varken lämnat eller redogjort för någon garanti. Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att Mirois anbud inte uppfyller skallkravet i förfrågningsunderlaget punkten 3.12.

Vid en sammantagen bedömning av omständigheterna i målet finner förvaltningsrätten att kommunen genom att utvärdera Vuxenskolans och Mirois anbud som inte uppfyller alla för upphandlingen ställda skallkrav har agerat i strid med reglerna i LOU och principerna för likabehandling. Förvaltningsrätten finner därmed skäl att förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att en ny utvärdering ska göras, i vilken Vuxenskolans och Mirois anbud inte ska utvärderas.

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


Nathalie Lemaire

Målet har föredragits av förvaltningsrättsjuristen Josephine Wilson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 var till 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 uppgive 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 3109/1B LOU