



SÖKANDE

BRM Europe AB, 556589-1099
Svärdvägen 11 C
182 33 Danderyd

MOTPART

Regeringskansliet
Förvaltningsavdelningen
103 33 Stockholm

SAKEN

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

KONKURSPÅSÖKAN	
2010-05-04	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Förvaltningsrättens intermistiska beslut av den 18 mars 2010 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 11447

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND

Regeringskansliet har genomfört en upphandling av ramavtal gällande utbildning inom området krisberedskap och krishantering, beteckning FA2010/11/BOS med underområdena Stabs- och ledningsmetod (A1), Individuellt krisstöd (A2), Erfarenhetsåterföring (A3), Utvärderingsmetod (A4) och Övningsmetod (A5). Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling (B- tjänst). I tilldelningsbeslut avsänt den 11 mars 2010 beslöt Regeringskansliet att anta annat anbud än anbudet från BRM Europe AB (BRM).

Förvaltningsrätten har den 18 mars 2010 förordnat att upphandlingen avseende Individuellt krisstöd (A2), Erfarenhetsåterföring (A3) och Utvärderingsmetod (A4) tills vidare inte får avslutas.

YRKANDEN M.M.

BRM Europe AB (BRM) ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten upphäver Regeringskansliets beslut och återförvisar ärendet till Regeringskansliet för förnyad handläggning. Till stöd för sin talan anför BRM bl.a. följande. Regeringskansliet har på ett otillåtet sätt diskvalificerat det anbud som BRM har lämnat in. Av den promemoria med beteckningen Anbudsutvärdering som är fogad till beslutet framgår att uppdraget avser fem olika huvudområden (A1-A5) samt att utvärderingen skett i flera olika steg. I kvalificeringsfasen 3.1. Krav på leverantören har samtliga anbudsgivare uppfyllt de krav som ställts. I fasen 3.2. Kravspecifikation/Uppdragsbeskrivning anges att tre olika anbudsgivare, däribland BRM inte har uppfyllt samtliga ska-krav. Dessa anbudsgivare går inte vidare till fasen 3.3. Utvärderingsfas.

Beträffande BRM:s anbud anges i utvärderingen följande. "För underområde A2, A3 och A4 har tre olika konsulter erbjudits. För

underområde A1 och A5 har fyra konsulter erbjudits. Enligt ska-krav ska anbudsgivaren ha kapacitet att kunna erbjuda minst en och högst tre namngivna konsulter per underområde. Anbudsgivaren har totalt redovisat tre uppdrag per konsult. Enligt ska-krav ska tre genomförda uppdrag redovisas för varje underområde och konsult som anbudet avser.”

BRM medger att företaget genom ett förbiseende angivit fyra konsulter för uppdragsområdena A1 och A5 och godtar därför att uppdraget diskvalificerades på dessa två uppdragsområden. Vad däremot gäller uppdragsområdena A2, A3 och A4 uppfyller BRM:s anbud samtliga ska-krav. BRM anser därför att företagets anbud inom dessa tre uppdragsområden ska gå vidare till utvärderingsfasen. Inget i Regeringskansliets anbudsförslag anger att ett anbud ska förkastas i sin helhet därför att anbudet till ett enskilt uppdragsområde inte uppfyller samtliga ska-krav.

Regeringskansliet bestrider bifall till BRM:s yrkande och hemställer att förvaltningsrätten ska lämna BRM:s talan utan bifall. Till stöd för talan anförs huvudsakligen följande. Regeringskansliet har begärt in anbud avseende utbildning inom området krisberedskap och krishantering. Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling (B-tjänst). Av punkten 2 andra stycket (Prövning av anbud) i förfrågningsunderlaget framgår att samtliga krav i kravspecifikationen måste vara uppfyllda av en anbudsgivare för att dennes anbud ska gå vidare till sista steget, vilket är utvärdering av priset. I punkten 5 (Kravspecifikation) i förfrågningsunderlaget anges att det i Svars- och prisbilaga 1 ska redovisas om ett antal formella och ovillkorliga krav uppfylls och att i de fall särskilda beskrivningar uttryckligen begärs in ska en skriftlig redogörelse lämnas.

I bilaga 1 (Svars- och prisbilaga) sägs, vad gäller de generella ska-kraven för huvudområde (A) utbildning, att samtliga ska-krav måste uppfyllas för att anbudsgivaren ska gå vidare till sista steget, vilket är utvärdering av priset. I ett av ska-kraven fordrar Regeringskansliet att anbudsgivaren ska kunna erbjuda minst en och högst tre namngivna konsulter per underområde. För varje underområde anges att anbudsgivaren ska uppfylla samtliga ska-krav för att gå vidare i upphandlingen. I vart och ett av underområdena finns ska-krav om att konsulternas erfarenhet av planering och genomförande av utbildningar relevanta för vart och ett av underområdena ska bevisas. Detta ska göras genom en beskrivning av tre uppdrag som konsulten genomfört under de tre senaste åren samt namn och telefonnummer till uppdragsgivare. Bilaga med sådana konsultuppgifter ska bifogas för varje underområde och det sägs uttryckligen att anbudsgivaren ska skicka in efterfrågade dokument med tydlig hänvisning till vilket område/underområde som avses.

BRM synes vara av den uppfattningen att Regeringskansliet anser att deras anbud ska förkastas i sin helhet på grund av att anbudet till ett enskilt underområde inte uppfyller samtliga ska-krav. Så har inte skett eftersom Regeringskansliet inte har ställt krav på att anbudsgivaren ska lämna anbud inom varje område/underområde för att komma vidare i upphandlingen.

Regeringskansliet kan istället konstatera att BRM i sitt anbud för underområdena A2, A3 och A4 angett tre konsulter som ska utnyttjas för uppdrag inom dessa områden. Till bilagorna med konsultuppgifter har endast tre uppdragsgivare per konsult bifogats. Tydlig hänvisning till vilket underområde som avses för respektive beskrivning saknas. Kravet från Regeringskansliet som anges i bilaga 1 (Svars- och prisbilaga) är att det för varje angiven konsult och underområde ska anges tre genomförda uppdrag med tillhörande beskrivning. BRM har inte uppfyllt detta ska-krav och därutöver saknas tydlig hänvisning till vilket underområde de lämnade

uppdagsbeskrivningarna hör. De uppdagsbeskrivningar som bifogats anbudet visar inte heller till sitt innehåll att uppdragen är relevanta för samtliga underområden som anbudet avser. Det kan noteras att det endast är BRM och en annan anbudsgivare som inte har bifogat begärt antal uppdagsbeskrivningar per konsult och underområde. Av det anförda framgår att Regeringskansliet inte har handlat i strid med LOU.

BRM har yttrat följande till svar. BRM vidhåller sitt yrkande. Regeringskansliet har på ett otillåtet sätt diskvalificerat det anbud som BRM lämnat in. Av den Anbudsutvärdering, daterad den 11 mars 2010, som ligger till grund för Regeringskansliets beslut samma dag, framgår att anbudsgivaren ska ha kapacitet att erbjuda minst en och högst tre namngivna konsulter per underområde samt att tre genomförda uppdrag ska redovisas för varje underområde.

BRM har i sina anbudshandlingar för A2, A3 och A4 redovisat tre namngivna konsulter med vardera tre uppdrag. I sitt yttrande anför Regeringskansliet bl.a. att ett av ska-kraven är att anbudsgivaren ska kunna erbjuda minst en och högst tre namngivna konsulter per underområde. Regeringskansliet menar vidare att det av anbudet ska framgå vilka underområden konsultuppdraget avser. Enligt BRM:s mening avviker motiveringen i yttrandet från vad som anges som grund i beslutet och även från vad som framgår av upphandlingsunderlaget. Det framgår klart av BRM:s anbudshandlingar att de tre namngivna konsulterna erbjuder sina tjänster inom områdena A2, A3 och A4 och att de redovisade uppdragen har bäring på samtliga dessa tre underområden.

BRM anser vidare att Regeringskansliets yttrande delvis har karaktär av efterhandskonstruktion och även är anmärkningsvärt ur en annan aspekt. Regeringskansliet åberopar nämligen att det ”endast [är] BRM och en annan anbudsgivare som inte har bifogat begärt antal

uppdragsbeskrivningar per konsult och underområde”. Man kan fråga sig på vilket sätt som eventuella brister i ett annat anbud som inte godtagits i upphandlingen skulle vara relevant för utvärderingen av BRM:s anbud. I det anbud som Regeringskansliet sannolikt avser (Anbudsgivare nr 2) synes bristen ha varit att det inte framgår vilken konsult som referensuppdragen avser.

Regeringskansliet har bl.a. yttrat följande till svar. Det finns inga skillnader i sak mellan anbudsutvärderingen och Regeringskansliets yttrande den 16 mars 2010. Såväl utvärderingen som yttrandet har sin grund i vad som angetts som ska-krav i förfrågningsunderlaget. Regeringskansliet vidhåller att det i BRM:s anbud inte finns någon hänvisning till vilket underområde som uppdragen hänförs samt att begärt antal uppdragsbeskrivningar per konsult och underområde inte heller har getts in i BRM:s anbud. Regeringskansliet vidhåller även i övrigt vad som anförts i det tidigare yttrandet och hemställer att BRM:s yrkande ska lämnas utan bifall samt att beslutet om intermistiskt verkställighetsförbud ska upphävas.

UTREDNINGEN I MÅLET

Av förfrågningsunderlaget som är daterat den 11 januari 2010 framgår bl.a. följande. Under punkten 2 andra stycket Prövning av anbud står att ”[s]amtliga krav i förfrågningsunderlagets [...] punkt 5 Kravspecifikation måste uppfyllas av en anbudsgivare för att dennes anbud ska gå vidare”. Under den punkten anges att det ”[i] Svares- och prisbilaga 1 anges ett antal formella och ovillkorliga krav (ska-krav). Anbudsgivaren ska i bilagan redovisa om kraven uppfylls. I de fall särskilda beskrivningar uttryckligen begärs in, ska en skriftlig redogörelse lämnas. Svares och prisbilagan ska vara ifylld och bifogas anbudet”.

Det finns i Svares och prisbilaga 1 dels generella ska-krav för område (A) utbildning, dels specifika ska-krav för varje enskilt underområde. När det gäller de generella ska-kraven för område utbildning anges att samtliga ska-krav måste uppfyllas för att anbudsgivare ska gå vidare till sista steget vilket är utvärdering av priset. I ett av ska-kraven anges att anbudsgivaren ska kunna erbjuda minst en och högst tre namngivna konsulter per underområde.

För underområde A2 anges bl.a. följande.

Konsulten **ska** ha god erfarenhet av att planera och genomföra sådana utbildningar inom krisberedskapsområdet som beskrivs under punkt 4 A2 i förfrågningsunderlaget.

Detta **ska** bevisas genom beskrivning av tre genomförda uppdrag som konsulten genomfört under de senaste 3 åren samt namn och telefonnummer till uppdragsgivare.

* Bilaga Konsultuppgifter bifogas.
Bilagenummer.....

* Anbudsgivaren **ska** skicka in efterfrågade dokument med tydlig hänvisning till vilket område/underområde som avses.

Ska-kraven är likadant formulerade för samtliga relevanta underområden förutom att det för underområde A3 hänvisas till punkt 4 A3 i förfrågningsunderlaget och för underområde A4 till punkt 4 A4 i samma underlag.

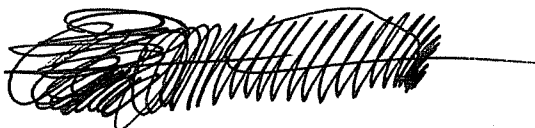
DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 9 § LOU skall upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 2 § första stycket LOU är följande föreskrivet. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Regeringskansliet har angett ett antal ska-krav som ska vara uppfyllda för varje enskilt underområde. Av dessa framgår att anbudsgivare ska redovisa tre genomförda uppdrag för varje underområde och konsult som anbudet avser. BRM har totalt redovisat tre uppdrag per konsult. Bolaget kan inte därigenom anses ha uppfyllt kravet på redovisning av tre genomförda uppdrag för varje underområde och konsult som anbudet avser. Tydlig hänvisning till vilket underområde som avses finns inte. Regeringskansliet har haft fog för att inte ta med BRM:s anbud till utvärderingsfasen. Vad BRM anfört föranleder inte någon annan bedömning. Det finns inte skäl för ingripande med stöd av 16 kap. 2 § LOU. Ansökan om överprövning ska avslås.

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



Kurt Björk
Rådman

Föredragande har varit Charlotta Björnsson.



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 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.

