



LÄNSRÄTTEN I
KRONOBERGS LÄN

DOM
2009-10-14
Meddelad i
Växjö

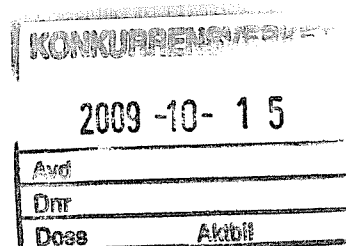
Mål nr
1111-09 E
Rotel 3

SÖKANDE

NBI i Växjö AB, 556613-4580
351 96 Växjö

MOTPART

Regionförbundet södra Småland
Videum Science Park
351 96 Växjö



Ombud: upphandlingschefen David Braic
Växjö kommun
Upphandlingsenheten
Box 1222
351 12 Växjö

SAKEN

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

Regionförbundet södra Småland har genomfört en förenklad upphandling avseende Utbildning – Industrikompetens södra Småland (Dnr 09/0196). Den 21 augusti 2009 beslutade den upphandlande myndigheten avseende block 5 (Ledarskap, engelska, sälj- och marknad) att anta det anbud som lämnats av Drivkraft Varend AB.

NBI i Växjö AB (bolaget) ansöker om överprövning av regionförbundets upphandling och yrkar i första hand att upphandlingen ska göras om och i andra hand att rättelse ska göras avseende de betyg som bolaget erhållit under utvärderingskriterierna Kompetens och erfarenhet och Genomförande. Bolaget anför i huvudsak följande. Proportionalitets- och likabehandlingsprinciperna har inte beaktats. Bolaget ställer sig frågande till det låga betyget för kriteriet Kompetens och erfarenhet i förhållande till de andra anbuden. I bolagets anbud finns exempelvis en disputerad lärare som skrivit ett flertal böcker och är en av de främsta i Sverige på sitt område. Vinnande anbud från Drivkraft Varend AB presenterar en lärare som enbart

Dok.Id 42080

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-868 00
E-post: lansrattenikronoberg@dom.se

Telefax
0470-869 50

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-12:00
13:00-15:00

läst kurser i juridik och inte verkar ha undervisat i ämnet medan bolaget presenterar en jurist med erfarenhet av undervisning. Bolaget presenterar enbart större projekt och längre uppdrag som referenser till skillnad mot exempelvis Drivkraft Varend AB som särskilt lyfter fram sina korta utbildningar. Under kriteriet Genomförande får också bolaget det lägsta betyget trots att bolaget på ett tydligt sätt presenterat kursinnehåll, antal deltagare per kursomgång och har en tydlig koppling till näringslivet. Anbudet borde därför ha tilldelats ett högre betyg än som skett. Bolaget misstänker att regionförbundet medvetet har gett alla anbud under block 5 betygen 3 – 4 och därigenom krympt värderingsskalan, vilket innebär att de två bedömningsgrunderna vid sidan av priset i realiteten får betydligt mindre betydelse för tilldelningen. Den ytterst knapphändiga dokumentationen avseende bedömningen som lämnats från regionförbundet styrker denna misstanke.

Regionförbundet motsätter sig bifall till bolagets ansökan och anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget har regionförbundet angett att det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga kommer att antas. Vidare har regionförbundet angett vilka omständigheter som tillmäts betydelse och angett dessa omständigheter efter angelägenhetsgrad. Anbudet har bedömts och poängsatts i enlighet med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget. De likvärdiga betygen har sin förklaring i att anbudsgivarnas kvalitet har bedömts som relativt jämn. Under kriteriet Kompetens och erfarenhet har bolaget erhållit betyget 3, d.v.s. godkänt. Proportionalitetsprincipen innebär att krav som ställs i en upphandling inte får gå utöver vad som är nödvändigt för den aktuella upphandlingen. Att i förevarande upphandling, som avser utbildning av anställda i industriföretag i regionen, främst kollektivanställda, ställa krav på eller att extra premiera anbudsgivare som erbjuder disputerade lärare eller lärare med jur. kand. eller juristexamen skulle åsidosätta proportionalitetsprincipen och dessutom kunna medföra att konkurrensen begränsas. Inte heller erfarenhet av större projekt och längre uppdrag berättigar enligt förfrågningsunderlaget till högre betyg. Av

bilaga 2 till förfrågningsunderlaget framgår dessutom att kurserna i block 5 består av korta utbildningar på 1 - 5 dagar. Bolaget har för kriteriet Genomförande tilldelats betyg 3, vilket även andra anbudsgivare har tilldelats. Bolaget har således inte fått "det lägsta betyget" för kriteriet Genomförande. De anbudsgivare som erhållit bättre betyg än 3 har i sina anbud tydligare redovisat kursinnehållet samt planerat antalet deltagare per kursomgång. Det kan också konstateras att anbudsgivare som erhållit högre betyg har en bättre koppling till arbetslivet. Regionförbundet anser att bolaget inte har visat att förbundet har brutit mot någon av de principer som bär upp LOU. Regionförbundet anser också att de uppställda kriterierna och utvärderingsmodellen är utformade så att anbudsgivarna har haft möjlighet att tolka kriterierna på samma sätt och att utvärderingsresultatet är rättvist sett till hur de olika anbuden förhåller sig till förfrågningsunderlaget.

Länsrätten har den 31 augusti 2009 förordnat att upphandlingen avseende block 5 inte får avslutas i avvaktan på att länsrätten beslutar något annat.

DOMSKÄL

Av 1 kap 9 § LOU framgår att 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 iakttas.

Enligt 16 kap 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller komma att lida skada enligt 2 § ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Enligt 16 kap 2 § LOU ska länsrätten, 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, besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av regionförbundets förfrågningsunderlag framgår att det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet kommer att antas med hänsyn till utvärderingskriterierna Kompetens och erfarenhet (35 procent), Pris (35 procent) och Genomförande (30 procent). Vad gäller utvärderingskriterierna Kompetens och erfarenhet och Genomförande kommer inlämnade anbud att tilldelas ett betyg inom skalan 1-5 efter hur väl de uppfyller regionförbundets önskemål. I förfrågningsunderlaget beskrivs dessa önskemål närmare.

Länsrätten gör följande bedömning.

Regeringsrätten har i rättsfallet RÅ 2002 ref. 50 uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet kan göra att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten inte träds för när.

En upphandlande myndighet måste ges ett visst utrymme vid bedömningen och utvärderingen av anbuden under förutsättning att detta sker på objektiva grunder inom ramen för förfrågningsunderlaget. Vidare bör kraven för att anse att ett upphandlingsförfarande strider mot de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten ställas relativt högt.

Av regionförbundets förfrågningsunderlag framgår vilka kriterier som hänsyn ska tas till vid utvärderingen och hur dessa ska viktas. Förfrågningsunderlaget får även i övrigt anses vara så klart och tydligt utformat att en leverantör kunnat avgöra vad regionförbundet tillmäter betydelse vid upphandlingen och därigenom även skapa sig en bild av möjligheterna att lägga ett konkurrenskraftigt anbud. Det har inte framkommit annat än att ut-


värderingen av anbuden i det här fallet har gjorts inom ramen för förfrågningsunderlaget. Bolaget har inte visat att regionförbundet därvid tagit ovidkommande hänsyn eller att förfarandet i något annat hänseende strider mot de krav som uppställs i LOU. Bolagets ansökan ska såldes avslås. Till följd härav ska länsrättens beslut den 31 augusti 2009 inte längre gälla.

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan.

Länsrätten förordnar att det interimistiska beslutet av den 31 augusti 2009 upphör att gälla.

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


Bengt Lindh