



SÖKANDE

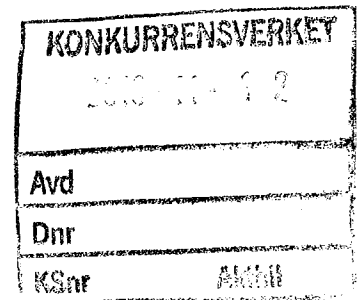
Alma folkhögskola Uppdrag AB, 556745-1025
Box 47099
100 74 Stockholm

MOTPART

Arbetsförmedlingen, 202100-2114
Enheten Juridik
113 99 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Arbetsförmedlingen har genomfört en upphandling av en förberedande utbildning, bildproduktion med Adobe, dnr Af-2018/00157728. Upphandlingen genomfördes som ett förenklat förfarande i enlighet med bestämmelserna i lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Upphandlingen omfattade anbudsområdena Stockholm, Göteborg och Malmö. Alma Folkhögskola Uppdrag AB (Bolaget) och en annan anbudsgivare, Lexicon AB, har lämnat anbud för anbudsområde Stockholm. Bolagets anbud förkastades och Lexicon AB antogs som leverantör.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas. Som grund anför bolaget bl.a. följande. Den person som Bolaget angett som huvudansvarig kursledare uppfyller de krav på kompetens som efterfrågats i upphandlingen. Av ingivet CV framgår att personen har kompetens och har undervisat inom Adobe Photoshop, Illustrator, InDesign och Flash. Adobe har döpt om Flash till Animate i augusti 2017. Vidare framgår att personen arbetat som IT-lärare sedan 1997 och undervisat i KY-utbildningarna multimedia, grafisk formgivning och webbdesignkurser. Personen har även varit kursansvarig för samma arbetsmarknadsutbildning i Adobeprogram på uppdrag av Arbetsförmedlingen Kultur och Media under åren 2014-2018. Arbetsförmedlingen har inte läst ordentligt på ingivet CV, vilket har påverkat bedömningen och utvärderingen av anbudet. Om Arbetsförmedlingen hade läst ingivet CV på ett korrekt sätt hade Bolaget vunnit upphandlingen eftersom Bolaget offererade lägsta pris, vilket var ett avgörande utvärderingskriterium enligt förfrågningsunderlaget avsnitt 1.5.1 Tilldelningsgrund. Anbudet har blivit felbedömt och Bolaget har därför förlorat upphandlingen.

Arbetsförmedlingen yrkar att ansökan om överprövning avslås och anför i bl.a. följande. Arbetsförmedlingen beslutade att förkasta Bolagets anbud på grund av bristande kravuppfyllelse. Bolaget har inte lämnat in styrkt doku-

mentation som visar att den lärare som Bolaget avsett att använda för utbildningen uppfyller minimikravet avseende efterfrågad kompetens och erfarenhet enligt förfrågningsunderlaget. Minimikravet avseende lärarkompetens var att personen i fråga ska ha arbetat som lärare med Adobe Photoshop, Adobe Illustrator, Adobe InDesign, Adobe After Effects, Adobe Animate och Adobe Premiere Pro i sammanlagt minst ett år på heltid eller motsvarande erfarenhet på deltid, räknat från sista anbudsdagen. I kravet framgår vidare att CV och anställningsbevis ska bifogas anbudet som styrker att den offererade läraren uppfyller minimikravet. Av Bolagets anbudssvar samt bifogat CV framgår att personen har erfarenhet enligt minimikravet vad gäller Adobe Photoshop, Adobe Illustrator, Adobe InDesign och Adobe Flash (numera Adobe Animate). Det saknas dock styrkt dokumentation för de övriga programmen Adobe After Effects och Adobe Premier Pro. Anbudet har därför inte kunnat antas och har rätteligen förkastats. Arbetsförmedlingen har inte vidtagit någon åtgärd som är i strid med LOU eller någon av de gemenskapsrättsliga principerna som lagen är grundad på. Bolaget har därmed inte lidit skada och kan heller inte komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättsliga utgångspunkter

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerade sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU, eller någon annan bestämmelse lagen, och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada,

ska enligt 20 kap. 6 § LOU rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i LOU. Det är den part som ansökt om överprövning av upphandlingen som har att visa att denne lidit eller kan komma att lida skada av de påstådda bristerna (se rättsfallet HFD 2013 ref. 53).

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har gjort gällande att Arbetsförmedlingen felaktigt förkastat dess anbud då Bolaget uppfyller de krav som angetts i upphandlingsdokumentet samt offererat lägsta pris. Frågan i målet är således om Arbetsförmedlingen rätteligen har förkastat Bolagets anbud.

För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs både att sökanden kan visa att upphandlande myndighet agerat på ett sätt som inte är förenligt med den upphandlingsrättsliga regleringen och att sökanden till följd av detta agerande lidit eller kan komma att lida skada.

I upphandlingsdokumentet avsnitt 2.3 *Lärarkompetens* framgår bl.a. följande.

Minimikravet på yrkesläraren/na är att personen i fråga ska ha arbetat som lärare med Adobe Photoshop, Adobe Illustrator, Adobe InDesign, Adobe After Effects, Adobe Animate och Adobe Premiere Pro, i sammanlagt minst ett år på heltid eller motsvarande erfarenhet på deltid, räknat från sista anbudsdag.

Lärarens kompetens ingår som ett utvärderingskriterium och betygsätts på en skala 2 - 0 enligt nedan:

Betyg 2 (100 p) erhålls om offererad/e yrkeslärare har yrkeserfarenhet enligt ovanstående beskrivning i minst tre år på heltid eller motsvarande på deltid, räkna från sista anbudsdagen.

Betyg 1 (50 p) erhålls om offererad/e yrkeslärare har yrkeserfarenhet enligt ovanstående beskrivning i minst två år på heltid eller motsvarande på deltid, räkna från sista anbuds-dagen.

Betyg 0 (0 p=minimikravet) erhålls om offererad/e yrkeslärare inte uppfyller något av ovanstående kriterier, men dock minimikraven.

I anbudet ska anbudsgivaren:

- a) Bifoga CV på en eller flera namngivna lärare som anbudsgivaren förfogar över och som kan medverka som yrkeslärare i utbildningen. De uppgifter i CV:t som visar att minimikravet/angiven betygsnivå är uppfyllda ska styrkas med bifogade anställningsbevis. Anställningsbevis ska innehålla underskrift av arbetsgivare. Saknas dokumentation som styrker minimikravet, eller saknar dokumentationen underskrift uppfyller inte anbudet ska-kravet.

Av upphandlingsdokumentet avsnitt *1.5.1 Tilldelningsgrund* och *1.5.2*

Prövning och utvärdering av anbud framgår bl.a. följande.

Arbetsförmedlingen kommer att tilldela den leverantör ett kontrakt vars anbud är det ekonomiskt mest fördelaktiga utifrån grunden bästa förhållande mellan pris och kvalitet. Anbudsgivarna ska ange offererat pris per kursdeltagare för det/de leveransområde/n som anbudsgivaren vill lämna anbud på. Anbudsgivarna ska även ange vilken kompetensnivå läraren/na kommer att ha. Först prövas vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga utifrån grunden pris och kvalitet i varje leveransområde. Därefter kontrolleras det anbudet vad gäller uteslutningsgrunder och obligatoriska krav. Om obligatoriska krav inte är uppfyllda och/eller uteslutningsgrund finns för den anbudsgivare som lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet utifrån grunden pris och kvalitet i leveransområdet kommer Arbetsförmedlingen att pröva det anbudet som lämnat näst mest fördelaktiga anbudet i leveransområdet och så vidare.

Förvaltningsrätten finner att upphandlingsunderlaget avseende ovan angivna avsnitt får anses vara så pass klart och tydligt formulerat att Bolaget på grundval av det kan avgöra vad Arbetsförmedlingen tillmäter betydelse vid upphandlingen och att bolaget utifrån det har kunnat lämna ett konkurrenskraftigt anbud.

Bolaget har i lämnat anbud uppgett att den utsedda läraren uppfyller kompetensnivå motsvarande betyg 2. I det CV som Bolaget åberopat framgår dock inte att den utsedda läraren undervisat i programmen Adobe After Effects och Adobe Premier Pro på heltid minst ett år eller motsvarande på deltid. Bolaget anför att läraren varit kursansvarig för samma arbetsmarknadsutbildning i de programmen i Adobe som nu är i fråga på uppdrag av

Arbetsförmedlingen Kultur och media under åren 2014-2018. Enligt förvaltningsrättens mening visar emellertid inte åberopat underlag att den kompetensen kan jämföras med att ha undervisat i programmen på heltid eller motsvarande på deltid i minst ett år. Vad gäller den övriga kompetensen som framgår av åberopat dokumentation kan den enligt förvaltningsrättens uppfattning inte heller anses möta den av Arbetsförmedlingen i upphandlingsunderlaget efterfrågade lärarkompetensen. Förvaltningsrätten gör, mot bakgrund av det anförda och den åberopade dokumentationen, bedömningen att Bolaget inte uppfyller de minimikrav som uppställs i upphandlingsunderlaget. Arbetsförmedlingen har således rätteligen förkastat Bolagets anbud. En anbudsgivare vars anbud rätteligen har förkastats i upphandlingen kan inte anses lidit skada eller anses komma att lida skada i enlighet med LOU.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att det i målet inte är visat att upphandlingen genomförts på ett sådant sätt att det finns grund för ingripande enligt LOU. Bolaget kan därför inte ha lidit eller kan komma att lida skada på grund av att dess anbud förkastats. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Eva Bäckström
Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Lovisa Tidman har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.