



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-02-18
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
1419-11
Enhet 17

SÖKANDE

EGT Konsult AB, 556635-2430
Västmannagatan 1
111 24 Stockholm

MOTPART

Arbetsförmedlingen, 202100-2114
113 99 Stockholm

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-02-21	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om åtgärder enligt LOU.

Dok.Id 98219

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

Arbetsförmedlingen genomför en upphandling avseende köp av konsulttjänster för det arbetsmarknadspolitiska programmet Stöd vid start av näringsverksamhet, dnr Af-2010/292500. Upphandlingen sker för 21 olika arbetsmarknadsområden i Sverige. Varje avtalsområde utvärderas för sig och avtal avses att tecknas för en leverantör per arbetsmarknadsområde och det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet för varje arbetsmarknadsområde kommer att antas. Aktuell upphandling genomförs som en förenklad upphandling och gäller främst utredning och bedömning av sökandens affärsplaner samt uppföljning av nyföretagare under bidragsperioden.

I rättat tilldelningsbeslut den 14 januari 2011 anges att anbud från annan leverantör än EGT konsult AB (EGT) bedöms vara den ekonomiskt mest fördelaktiga avseende arbetsmarknadsområdena Hagfors, Halmstad, Huddinge, Karlskoga, Karlstad, Solna, Stockholm, Södertälje, Torsby, Uppsala och Örebro samt att avtal avse tecknas med annan anbudsgivare.

YRKANDEN M.M.

EGT ansöker om överprövning och ingripande enligt LOU för arbetsmarknadsområdena Hagfors, Halmstad, Huddinge, Karlskoga, Karlstad, Solna, Stockholm, Södertälje, Torsby, Uppsala och Örebro och yrkar att rättelse ska ske i form av förnyad anbudsutvärdering för dessa områden. EGT yrkar vidare att förvaltningsrätten förordnar om att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

Arbetsförmedlingen bestrider bifall till yrkandet om rättelse.

EGT anför till stöd för sin talan i huvudsak följande. I föreliggande upphandling anges i förfrågningsunderlaget 7.4 Anbuds giltighetstid att anbud ska vara bindande till och med 2011-03-10. Detta ska bekräftas av anbudslämnare. Endast EGT bekräftar detta krav genom formuleringen "EGT:s anbud är bindande till och med 2011-03-10" på sid 10 i anbudet. Anbuderna från Kristinehamns Nyföretagarcentrum, Nyföretagarcentrum Halland, ETU AB, Nyföretagarcentrum Uppsala samt Startcentrum Örebro region AB i aktuell upphandling saknar sådan bekräftelse varför EGT hävdar att dessa anbud ej uppfyller kraven och därför ska diskvalificeras och ej medtas i anbudsutvärderingen. – Gällande ETU AB:s anbud är det ett orent anbud avseende AMO Stockholm, AMO Solna och AMO Huddinge. Kravet i förfrågningsunderlaget är att leverantören ska tillhandahålla lämpliga lokaler, centralt belägna inom offererat arbetsmarknadsområde, som kan nås med allmänna kommunikationsmedel. I upphandlingens frågor och svar, daterat den 22 oktober, meddelar Arbetsförmedlingen att adress till lokalerna utgår som skall-krav. Eftersom ETU AB ändå valt att redovisa lokaler måste dessa bedömas i upphandlingen då uppgifterna blir en del av avtalet. Av ETU AB:s lokalredovisning (sid. 11 i ETU AB:s anbud) framkommer att den adress som åberopas för AMO Stockholm ligger i Sundbyberg, dvs. utanför upptagningsområdet. Adressen som är angiven för AMO Solna och AMO Huddinge ligger i Enskede, Stockholm, dvs. utanför respektive upptagningsområden. ETU AB:s anbud uppfyller inte lokalkraven och ska därför uteslutas och inte medtas i utvärderingen avseende dessa tre arbetsmarknadsområden.

Arbetsförmedlingen anför som grund för sitt bestridande bl.a. följande. Kristinehamns Nyföretagarcentrum, Nyföretagarcentrum Halland, ETU AB, Nyföretagarcentrum Uppsala samt Startcentrum Örebro region AB har i sina anbud svarat ja under punkt 7.4 "Anbuds giltighetstid" i förfrågningsunderlaget. Anbudsgivarna har därmed bekräftat att de

accepterar anbudets giltighetstid. – Då det från Arbetsförmedlingens sida upptäcktes att skall-kravet gällande lokaler var motsägelsefullt, dvs. att det å ena sidan krävdes adresser och å andra sidan lämnades öppet att redovisa hur ändamålsenliga lokaler finns tillgängliga eller anskaffas vid avrop beslöts 2010-11-22 att via frågor och svar i TrendSign göra en rättelse. Rättelsen formulerades enligt följande. Under punkt 3.5 Lokaler har ett fel gällande ett skall-krav uppkommit i andra stycket. Korrekt innehåll i texten är ”Anbudsgivaren skall i anbudet visa att man under avtalstiden förfogar över lämpliga lokaler, med särskild hänsyn och anpassning tagen till målgruppen. Gällande adress till lokalerna är det ej ett skall-krav.

– Arbetsförmedlingen har funnit att ETU AB:s anbud uppfyller ställt skall-krav enligt punkten 3.5. Vad gäller lokalernas geografiska läge enligt anbudet från ETU AB redovisar de en lokal i Sundbyberg. Denna ligger inom arbetsmarknadsområde Solna. Att ETU AB i fritexten skrivit att lokalen för AMO Solna är belägen på annan plats saknar betydelse, och får förstås som en felskrivning, alternativt som en felaktig styckebyggnad i fritexten. ETU AB:s redovisade lokal i Enskede ligger inom AMO Stockholm. Här har ETU AB angett en annan lokal för AMO Stockholm, som också får förstås som en icke betydelsebärande uppenbar felskrivning. Lokalen i Enskede ligger också centralt inom AMO Huddinge, trots att Enskede inte tillhör AMO Huddinge, vilket har att göra med vilka kommuner som ingår i denna AMO (Botkyrka, Haninge, Huddinge, Nacka, Nynäshamn, Tyresö, Värmdö och Salem). Oavsett hur man förstår ETU AB:s knytande av redovisade lokaler med vissa AMO binder de inte Arbetsförmedlingen. Annan tolkning vore lika märkligt som om utsträckningen av Arbetsförmedlingens arbetsmarknadsområden skulle bestämmas genom innehållet i inkomna anbud. Anbudet kan därför inte betraktas som orent. Lokaler centralt belägna inom offererat arbetsmarknadsområde finns lämpligen i närheten av kommunernas gemensamma geografiska centrum. Lokalens placering är inte något skall-krav.

DOMSKÄL

Interimistiskt förordnande

I 16 kap. 6 § LOU, i dess lydelse efter den 15 juli 2010, anges bl.a. att om en upphandlande myndighet är skyldig att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslut och underrättelsen har skickats med ett elektroniskt medel, får den upphandlande myndigheten inte ingå avtal (avtalsspärr) förrän tio dagar har gått från det att underrättelsen skickades.

Av 16 kap. 9 § LOU framgår att om en ansökan om överprövning av en upphandling har gjorts, fortsätter avtalsspärren enligt 6 § eller 8 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr).

Enligt uppgifter från Anna Lundmark på Arbetsförmedlingen har upphandlingen inletts efter den 15 juli 2010. Genom sin ansökan om överprövning har EGT konsult AB uppnått effekten att en förlängd avtalsspärr automatiskt har inträtt. Därmed föranleder EGT Konsult AB:s yrkande om interimistiskt förordnande ingen åtgärd från förvaltningsrätten.

Rättelse

1 kap. 9 § LOU har följande lydelse. Upphandlande myndigheter skall 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. 5 § LOU anges att 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Anbuds giltighet

Under punkten 7.4. i förfrågningsunderlaget står följande nedskrivet.
Anbud är bindande till och med: 2011-03-10. Anbudsgivaren accepterar
anbudets giltighetstid: (Ja/Nej svar) Anbudet är författat på svenska
språket: (Ja/Nej svar).

Förvaltningsrätten konstaterar att Kristinehamns Nyföretagarcentrum,
Nyföretagarcentrum Halland, ETU AB, Nyföretagarcentrum Uppsala samt
Startcentrum Örebro region AB i sina respektive anbud har besvarat
punkten 7.4 med ”ja”, dock endast på en plats längst ned under punkten.
Eftersom det jakande svaret är placerat sist får det anses upplysa om både
anbudets giltighetstid och att det är författat på svenska språket. Därmed
anser förvaltningsrätten att detta skall-krav är uppfyllt.

Orent anbud

Förvaltningsrättens prövning av en ansökan om överprövning av en
upphandling enligt LOU får inte innehålla en ny utvärdering av anbuden.
Rätten ska enbart ta ställning till om det utifrån konstaterande brott mot
bestämmelserna i LOU finns skäl att rätta eller göra om en upphandling.

De skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet medför
att även förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas
under förutsättning att de principer som bär upp LOU inte träds för när, se
RÅ 2002 ref. 50.

I förfrågningsunderlaget anges under punkten 3.5 Lokaler bl.a. följande.
Det ingår i leverantörens uppdrag att tillhandahålla lämpliga lokaler,
centralt belägna inom offererat arbetsmarknadsområde, som kan nås med

allmänna kommunikationsmedel. Lokalernas lämplighet innebär bl.a. att de är väl fungerande för enskilda samtal samt är tillgängliga för deltagare med funktionshinder. Anbudsgivaren **skall** i anbudet redovisa att man under avtalstiden förfogar över lämpliga utbildningslokaler med särskild hänsyn och anpassning tagen till målgruppen. Adress till lokalerna **skall** framgå av anbudet. Leverantören **skall** tillse att lokaler och utrustning som används i tjänsten är tillgängliga för deltagare med funktionsnedsättningar.

Anbudsgivaren redovisar hur ändamålsenliga lokaler finns tillgängliga eller anskaffas vid avrop. Anbudsgivaren ansvarar för att nödvändiga tillstånd finns för att bedriva aktuell verksamhet i lokalerna. Som tillägg i TrendSign under ”frågor och svar” har Arbetsförmedlingen 2010-10-22 upplyst om att leverantören vid behov ska kunna möta sökande på lokal arbetsförmedling inom arbetsmarknadsområdet. Förvaltningsrätten noterar också att Arbetsförmedlingen skickat rättelse i TrendSign den 22 november 2010 under frågor och svar om upphandlingen vilket innebär att samtliga anbudsgivare fått vetskap om den samtidigt.

ETU AB har under punkten 3.5 i förfrågningsunderlaget uppgett bl.a. följande. Lokaler för AMO Stockholm är belägna på Prästgårdsgatan 1 i Sundbyberg. Lokalerna nås enkelt med allmänna kommunikationsmedel som tunnelbana, pendeltåg och buss. Lokalerna är i hög grad anpassade för verksamheten och är givetvis anpassade för personer med funktionsnedsättningar. Lokaler för AMO Solna och Huddinge är belägna på Sandsborgsvägen 52 i Enskede. De nås lätt med allmänna kommunikationsmedel, tunnelbanestation ligger ca fem minuters promenadväg bort. Ett antal bussar med förbindelser mot Gullmarsplan, Årsta, Farsta m.m. finns i nära anslutning till lokalerna. Parkering finns utanför fastigheten. Lokalerna är tillgängliga för personer med funktionsnedsättningar och uppfyller de riktlinjer och rekommendationer som Arbetsmiljöverket ställer på utbildningslokaler.

ETU AB har uppgett adress för lokaler som enligt förvaltningsrättens mening uppfyller de skall-krav som är uppställda i förfrågningsunderlaget – lämplighet och tillgänglighet. De kan nås med allmänna kommunikationsmedel och tycks vara lämpliga med särskild hänsyn och anpassning tagen till målgruppen. Skrivningen att lokalerna ska vara centralt belägna inom offererat arbetsmarknadsområde är inte uppställd som något skall-krav, men det får medges att vissa möjligheter till olika tolkningar finns. Det medför emellertid inte enligt förvaltningsrättens mening att förfrågningsunderlaget är så oklart och otydligt att det inte uppfyller kravet på transparens. Förvaltningsrätten anser följaktligen inte att det EGT anför ger stöd för att ETU AB inte skulle uppfylla skall-kraven i förfrågningsunderlaget.

Sammanfattningsvis anser inte förvaltningsrätten att Arbetsförmedlingen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Det saknas följaktligen skäl för ingripande enligt 16 kap. 5 § LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Maria Ek Oldsjö

Rådman

Föredragande har varit Cecilia Östergren.



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 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 3109/1A LOU