



Bill 1

SÖKANDE

Iris Hadar AB, 556396-0789
122 88 Enskede

MOTPART

Socialtjänstnämnden i Stockholms Stad
Swedenborgsgatan 20
106 64 Stockholm

Ombud: Stadsledningskontoret
Juridiska avdelningen
105 35 Stockholm

SÅKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att Stockholms stads upphandling SFI för döva invandrare, dnr 2.7-0112/2010, ska göras om.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut av den 11 juni 2010 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Stockholms stad (staden) har genomfört en upphandling av svenska för invandrare (sfi) för döva invandrare, dnr 2.7-0112/2010. Upphandlingen har genomförts med förenklat förfarande. I tilldelningsbeslut daterat den 1 juni 2010 beslutade staden att anta annat anbud än anbudet från Iris Hadar AB.

Iris Hadar AB (Iris Hadar) ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om.

Förvaltningsrätten har den 11 juni 2010 förordnat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

UTVECKLING AV TALAN

Iris Hadar anför till utveckling av sin talan bl.a. följande. I förfrågningsunderlagets punkt 2.5 anges angående utbildningsanordnarens personal bl.a. följande.

- Utbildningsanordnarens personal ska sammanlagt ha en gedigen pedagogisk utbildning och kompetens.
- Utbildningsanordnaren ska ha behöriga teckenspråklärare som har svenskt teckenspråk som modersmål och som i sin examen har betyg i svenska som andraspråk.

Kravet att "*Utbildningsanordnaren ska ha behöriga teckenspråklärare som har svenskt teckenspråk som modersmål och som i sin examen har betyg i svenska som andraspråk.*" är oproportionerligt och innebär konkurrenssnedvridning. Det innebär att LOUs grundläggande principer med krav på icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande i 1 kap 9 §

LOU inte tillgodosetts. Det framgår i bedömningen i tilldelningsmeddelandet att en enda person måste besitta alla kompetenserna samtidigt,

- a) teckenspråkslärare, (ettårig folkhögskoleutbildning fram till ca 2001 eller lärarutbildning med teckenspråk som finns sedan 2000 i Malmö, Stockholm och Örebro)
- b) ha svenskt teckenspråk som modersmål (d.v.s. i första hand vara döv.)
- c) ha betyg i svenska som andraspråk (minst 20-30 p högskolestudier).

Kravet gynnar på ett oproportionerligt sätt företag med personal som har den kompetenskombinationen. De krav som ställts upp i förfrågningsunderlaget innebär att lärarexamen från högskola eller universitet tillsammans med 2-4 års teckenspråksutbildning och utbildning i svenska som andraspråk inte motsvarar kraven enligt upphandlande enhet. Det innebär även att ett team med en sammanlagd kompetens som täcker de aktuella kraven inte godkänns enligt upphandlande enhet. Det finns en enda person bland all personal i anbudssvaren som motsvarar upphandlande enhetens kompetenskrav. Denna person arbetar för den anbudsgivare som idag innehar utbildningen Sfi för döva, tillika den leverantör som enligt tilldelningsmeddelandet, punkt 5, tilldelas det aktuella anbudet.

Iris Hadar bedriver sedan tio år sfi-utbildning för döva på flera orter, som Malmö, Göteborg och tidigare även Uppsala. Utbildningen bedrivs i en teckenspråkig miljö, av kompetenta lärare och enligt fastställda mål och riktlinjer som följer av skollagen, förordningar och styrdokument som finns inom utbildningen. Det finns flera lärare i det aktuella anbudet som bedömts ha rätt kompetens och kvalifikationer vid tidigare upphandlingar av sfi för döva. Det finns stora skillnader i stadens krav på personalkompetens jämfört med andra upphandlingar angående sfi för döva. De oproportionerliga kravens negativa effekt är stor för anbudsgivaren.

Staden anför bl.a. följande. Staden har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. De i förfrågningsunderlaget uppställda kraven avseende personal strider inte mot grundläggande principer med krav på icke-diskriminering, likabehandling, transparens, proportionalitet och ömsesidigt erkännande. De behov som ska tillgodoses genom de upphandlade tjänsterna är väldigt speciella och det finns anledning att ställa höga krav för att säkerställa att tjänsterna kan tillgodose behoven och leda till avsedda resultat. Det som görs gällande i ansökan om överprövning är att det aktuella kravet är oproportionerligt och innebär konkurrenssnedvridning. Staden vill med anledning härav inledningsvis framhålla att det stått alla leverantörer fritt att inför anbudsgivning skaffa personal som uppfyller kraven i upphandlingen, alternativt i upphandlingen åberopa annans kapacitet i detta avseende. Vidare kan det konstateras att det är två leverantörer i upphandlingen som uppfyllt de aktuella kraven. Påståendet i ansökan om att det "finns endast en enda person i anbudssvaren som motsvarar upphandlande enhetens kompetenskrav" stämmer således inte. Vidare kan tilläggas att samtliga anbudsgivare i sina anbud har lärare som uppfyller kravet svenskt teckenspråk som modersmål. Vid den redovisning av för överprövningen aktuella krav som Iris Hadar gör i ansökan om överprövning anges vissa skolor för teckenspråksutbildning, staden vill understryka att några sådana preciseringar av kraven inte återfinns i förfrågningsunderlaget. På motsvarande sätt har Iris Hadar i ansökan till kraven för personal lagt till preciseringarna "(d.v.s. i första hand vara döv)" och beträffande kravet på betyg "(minst 20-30 p högskolestudier)". Dessa preciseringar har inte heller gjorts i förfrågningsunderlaget och ska inte vägas in vid bedömningen av om kraven är proportionerliga.

Ingen av de upphandlingar som Iris Hadar använder som jämförelsematerial har någon relevans för den nu aktuella upphandlingen av sfi för döva. Vad som ändå är viktigt att slå fast är att olika upphandlande

myndigheter har rätt att bestämma olika mål som ska uppnås i en upphandlad verksamhet. Enligt stadens mening är det tillåtet att ställa krav på att leverantören har viss nivå på sina utbildnings- och yrkesmässiga kvalifikationer, förutsatt att ett sådant krav är relevant för den aktuella upphandlingen och att dess tillämpning i det enskilda fallet inte strider mot någon av de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna. Staden menar att själva nivån för det nu aktuella kravet inte strider mot proportionalitetsprincipen. De fortsatta förutsättningarna för berörda grupper att ta del i samhällsliv m.m. påverkas i stor utsträckning genom aktuell utbildning. Tyvärr är det stadens erfarenhet att tidigare motsvarande verksamheter inte har haft tillfredsställande kvalitet. En del av bakgrunden till upphandlingen är att handikapporganisationer till staden har framfört önskemål om bra utbildning för döva invandrare och att organisationerna framfört kritik av tidigare utbildningar för denna grupp. Nyttan av de mål och syften som angetts för den upphandlade verksamheten är mycket stor och de krav som i kvalificeringen ställts på leverantören är enligt staden nödvändiga och lämpliga för att dessa mål och syften ska kunna uppnås. Det finns inte någon lägre nivå som innebär säkerställande av att motsvarande mål och syften uppfylls. Staden har bedömt att mål och syfte med utbildningen inte kan uppnås om det inte finns lärare som har teckenspråket som modersmål. Bedömningen har gjorts med stöd av personer som arbetar inom detta område. Enligt stadens mening får det sättas tilltro till verksamhetsansvarigas och andra personers med arbetserfarenheter från området bedömning om att de aktuella kraven är nödvändiga för att uppnå ställda mål och syften och att det inte finns någon lägre nivå som skulle säkerställa dessa. Modersmålet är det språk som en person först lär sig som litet barn. Att ha teckenspråket som modersmål innebär en särskild erfarenhet och förmåga att sätta sig in i de olika aspekter och behov som eleverna kan ha. Denna erfarenhet kan inte ersättas av utbildning. Många döva anser att det finns en särskild kultur i teckenspråket, och för att kunna förmedla det

svenska teckenspråket så att i upphandlingen uppställda mål uppnås krävs en uppväxt med detta som modersmål.

När det gäller de aktuella kraven får vidare konstateras att det följer av skollagen att kommunerna är skyldiga att för undervisningen använda lärare, förskollärare eller fritidspedagoger som har en utbildning som är avsedd för den undervisning de i huvudsak ska bedriva. Undantag får göras endast om personer med sådan utbildning inte finns att tillgå eller om det finns något annat särskilt skäl med hänsyn till eleverna. Vidare ska kommunerna för undervisning i gymnasieskolan och gymnasial vuxenutbildning anställa lärare med forskarutbildning. Kravet på att utbildningsanordnaren ska ha behöriga teckenspråkslärare som också har svenska som andraspråk i sin examen innebär att läraren ska ha en lärarexamen och svenska som andraspråk i sin examen. Svenska som andraspråk är ett eget ämne och de teoretiska kunskaperna inom ämnet är nödvändiga för att uppfylla målen, i synnerhet som det gäller utbildning av vuxna som ska lära sig svenskt skriftspråk. När det gäller den verksamhet som är för handen i just denna upphandling finns ytterligare en dimension. Döva invandrare har i regel haft helt andra förutsättningar i livet jämfört med hörande invandrare. Många har aldrig gått i skola och är språklösa, om skolgång har funnits har det varit på hörandes villkor. Dessutom saknar många av dessa invandrare dövidentitet, dövmedvetenhet och framför allt teckenspråk. Det räcker inte att lära sig olika ord på teckenspråk, varje tecken måste också få en innebörd och förankras i begreppsbildningen. Kraven på lärarnas kompetens är ställda för att garantera en god utbildning som bygger på både kompetens och förståelse för de studerandes särskilda situation. Att lära sig läsa och skriva ett nytt språk som vuxen kräver en annan kompetens hos lärarna och en annan metodik än att lära barn läsa och skriva – kunskaper om andraspråksinlärning.

DOMSKÄL

Gällande bestämmelser

I 16 kap. 2 § första stycket LOU stadgas 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU gäller följande. 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.

Förvaltningsrättens bedömning

I förfrågningsunderlaget anges i punkt 2.5 att ”*Utbildningsanordnaren ska ha behöriga teckenspråklärare som har svenskt teckenspråk som modersmål och som i sin examen har betyg i svenska som andraspråk.*”. Iris Hadar har gjort gällande att detta skall-krav är oproportionerligt och innebär en konkurrensnedvridning.


Proportionalitetsprincipen innebär att de krav som ställs vid en upphandling ska vara både nödvändiga och lämpliga med hänsyn till det syfte som eftersträvas. Kraven ska således ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det som upphandlas. Vidare ska, i enlighet med principen, vid valet mellan alternativa krav väljas det som är minst ingripande. Vid en prövning av om en upphandling genomförts i strid med proportionalitetsprincipen bedöms för det första om åtgärden är en lämplig och effektiv åtgärd för att uppnå det eftersträvade syftet. För det andra bedöms om åtgärden är nödvändig för att uppnå det eftersträvade syftet, på det viset att det inte finns något mindre ingripande alternativ. För det tredje bedöms om den negativa effekten som åtgärden får på det intresse eller den rättighet som åtgärden inskränker är oproportionerlig eller överdriven jämfört med

det eftersträvade syftet. Det är den upphandlande myndigheten som har bevisbördan för att en ifrågasatt åtgärd är i enlighet med proportionalitetsprincipen.

Staden har anfört att det med hänsyn till upphandlingens mål och syften är nödvändigt att det finns lärare som har teckenspråket som modersmål eftersom detta innebär en särskild erfarenhet och förmåga att sätta sig in i de olika aspekter och behov som eleverna kan ha som inte kan ersättas av utbildning. Vidare har staden anfört att det bl.a. med hänsyn till skollagen krävs att utbildningsanordnaren ska ha behöriga teckenspråklärare som också har svenska som andraspråk i sin examen. Med hänvisning till vad Stockholms stad anfört är dessa krav en lämplig och effektiv åtgärd för att uppnå det eftersträvade syftet med upphandlingen. Vad staden har anfört visar dock inte att kravet på att alla dessa kompetenser innehas av en och samma person är nödvändigt för att uppnå det eftersträvade syftet, dvs. att det inte finns något mindre ingripande alternativ, eller att den negativa effekt som kravet får på leverantörers möjlighet att lämna godkända anbud i nu aktuell upphandling inte är oproportionerlig eller överdriven jämfört med det eftersträvade syftet. Det i målet aktuella skall-kravet är mot denna bakgrund inte förenligt med proportionalitetsprincipen och strider därmed mot LOU. Att den efterfrågade kompetensen skulle kunna införskaffas via underleverantörer föranleder ingen annan bedömning. Utifrån vad som anförts i målet har ett uppställande av nu aktuellt skall-krav i strid mot LOU medfört att Iris Hadar lidit eller kan komma att lida skada. Det föreligger således grund för ingripande enligt LOU.

Ett oproportionerligt krav har definitionsmässigt påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande fas, varför rättelse inte är en tillräcklig åtgärd. Ansökan ska därmed bifallas på sådant sätt att upphandlingen ska göras om.

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



Susanne Bagge

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Elin Rosén.



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.

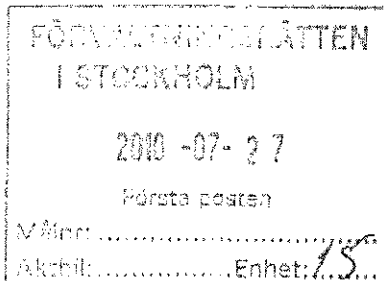
Skrivelsen med överklagande ska innehålla

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 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.

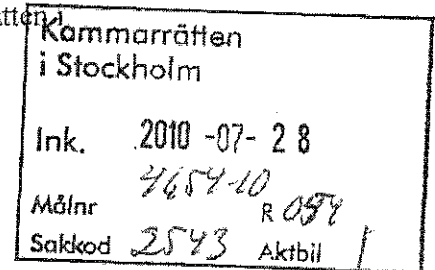


STADSLEDNINGSKONTORET
 JURIDISKA AVDELNINGEN
 SOCIAL- OCH SKOLJURIDISKA ENHETEN



Till kammarrätten

Stockholm



Överklagande av dom i överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU) av Stockholms stads upphandling av svenska för döva invandrare

Den överklagade domen

Förvaltningsrättens i Stockholm dom 2010-07-07, målnr 32776-10

Klagande

Stockholms stad genom socialtjänst- och arbetsmarknadsnämnden
 Swedenborgsgatan 20, 106 64 Stockholm

Ombud: Stadsadvokat Eva Ahlholm,
 Juridiska avdelningen, 105 35 Stockholm

Motpart

Iris Hadar AB, 556396-0789, 122 88 Enskede

Förvaltningsrätten
 i Stockholm
 Överklagandet rättidigt
 2010-07-28 Sign

I egenskap av ombud för Stockholms stad genom socialtjänst- och arbetsmarknadsnämnden får jag med stöd av bifogade fullmakt, bilaga 1, till Kammarrätten i Stockholm inge överklagande enligt följande.

Yrkande

Stockholms stad genom socialtjänst- och arbetsmarknadsnämnden, nedan staden, yrkar att kammarrätten med ändring av förvaltningsrättens dom ska fastställa stadens tilldelningsbeslut

Prövningstillstånd

Staden hemställer att kammarrätten beviljar prövningstillstånd, eftersom det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt. Förvaltningsrättens avgörande innebär att domstolen bestämmer att staden för den upphandlade utbildningen måste nöja sig med en annan och lägre kvalitetsnivå än vad den upphandlande myndigheten bestämt. Staden har i ifrågavarande upphandling ställt kravet på kompetens för att säkerställa en god utbildning som bygger på både kompetens och förståelse för de studerandes särskilda situation. Det är av vikt för rättstillämpningen att proportionalitetsprincipen inte ges en sådan betydelse att upphandlande myndigheten inte råder över föremålet för upphandlingen.

Proportionalitetsprincipen innebär att en upphandlande myndighet inte får ställa krav som är onödiga eller som saknar relevans för att uppnå viss kvalitet eller funktion. Kan önskad kvalitet eller funktion uppnås på flera olika sätt så får krav inte utformas på ett sådant sätt att endast vissa sätt att uppnå funktionen eller kvaliteten godkänns. Däremot får tillämpning av proportionalitetsprincipen inte

leda till att en upphandlande myndighet måste nöja med en lägre kompetens än vad den upphandlande myndigheten vill ha och som erfarenheten visar krävs.

Vidare förekommer det också anledning till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit, eftersom förvaltningsrätten menar att staden inte visat att den i upphandlingen efterfrågade kompetensen och kvaliteten inte kan uppnås genom på Iris Hadar AB:s, nedan bolaget, föreslaget sätt med flera olika personer som tillsammans uppfyller de krav som i upphandlingen ställs för utbildningsanordnarens personal. Staden menar att detta inte stämmer. I förfrågningsunderlaget beskrivs bakgrunden till att staden vill säkerställa att den upphandlade tjänsten kommer att ha hög kompetens och kvalitet. Bolaget, som i sitt anbud angett en alternativ utformning för uppfyllande av kompetenskravet har inte kunnat visa att denna alternativa utformning uppfyller den kompetens och kvalitetsnivå som staden efterfrågat. Genom hänvisning till erfarenhet och verksamhetskunnigas bedömning hävdar staden att den alternativa utformningen med flera personer som tillsammans uppfyller kravnivån, inte leder till samma kompetens och kvalitetsnivå som staden bestämt. Det hela handlar om att flera personer som var och en har en kompetensdel inte kan motsvara den samlade kompetensen hos en person när det gäller undervisning av en liten grupp och tillgodoseende av de behov som olika individer i målgruppen har. Enligt stadens uppfattning är det av väsentlig betydelse att det finns en lärare som har både kompetens och särskild förståelse för de aktuella behoven.

Grunder för överklagandet

Grunder för överklagandet är att staden i upphandlingen inte har brutit mot någon bestämmelse i lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, (LOU). De i förfrågningsunderlaget uppställda kraven avseende personal strider inte mot grundläggande principer med krav på icke-diskriminering, likabehandling, transparens, proportionalitet och ömsesidigt erkännande.

Utveckling av talan

Beträffande bakgrund och omständigheter hänvisar staden i huvudsak till vad som anförts till förvaltningsrätten och till förvaltningsrätten ingivna handlingar. Staden får understryka att de behov som ska tillgodoses genom den upphandlade tjänsten är väldigt speciella, vilket beskrivs närmare under rubriken "Bakgrund till upphandlingen", 1.1 i förfrågningsunderlaget, enligt följande: "Döva invandrare har i regel haft helt andra förutsättningar i livet jämfört med hörande invandrare. Många har aldrig gått i skola och är språklösa, om skolgång har funnits har det varit på hörandes villkor. Dessutom saknar många av dessa invandrare dövidentitet, dövmedvetenhet och framförallt teckenspråk.

Det räcker inte att lära sig olika ord på teckenspråk, varje tecken måste också få en innebörd och förankras i begreppsbyggnaden. Bildmässiga tecken såsom bil, hus, sova osv. är enkla att sättas in i sammanhang medan abstrakta tecken tar mycket längre tid att förstå.

Därför är det av högsta vikt att döva får undervisning i teckenspråk först för att överhuvudtaget ha en chans att kunna lära sig svenska successivt."

I förfrågningsunderlaget framgår också att de studerande inte bara ska lära sig svenskt teckenspråk så väl att de utan svårighet kan kommunicera på teckenspråk – de ska både kunna förmedla sig på teckenspråk och förstå andra som talar teckenspråk. De ska också få goda kunskaper om det svenska samhället och om svenskt vardags- och arbetsliv. När det gäller svenskan ska målen för skriv- och läsfärdigheten i kursplanen för svenska för invandrare (SFI) följas men målsättningen sätts utifrån den studerandes förutsättningar.

Av förfrågningsunderlaget framgår också under punkten 1.2 att gruppen döva invandrare som är folkbokförda i Stockholms stad och som saknar grundläggande

kunskaper i svenskt teckenspråk och svenska är liten, och att verksamheten därför är öppen för studerande från kranskommuner.

Vidare framgår av under punkten 4.2 i förfrågningsunderlaget att priset för den upphandlade tjänsten ligger i intervallet 110 000 – 130 000 kr i månaden. Härigenom tydliggörs att det rör sig om en mycket liten utbildningsgrupp.

Det i målet aktuella kravet gäller att utbildningsanordnaren ska ha behöriga teckenspråklärare som har svenskt teckenspråk som modersmål och som i sin examen har betyg i svenska som andraspråk.

Verksamhetskunniga personer har bedömt att detta krav är nödvändigt för att mål och syften för tjänsten ska uppnås. I enlighet med vad som angetts till förvaltningsrätten menar dessa verksamhetskunniga personer att det inte finns någon lägre nivå som innebär säkerställande av att motsvarande mål och syften. Enligt staden mening måste det sättas tilltro till den bedömning som verksamhetsansvariga och andra personer med arbetserfarenheter från området gör om att de aktuella kraven är nödvändiga för att uppnå ställda mål och syften och att det inte finns någon lägre nivå som skulle säkerställa dessa. Det får understrykas och förtydligas att bedömningen avser hela kravet som det ställts i förfrågningsunderlaget, dvs att det finns behörig teckenspråklärare som har svenskt teckenspråk som modersmål och som i sin examen har betyg i svenska som andraspråk. Att kompetensen måste omfatta detta beror på att döva invandrare kan ha så olika förutsättningar och behov, vilket också anges i förfrågningsunderlaget. I yttrandet till förvaltningsrätten beskrivs också bakgrunden till de olika delarna i kravet.

Det är inte möjligt att ha flera olika personer som ansvarar för tillhandahållande av undervisningen skulle komplettera varandra och på så sätt uppnå samma kompetens. Mot bakgrund av sin verksamhetskunskap har den upphandlande myndigheten bedömt att det behövs en person som har de efterfrågade kompetensdelarna. Bolaget har hänvisat till andra kommuner inte ställer motsvarande krav. Mot detta får ställas att staden förklarat att erfarenhet av tidigare verksamhet ger vid handen att tillfredställande önskad inte uppnåtts, vilket också visas genom brukarorganisationernas synpunkter. Mot denna bakgrund är det nödvändigt att på sätt som gjorts höja kraven för på anbudsgivarens kompetens.


Enligt staden mening så har den upphandlande myndigheten med utgångspunkt från behov och beredvillighet att utge ersättning rätt att bestämma hur höga krav och vilken nivå som ska uppnås genom leverantörens kapacitet, kompetens etc. så länge det finns objektivt godtagbara skäl för önskemålen om tillgång till viss kompetens. Proportionalitetsprincipen innebär att den upphandlande myndigheten inte får ställa högre eller andra krav på en leverantörs kompetens än vad som krävs för att uppnå viss nivå. I denna upphandling har bolaget inkommit med anbud och erbjudit en kompetenslösning som varken motsvarar det av staden ställda kravet eller den kvalitetsnivå som ska uppnås genom kravet. Den av bolaget redovisade organisationen med flera personer som tillsammans uppfyller det ställda kravet fungerar överhuvudtaget inte i praktiken för en så liten grupp som upphandlingen avser. Ett team kan inte heller tillgodose behoven i förhållande till en enskild på ett sådant sätt att de krav som staden ställer säkerställs. Med en sådan utformning finns det en klar risk att det blir en sämre verksamhet.

Staden har i ifrågavarande upphandling ställt kravet på kompetens för att säkerställa en god utbildning som bygger på både kompetens och förståelse för de

studerandes särskilda situation. Det måste finnas en person som är behörig lärare och som både har den särskilda erfarenheten och förmågan att sätta sig in i de olika aspekter som följer av att ha teckenspråket som modersmål och som också har svenska som andraspråk i sin examen. Det kan tilläggas att staden ställer krav på att alla lärare som undervisar i SFI ska vara behöriga och ha svenska som andraspråk. Det finns inte anledning att ställa lägre krav för utbildning till döva invandrare

Avslutningsvis får konstateras att det aktuella kravet inte är orimligt svårt att uppnå. Två anbudsgivare i upphandlingen har uppfyllt kravet och när det gäller bolagets anbud så saknas för de flesta i anbudet angivna lärarna endast betyg i svenska som andraspråk. Anbudsgivare har haft möjlighet att antingen själv anställa personal med rätt kompetens eller åberopa tillgång till annat företags kapacitet för kravuppfyllelse. Den upphandlande myndigheten har skäl för att ange de mål och syften som gäller för den upphandlade verksamheten, och staden har också visat att de aktuella kravet är nödvändigt för säkerställande av att dessa mål och syften uppnås.

Som ovan



Eva Ahlholm