



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM

2018-06-08

Meddelad i Stockholm

Mål nr
4907-18

SÖKANDE

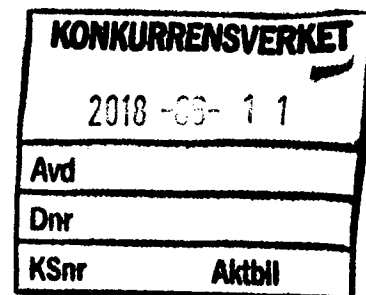
Svea Boende AB, 559034-4098
Isafjordsgatan 39 B
164 40 Kista

MOTPART

Nacka kommun
131 81 Nacka

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 964025

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt	08-561 680 01	måndag–fredag 08:00–16:30

YRKANDEN M.M.

Nacka kommun (kommunen) genomför en upphandling avseende stödboende ungdomar/unga vuxna, SOCN 2017/212. Upphandlingen sker genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU.

Svea Boende AB (Bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas och i andra hand att upphandlingen görs om. Till stöd för talan anför Svea Boende bl.a. följande. Kommunen har gjort en uppenbart felaktig bedömning. I beslutet står det att anbudet saknar personal med minst 50 % med två års eftergymnasial utbildning med inriktning mot socialt arbete, socialpedagogik eller beteendevetenskap enligt krav. I personalförteckningen framgår uppgifter om deras föreståndare som har mer än fem års erfarenhet inom socialarbetet och barn och unga. Det framgår även att personal enligt kompetenskrav kommer att rekryteras. Kommunens felaktiga beslut och den eventuella uteblivna avtalstilldelningen innebär stor ekonomisk skada för bolaget.

Kommunen bestrider bifall till bolagets ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Kommunen har i punkten 13.1, såsom kvalificeringskrav, efterfrågat en bekräftelse på den övriga personalens kompetens enligt följande:

Den övriga personalen ska ha den utbildning, den erfarenhet och den personliga lämplighet som behövs för att kunna utföra sina arbetsuppgifter.

Personalens sammantagna kompetens vad gäller utbildning och erfarenhet ska ge förutsättningar för att:

1. möta de behov av stöd som målgruppen har, och
2. säkerställa en trygg och säker insats.

Minst 50 % av personalen ska ha minst två års eftergymnasial utbildning med inriktning mot socialt arbete, socialpedagogik eller beteendevetenskap.

Kommunen har ställt tydliga krav på bland annat personalens kompetens genom att kräva in uppgifter om personalen samt uppgifter om huruvida minst 50 % av personalen har minst två års eftergymnasial utbildning. Bolaget har inte presenterat någon personal alls utan endast lämnat en reservation för att personal skulle komma att anställas. Eftersom anbud som inte överensstämmer med upphandlingsdokumentet inte är jämförbara med de anbud som överensstämmer med upphandlingsdokumentet skulle det strida mot likabehandlingsprincipen att utvärdera de förstnämnda anbuden. Den reservation som bolaget lämnat medför därför att anbudet inte kunnat utvärderas. Kommunen har med anledning härav saknat annan möjlighet än att förkasta bolagets anbud. Av punkten 2.2 i upphandlingsdokumentet framgår att det är angeläget att anbudsgivare kontaktar kommunen så tidigt som möjligt om något i förfrågningsunderlaget med tillhörande bilagor framstår som oklart. Eftersom att bolaget inte ställt någon fråga kopplat till att bolaget ännu inte hade någon personal anser kommunen att bolaget inte kan anses ha lidit någon skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 20 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att

han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU. Rätten kan då besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska ska-krav inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppet förfarande.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att det av upphandlingsdokumentet punkt 2.6 bl.a. framgår att anbudsgivaren ska beskriva situationen den dag då anbudet lämnas såvitt krav inte uttryckligen medger annat.

Av punkt 13.2 ska-kravsformuläret framgår att vid inlämning ska personalförteckning bifogas anbudet. Vidare framgår av punkt 13.1 samma formulär att minst 50 % av personalen ska ha minst två års eftergymnasial utbildning med inriktning mot socialt arbete, socialpedagogik eller beteendevetenskap.

Bolaget har i bifogad personalförteckning endast angett att ”personal kommer att rekryteras”. Såsom ovan angivits är en av huvudprinciperna enligt LOU att anbud som inte uppfyller de obligatoriska ska-kraven inte ska beaktas vid utvärderingen. Mot bakgrund av att bolaget vid tidpunkten då anbud lämnades inte hade någon personal finner förvaltningsrätten att bolaget inte visat att de har uppfyllt de av kommunen uppställda ska-kraven.

Kommunen har därmed haft fog för att förkasta bolagets anbud. Ansökan om överprövning ska alltså avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).

Maria L. McMurray

Rådman

Kajsa Holm Asplund har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

