



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM
2010-03-30
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
24257-10
Enhet 14

SÖKANDE

Prästgårdens HVB Aktiefbolag, 556733-3389
Prästgården 166
623 64 Ljugarn

MOTPART

Socialnämnden i Gotlands kommun

Ombud: Kommunjurist Patrik Pettersson
Gotlands kommun
Ledningskontoret
621 81 Visby

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 11820

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 OCH YRKANDEN M.M.

Socialnämnden i Gotlands kommun (nämnden) genomför en upphandling avseende bostad med särskild service enligt socialtjänstlagen (2001:453) för personer med psykiska funktionsnedsättningar (dnr 400-02). Upphandlingen genomförs i form av ett förenklat förfarande enligt LOU.

Enligt tilldelningsbeslut den 17 februari 2010 har nämnden antagit andra anbud än det från Prästgårdens HVB Aktiebolag (Prästgården eller bolaget).

Prästgården ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning enligt LOU av ovan angiven upphandling och anför till stöd för sin talan bl.a. följande. Prästgårdens anbud har blivit klassat som ett inte kvalificerat anbud då referenser inte har lämnats. Företrädare för Prästgården har den 7 december 2009 vid telefonsamtal med nämndens upphandlare, Roland Engström, meddelats att bolaget inte behövde lämna referenser eftersom verksamheten inte startat än utan skulle starta vid ett positivt tilldelningsbeslut. Det hade inte varit något problem för Prästgården att lämna referenser.

Nämnden bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Det vitsordas att företrädare för Prästgården ringde den 7 december 2009 och undrade hur referenser skulle lämnas i fråga om nystartad verksamhet. Nämndens upphandlare svarade att en lämnad referens skulle kunna avse en nu bedriven HVB-verksamhet. Nämnden bestrider således att information getts att ingen referens behövde lämnas samt sammanfattningsvis att nämnden brutit mot någon bestämmelse i LOU och i vart fall att detta skulle ha skadat Prästgården i lagens mening.

Till stöd för sin talan åberopar nämnden utdrag ur förfrågningsunderlaget, tjänsteanteckning avseende telefonsamtalet den 7 december 2009 samt

nämndens beslut den 17 februari 2010 med tjänsteskrivelse, tilldelningsbeslut och utvärderingsprotokoll.

Prästgården har getts tillfälle att yttra sig över vad nämnden anfört, men har inte gjort det.

UTREDNINGEN I MÅLET

I det i målet aktuella **förfrågningsunderlaget** anges i avsnitt 2.3.4 "Anbudsgivarens tekniska förmåga och kapacitet" bl.a. följande.

Anbudsgivaren ska lämna två skriftliga referenser från nuvarande eller tidigare uppdragsgivare, en äldre än två år, inom bostad med särskild service enligt socialtjänstlagen avseende målgruppen för upphandlingen.

Om anbud lämnas av nybildat företag ska ovanstående referenser avse företagsledningens yrkesutövande och förmåga inom verksamhetsområdet bostad med särskild service enligt socialtjänstlagen avseende målgruppen för upphandlingen och som kan ha förvärvats på annat sätt än genom företagande, till exempel genom tidigare anställning inom verksamhetsområdet. Personlig referens ska lämnas för ledningen av det nystartade företaget.

I **tjänsteanteckning** upprättad den 7 december 2009 signerad Re anges bl.a. följande. Jérôme Hallard (föreståndare vid Prästgården; *förvaltningsrättens anm.*) uppger vid telefonsamtal att bolaget ska starta upp verksamhet om det blir antaget samt att bolaget inte har någon verksamhetschef anställd ännu och att ingen annan är kunnig inom området. Han undrar hur man gör med referenser. När jag under telefonsamtalets gång fick klart för mig att bolaget idag har HVB-verksamhet föreslog jag för Jérôme Hallard att lämna referenser från den verksamheten.

I **utvärderingsprotokoll** bifogat tilldelningsbeslutet den 17 februari 2010 anges bl.a. att anbud från Prästgården inte uppfyllt kvalificeringskravet att lämna referenser för att visa sin tekniska förmåga och kapacitet.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 16 kap. 1 § första stycket LOU anges att en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår 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.

I 1 kap. 9 § LOU stadgas 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

Förvaltningsrättens prövning i mål som det nu aktuella utgör en kontroll av om det, på grundval av vad sökanden har framfört i målet, finns anledning att besluta om åtgärd enligt 16 kap. 2 § LOU.

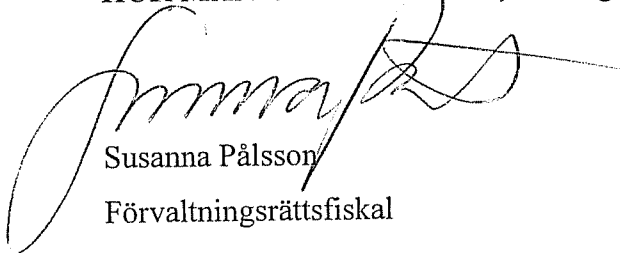
Grund för ett ingripande enligt LOU kan föreligga bl.a. om det visas att den upphandlande myndigheten vid upphandlingen ifråga har åsidosatt de grundläggande principerna om likvärdighet och öppenhet i 1 kap. 9 § LOU. Den föregående principen innebär bl.a. att alla leverantörer ska behandlas lika och ges lika förutsättningar. Principen får till följd att anbud från anbudsgivare som inte utesluts med stöd av bestämmelserna i 10 kap. LOU och som uppfyller samtliga i en upphandling ställda kvalifikationskrav ska utvärderas. Principen om öppenhet innebär att en upphandling ska

vara transparent och förutsebar. Detta får till följd att information avseende upphandlingen som lämnas av den upphandlande enheten under någon av upphandlingsförfarandets faser ska vara klar och tydlig.

Det är ostridigt att Prästgården inte har lämnat referenser i enlighet med ska-kravet i förfrågningsunderlagets avsnitt 2.3.4, där det anges bl.a. vilka referenser som ska lämnas avseende ett nybildat företag som ger in anbud. Prästgården har anfört att bolaget inte har lämnat referenser på grund av information från nämndens upphandlare vid telefonsamtal den 7 december 2009. Bolaget och nämnden har lämnat motstridiga uppgifter angående vilken information som har getts vid telefonsamtalet.

Mot bakgrund av vad som kommit fram i målet har Prästgården inte visat att nämnden genom att inte utvärdera bolagets anbud eller på något annat sätt har handlat i strid mot LOU. Grund för ingripande enligt LOU saknas således, varför Prästgårdens ansökan om överprövning ska avslås.

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



Susanna Pålsson
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Vilma Herlin.



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 uppgä sitt namn, adress och telefonnummer.

