



**FÖRVALTNINGSRATTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1
Föredragande
Hannah Ivarsson

DOM
2010-03-22
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
5838-10 E
Enhet 1:1

SÖKANDE

Sköldvägen omsorg ekonomisk förening, 769620-6593
Brännås sjöväg 12
443 39 Lerum

MOTPART

Lerums kommun
443 80 Lerum

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lag (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Länsrättens i Vänersborg interimistiska beslut den 12 februari 2010 upphör härmed att gälla.

KOMMUNENS ÖVERKAST	
2010-03-22	
Avd	
Dnr	
Doss	Arkiv

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1****DOM**Sida 2
5838-10 E**BAKGRUND M.M.**

Lerums kommun har genomfört en upphandling avseende drift av verksamheter inom områdena funktionshinder och socialpsykiatri. Lerums kommun tillkännagav i tilldelningsbeslut den 3 februari 2010 att uppdraget att driva gruppboendena Fredriksäng, Norra Sköldvägen (Fredriksberg) samt Brahevägens servicebostad skulle tilldelas annan än Sköldvägen omsorg ekonomisk förening (Sköldvägen). Uppdraget tilldelades i stället Carema Orkidén (Carema). Vidare beslutades att uppdraget att driva daglig verksamhet samt det nya boendet för personer med psykiatriska funktionsnedsättningar skulle tilldelas Bräcke diakoni.

Länsrätten i Vänersborg beslutade den 12 februari 2010 att upphandlingen tills vidare inte får avslutas innan något annat har meddelats.

YRKANDEN M.M.

Sköldvägen begär omprövning och yrkar att aktuell upphandling ska göras om eller att Sköldvägens anbud tas upp till prövning tillsammans med andra anbud. Sköldvägen anför bl.a. följande. Sköldvägen har lämnat anbud på ett LSS-boende, nämligen Norra Sköldvägens boende. Det framgår inte av tilldelningsbeslutet vilket/vilka av kraven Sköldvägen inte klarade. Av kommunstyrelsens vice ordförande har föreningen fått svaret att förvaltningen förmodligen har bedömt att det är enklast att välja en leverantör för samtliga verksamheter och därför inte var intresserade av Sköldvägens anbud som bara omfattade en enhet. Detta kan inte vara ett skäl att diskvalificera Sköldvägen som leverantör, eftersom det inte ens nämns som ett utvärderingskriterium, att ett anbud som omfattar alla enheter har en fördel framför det som bara omfattar ett boende.

**FÖRVALTNINGSRATTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 3
5838-10 E

Vidare har kravet i förfrågningsunderlaget på ekonomisk ställning och organisation lyfts fram. Eftersom Sköldvägen är nystartat och därför inte är riskklassat har kommunen gjort en egen riskbedömning och kommit fram till att Sköldvägen inte innehar tillräcklig ekonomisk stabilitet. I förfrågningsunderlaget anges att möjligheten att lämna anbud även är öppen för nystartade företag. Sköldvägen har gjort en klar och tydlig budget för de första tolv månadernas verksamhet med en buffert som skulle ha använts som reserv och har ett lånelöfte från bank för de två första månadernas kostnader.

Efter att anbuden lämnats kallades till ett möte med upphandlingsgruppen där det gavs möjlighet att närmare presentera anbudet. Under mötet ställdes inga frågor kring budget. Sköldvägen svarade tydligt att en eventuell vinst kommer att gå tillbaka in i verksamheten för att utveckla den vidare och att vid ett eventuellt intäktsbortfall behöver föreningen omorganisera verksamheten och exempelvis se över bemanning och andra resurser som måste krympas.

Vid mötet utvecklade Sköldvägen också kompetensutvecklingsplanen, bl.a. vad gäller handledning, utan att få annan uppfattning än att kommunen var nöjd med svaren. Föreningen kommer alltid att arbeta för att ha en uppdaterad kompetens utifrån verksamhetens behov och kommer att ha tillgång till kurser, stöd och råd i rollen som arbetsgivare.

Lerums kommun anser att ansökan ska avslås. Vidare yrkar kommunen att förvaltningsrätten upphäver det interimistiska beslutet i den del som upphandlingen avser övriga LSS-boenden samt daglig verksamhet och psykiatriboendet. Kommunen anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget formuleras ett krav på att anbudsgivare ska ha en stabil ekonomisk bas motsvarande riskklass 2 eller bättre från Upplysningscentralen (UC). Utifrån de nyckeltal som UC använder för att bedöma riskklassen för en

**FÖRVALTNINGSRATTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 4
5838-10 E

organisation har kommunen bedömt Sköldvägens anbud och bett om särskilda förtydliganden vid den träff som kommunens referensgrupp hade med Sköldvägen. Vid träffen förtydligade Sköldvägen att föreningen inte hade för avsikt att avsätta delar av intäkterna som reserv för kommande utgifter och att det inte fanns någon plan för ett eventuellt intäktsbortfall. Syftet med träffen var att få förtydliganden på vissa punkter i anbudet och inte att utvärdera anbudet eller de svar som Sköldvägen gav kommunen. Två månaders bankkredit bedömer kommunen inte som tillräckligt. Utifrån vad som framkommit i anbudet samt vad som framkom när referensgruppen träffade Sköldvägen har kommunen gjort bedömningen att Sköldvägen inte har ekonomisk stabilitet motsvarande riskklass 2 eller bättre. Sköldvägen har i sitt anbud inte angivit hur det planeras för att tillgodose personalens behov av kompetensutveckling och handledning och kommunen har därför bedömt att beskrivningen inte uppfyller kravet i förfrågningsunderlaget. I det fall förvaltningsrätten finner brister i upphandlingen är dessa inte av sådan art eller omfattning att kravet på affärsmässighet åsidosätts.

DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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 iakttagas.

I 16 kap. 2 § första stycket LOU anges följande. 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.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 5
5838-10 E

Förvaltningsrätten, som tar upp målet till slutlig prövning, gör följande bedömning.

Av tilldelningsbeslutet framgår inte något annat än att det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet har tilldelats upphandlingen. Av förfrågningsunderlaget framgår dessutom att kommunen har rätt att anta lämnade anbud i sin helhet eller i delar samt att kontrakt kan komma att tecknas med flera leverantörer. Sköldvägen kan – enbart genom antagandet att kommunen ansett det enklast att välja en leverantör för samtliga verksamheter – inte anses ha visat att utvärderingen skett på ett sätt som står i strid med de grundläggande principerna i LOU.

I förfrågningsunderlaget punkt 4.3 – ekonomisk ställning och organisation – anges följande. Eftersom det är av största vikt att driften av de aktuella verksamheterna inte äventyras på grund av entreprenörens ekonomi, måste anbudsgivaren ha en stabil ekonomisk bas. Anbudsgivaren ska visa detta genom att bifoga ett utdrag från UC eller likvärdig handling. Ratingen (riskklassen) ska uppgå till lägst 2 och utdraget får inte vara äldre än tre månader. I de fall lägre rating visas, ska anbudsgivare ändå anses uppfylla detta krav om anbudsgivaren i sitt anbud lämnat sådan förklaring att det kan anses klarlagt att anbudsgivaren innehar motsvarande ekonomisk stabilitet.

Sköldvägen är ett nystartat företag och inte riskklassat. Föreningen hänvisar i stället till en två månaders bankgaranti och att det i budgeten finns en buffert som kan användas som reserv samt att eventuell vinst ska gå tillbaka in i verksamheten. Sköldvägen har dock inte angivit vad denna buffert består i och har inte heller i övrigt presenterat någon information som faktiskt visar föreningens ekonomiska situation. Kommunen får därför anses ha haft fog för sin bedömning att kravet på visad stabil ekonomisk bas inte är uppfyllt. Vad Sköldvägen anför utgör inte skäl för annan bedömning än

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 6
5838-10 E

att upphandlingen i denna del har genomförts på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt.

Enligt förfrågningsunderlaget 5.5.2 ska det i anbudet finnas en plan för kontinuerlig kompetensutveckling. Sköldvägens anbud saknar sådan plan. Sköldvägen hänvisar i stället till att föreningen alltid kommer att arbeta för att ha en uppdaterad kompetens utifrån verksamhetens behov och kommer att ha tillgång till kurser m.m. Sköldvägens anbud kan inte heller i denna del anses uppfylla de i förfrågningsunderlaget ställda kraven.

Förvaltningsrätten anser sammanfattningsvis att Sköldvägen inte har visat att föreningen har lidit skada i den mening som avses i LOU och att ansökan om överprövning därför bör avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR; se bilaga (DV 3109/1B)


Lars Dahlström



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 var till 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.