

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2008-03-18
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
4559-08
Rotel 222

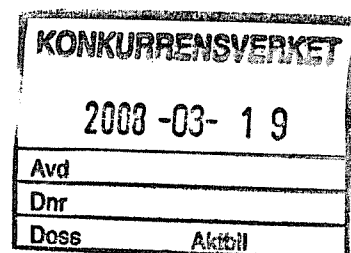
SÖKANDE

Care Rent International AB, 556595-3659
Bergdalen 8
172 79 Sundbyberg

MOTPART

Stockholms stad, kommunstyrelsen

Ombud: Stadsadvokat Eva Ahlholm
Juridiska avdelningen
Stadsledningskontoret
105 35 Stockholm



SAKEN

Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling - LOU

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om åtgärder enligt LOU.

Länsrättens interimistiska beslut av den 28 februari 2008 gäller därmed inte längre.

Dok.Id 314520

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: lansrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND

Stockholms stad har genom förenklad upphandling inbjudit leverantörer att lämna anbud avseende upphandling av ledsagning och avlösning enligt lagen om stöd och service till vissa funktionshindrade (LSS) och socialtjänstlagen (SoL), anbud 125-3687/2007.

Stockholms stad har i tilldelningsbeslut den 20 februari 2008 meddelat vilka anbudsgivare som staden avser att teckna avtal med. Stockholms stad har gjort bedömningen att Care Rent International AB (Care Rent) inte uppfyllt de krav på erfarenhet som ställs i upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Care Rent ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att länsrätten skall besluta att upphandlingen inte får avslutas innan målet slutligen avgjorts. Care Rent yrkar vidare att länsrätten ska besluta om rättelse på så sätt att Care Rent tilldelas upphandlingskontrakt.

Till stöd för sin talan anför Care Rent bl.a. följande. Av förfrågningsunderlaget i upphandlingen framgår att anbud som inte innehåller samtliga begärda uppgifter kan komma att förkastas utan att anbudsgivaren ges tillfälle till förtydligande eller komplettering. Care Rent ser denna information som en möjlighet för företaget att göra en komplettering då texten i förfrågningsunderlaget indirekt säger att företagen kan komplettera och förtydliga.

Care Rent anför att de har varit i kontakt med Christina Östling på Stockholms stad som uttryckt att hon inte alls tvivlar på företagets kompetens och erfarenhet på området, men att det i Care Rents anbud inte tillräckligt tyd-

ligt framkommit skriftlig information om den praktiska erfarenhet av att ha arbetat på LSS-området som finns i företaget.

Care Rent beklagar att deras anbud uppfattats som oklart och vill förtydliga anbudet genom att informera om att företaget har både utbildning och erfarenhet av att utföra insatserna ledsagning och avlösarservice enligt LSS på ett bra, tryggt och kvalitativt sätt. Verksamhetsansvarige Behnam Fallahian har en sjuksköterskeutbildning på 120 poäng och hemtjänstchef Susanna Bengtsson har en examen på 120 poäng i social omsorg med inriktning mot äldre och funktionshindrade. Hon har sedan 1997 när hon gick ut det sociala omsorgsprogrammet och fram till och med den 23 januari 2008, arbetat som LSS-handläggare. Erfarenheten som Care Rent har inom LSS-området är betydligt längre än 36 månader. Företaget har vidare anbudsavtal med både Täby kommun och Nacka kommun som just innefattar insatserna ledsagning och avlösarservice enligt LSS. Care Rent har dessutom insatsen personlig assistans både enligt LSS och lagen om assistansersättning. Sedan 2004 har företaget utfört LSS-insatser och de utför idag ca 823 timmar inom handikappomsorgen LSS. Care Rent är helt övertygade om att det kan ge sina brukare mycket god omsorg och service på ett kvalitativt och tryggt sätt både enligt SoL och LSS. Till ansökan om överprövning bifogar Care Rent ett tillsynsbeslut från länsstyrelsen för att ge en inblick i företagets kvalitét och brukarnas uppfattning av den omsorg och service det fått av Care Rents personal.

Stockholms stad bestrider Care Rents ansökan om överprövning och yrkar avslag på densamma. Till stöd för sin talan anför Stockholms stad bl.a. följande. Stockholms stad har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Care Rent uppfyller inte i upphandlingen ställda krav om erfarenhet och ska därför inte godkännas. Skäl för att bifalla sökandens yrkanden saknas således.

Care Rents anbud har inte kunnat godkännas beträffande krav om erfarenhet (förfrågningsunderlaget avsnitt 3.3.1). Det aktuella kravet återfinns under rubriken "Kompetens och erfarenhet (s.k. teknisk förmåga)" med under rubriken "Ansvarig för drift" i förfrågningsunderlaget. Här framkommer att det för samtliga anbudsgivare krävs att minst en av dem som är ansvariga för driften av den verksamhet som omfattas av upphandlingen ska ha minst 36 månaders praktisk erfarenhet av arbete heltid inom omsorgen om personer med funktionsnedsättning – exempelvis vårdare, personlig assistent, paramedicinsk personal eller som chef/arbetsledare.

I anbudet från Care Rent anges bolagets ägare Behnam Fallahian som driftansvarig för verksamheten och i meritförteckning för honom anges beträffande erfarenhet följande: "Sedan Care Rent blev godkänt att bedriva hemtjänst har jag kontinuerligt varit direkt involverad av omsorgen av funktionshindrade genom att dessa är våra kunder idag." Eftersom Stockholms stad inte fann denna beskrivning klargöra huruvida den driftsansvarige hade 36 månaders praktisk erfarenhet av heltidsarbete inom omsorgen om personer med funktionsnedsättning, så medgavs Care Rent rätt att inkomma med ett förtydligande. I detta görs dock inte något klargörande avseende Behnam Fallahians erfarenhet av heltidsarbete inom omsorgen om personer med funktionsnedsättning. Uppgiften om att företaget även utfört avlösning åt Stockholms stad säger inget om erfarenhetens innehåll, omfattning och längd. Det bör i sammanhanget nämnas att Stockholms stad varken har eller har haft något ramavtal med Care Rent om att utföra avlösning enligt LSS och SoL.

I kompletteringen till anbudet presenteras erfarenhet för Susanne Bengtsson som anställd i företaget i januari 2008. Eftersom Susanne Bengtsson inte fanns med i anbudet och har anställts efter anbudstidens utgång kan Stockholms stad inte ta hänsyn till dessa uppgifter.

Stockholms stad framhåller att kravet om 36 månaders praktisk erfarenhet av heltidsarbete inom omsorgen om personer med funktionsnedsättning har ställts för att få utförare som har erfarenhet av just arbete med omsorgen om personer med funktionsnedsättning. Stockholms stad har härigenom velat markera att det inte räcker med erfarenhet av t.ex. i huvudsak hemtjänst för äldre. Det är av största vikt att den som är ansvarig för driften av verksamheten genom erfarenhet har erhållit förståelse för de särskilda betingelser som råder inom omsorgen om personer med funktionsnedsättning. Den som är ansvarig för driften är den person som är ansvarig för att rätt insats ges med ett korrekt bemötande och förhållningssätt utifrån aktuell funktionsnedsättning. Erfarenhet är också viktig för att kunna bedöma vilken kompetens och erfarenhet som behövs inom verksamheten. Att det finns tillräcklig kompetens inom omsorgen om personer med funktionsnedsättning är också en viktig fråga inom de olika handikappförbunden.

Länsrätten har den 28 februari 2008 förordnat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 4 § LOU skall upphandling göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud skall behandlas utan ovidkommande hänsyn.

Enligt 1 kap. 22 § LOU skall en upphandlande enhet anta antingen

1. det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, eller
2. det anbud som har lägst anbudspris.

Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet, skall enheten ta hänsyn till samtliga omständigheter såsom pris, leveranstid, driftkostnader, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service, tekniskt stöd, miljöpåverkan m.m. Enheten skall i förfrågningsunderlaget eller i annonsen om upphandling ange vilka omstän-

digheter den tillmäter betydelse. Omständigheterna skall om möjligt anges efter angelägenhetsgrad, med den viktigaste först.

Enligt 6 kap. 8 § LOU får en upphandlande enhet medge att en anbudsgivare eller anbudssökande rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudet eller ansökan om att få lämna anbud. Enheten får begära att ett anbud eller en ansökan förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Enligt 7 kap. 1 § LOU gäller bl.a. att en leverantör som anser att han lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställan till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf.

Av 2 § nämnda kapitel framgår bl.a. att om den upphandlande enheten har brutit mot 1 kap. 4 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.


Länsrättens bedömning

Av 1 kap. 4 § LOU framgår att en upphandling skall göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud skall behandlas utan ovidkommande hänsyn. Vid offentlig upphandling gäller också de EG-rättsliga principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Grund för att ingripa mot en upphandling kan föreligga om den upphandlande enheten har åsidosatt kravet på affärsmässighet eller förbudet mot ovidkommande hänsyn i 1 kap. 4 § LOU eller någon av de uppräknade EG-rättsliga principerna och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

Av 6 kap. 8 § LOU följer att en upphandlande enhet får begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Ett förtydligande eller en komplettering får inte leda till att annat än marginella sakuppgifter tillförs.

I förfrågningsunderlaget punkt 3.3.1. med rubriken ”Ansvarig för drift”. ställs krav på att anbudsgivarna i sina anbud ska styrka att minst en av dem som är ansvariga för driften av den verksamhet som omfattas av upphandlingen ska ha minst 36 månaders praktisk erfarenhet av arbete heltid inom omsorgen om personer med funktionsnedsättning. Länsrätten finner att Care Rent i upphandlingen inte kan anses ha uppfyllt detta krav. De uppgifter som Care Rent vid kompletteringen anfört avseende Susanne Bengtsson utgör enligt länsrättens mening nya uppgifter och får inte tillmätas betydelse. Att ta hänsyn till dessa uppgifter skulle vara i strid med kravet på afärsmässighet i 1 kap 4 § LOU och de gemenskapsrättsliga principerna likabehandling och förutsägbarhet. Stockholms stad har därmed haft fog för att inte låta Care Rent gå vidare i anbudsprövningen. Mot bakgrund av detta finner länsrätten att grund för ingripande enligt 7 kap. 2 § LOU inte föreligger. Ansökan skall därför avslås.

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



Allan Johansson
Rådman

Föredragande har varit Pontus Ockborn.

