



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I STOCKHOLM**  
Allmänna avdelningen  
Enhet 16

**DOM**  
2013-01-16  
Meddelad i  
Stockholm

Mål nr  
25802-12

**SÖKANDE**

Vård i Rosstorp AB, 556776-1431  
Dalagatan 9, Sabbatsbergs Sjukhus  
113 24 Stockholm

**MOTPART**

Upplands-Bro kommun  
196 81 Kungsängen

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling – LOU

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2013 -01- 17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 314229

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

### BAKGRUND

Upplands-Bro kommun (kommunen) genomför en förenklad upphandling av särskilt boende och verksamhetsdrift av Hagtorp äldreboende, 2011-7072. Utföraren ska svara för driften av boendets 36 lägenheter, hela dygnet sju dagar i veckan. Permanent boende med allmän- och demensinriktning samt korttidsboende av god och säker kvalitet ska erbjudas. Kommunen kommer att anta det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet med hänsyn till angivna tilldelningskriterier, som rangordnas och viktas så att kvalitet/mervärde utgör 90 % och pris 10 %. Anbudsgivare som gått vidare till utvärdering erbjuds att muntligen presentera sina anbud. I kravspecifikation anges vad utföraren ska åta sig och vad som ska vara uppfyllt bl.a. när det gäller verksamheten, värdegrund, kvaliteten i vården och referenser. Utvärdering av mervärden tillämpas avseende kost, nutrition, utestelser, aktiviteter, hantering av synpunkter och klagomål samt upprätthållande av främjande av för brukaren viktiga kontakter. Det anges vad som ska framgå i anbudet för att maximala antalet sju mervärdespoäng ska tilldelas. I Anbudsformuläret ska anbudsgivaren bl.a. under nio punkter lämna redogörelse för sina förutsättningar att genomföra uppdraget och när det gäller mervärde bekräfta varje åtagande och redogöra för hur mervärdet ska uppfyllas. Åtaganden för att erhålla mervärde blir kontraktsinnehåll. Genom leverantörsförsäkran förbinder sig anbudsgivaren att bedriva verksamheten i enlighet med vad som anges i anbudet. I tilldelningsbeslut utskickat elektroniskt den 29 november 2012 har Frösunda LSS AB (Frösunda) antagits som entreprenör. Vård i Rosstorp AB:s (Rosstorp eller bolaget) anbud var det näst bästa.

### YRKANDEN

**Vård i Rosstorp AB** begär överprövning av beslutet att tilldela Frösunda LSS AB entreprenaddriften, med hänvisning till principen om likabehand-

ling som ska upprätthållas i offentliga upphandlingar, eftersom det i deras anbud inte beskrivs hur samtliga ska-krav och mervärden ska uppfyllas. Anbudet ska förkastas till fördel för anbudsgivaren med det näst mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet. Rosstorp anför bl.a. följande till stöd för ansökan. När det gäller bemanning har Frösunda på fem punkter inte beskrivit sin verksamhet i enlighet med kraven och uppfyller inte kraven som ställs avseende tillgång till arbetsledning under dygnets alla timmar. Lämnade referenser uppfyller inte ställda krav och anbudet skulle inte ha kvalificerats till utvärdering. Vad avser mervärden för nutrition, utevistelse, aktiviteter, synpunkter och klagomål samt viktiga kontakter har Frösundas anbud sådana brister i förhållande till vad som efterfrågas i förfrågningsunderlaget att mervärdespoängen inte skulle ges.

**Upplands-Bro kommun** bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Det finns inget krav i förfrågningsunderlaget om redovisning när det gäller de fem punkter rörande bemanning som Rosstorp hänvisar till. Enligt kommunens bedömning uppfyller Frösunda kravet på arbetsledning under dygnets alla timmar. Frösunda har, när det gäller bemanning, genom att skriva under leverantörsförsäkran förbundet sig att bedriva verksamheten helt i enlighet med anbud, förfrågningsunderlaget och samtliga krav och villkor har accepterats. Frösunda uppfyller också ställt krav avseende referenser. Frösunda uppfyller kravet för mervärdespoäng avseende nutrition genom att åta sig att tillhandahålla dietist minst åtta timmar per månad samt att man har redovisat ett tydligt program för hur dietisten arbetar. Frösundas beskrivning av utevistelse uppfyller ställda krav för att få mervärdespoäng. Genom att Frösunda åtagit sig utöver grundkravet och erbjuder aktiviteter under helgdagar uppfylls kravet för mervärdespoäng. Den redogörelse som lämnats när det gäller hantering av synpunkter och klagomål uppfyller ställt krav i det avseendet. Med hänsyn till vad Frösunda åtar sig och det tydliga program som redovisas om hur man upprätthåller och främjar brukarens viktiga kontakter uppfylls även kravet för mervär-

despoäng här. Kommunen anser sammanfattningsvis att anbudet från Frösunda LSS AB uppfyller alla ska-krav samt uppfyller alla krav för mervärdespoäng.

**Rosstorp** vidhåller att vad gäller ett antal ställda krav delar bolaget inte Upplands-Bro kommuns bedömning att kraven är uppfyllda. Kommunens uppfattning när det gäller bemanning, att man bara behöver skriva under leverantörsförsäkran och därmed förbinder sig att bedriva verksamheten helt i enlighet med anbud och tillhandahållet förfrågningsunderlag och att man därigenom också uppfyllt samtliga krav i förfrågningsunderlaget och accepterat alla villkor, skulle innebära att LOU faller. Dessutom faller det på sin egen orimlighet eftersom samtliga anbudsgivare skrivit på denna försäkran men ändå inte fått samma bedömning.

#### **SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET**

Grund för att ingripa mot en upphandling kan föreligga om det visas att den upphandlade myndigheten inom ramen för upphandlingen åsidosatt eller brutit mot de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna om likabehandling, icke-diskriminering, transparens, ömsesidigt erkännande och proportionalitet eller någon bestämmelse i LOU. Av principen om likabehandling av leverantörer följer att samtliga anbud ska vara i överensstämmelse med bestämmelserna i förfrågningsunderlaget för att säkra möjligheten till en objektiv jämförelse av anbuden. Likabehandling och icke-diskriminering förutsätter att anbudsgivare behandlas lika i alla skeden av anbudsförfarandet.

En överprövning enligt LOU innebär en kontroll av om upphandlande myndighet följt principerna och lagen. Det är vad sökanden anför som är avgörande för prövningen men det ankommer inte på förvaltningsrätten att

sätta sig i den upphandlande myndighetens ställe och göra en ny utvärdering av anbud. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs att sökanden kan visa att han eller hon har lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att upphandlingen genomförts på ett sätt som strider mot regelsystemet. Om så är fallet kan rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Det är upphandlande myndighet som beslutar om vad som ska upphandlas och ställer upp de krav som anses vara nödvändiga för att syftet med upphandlingen ska uppnås. Myndigheten måste utifrån den egna verksamhetens förutsättningar och krav på hur verksamheten ska fungera ges utrymme att utforma ett förfrågningsunderlag som man uppfattar, genom konkurrensutsättning, kan tillgodose realistiska krav. Allt under förutsättning att det inte sker i strid mot LOU.

I de fall uppställda krav ska uppfyllas genom redogörelser och beskrivningar av hur anbudsgivarens verksamhet motsvarar vad som efterfrågas är det oundvikligt att det blir fråga om en subjektiv bedömning. Det sätt på vilket beskrivningen av den egna verksamheten sker innebär ett avsiktligt särskiljande drag som utgör den konkurrens mellan anbudsgivare som eftersträvas.

Anbudsgivare i Upplands-Bro kommuns upphandling av verksamhetsdriften på Hagtorps äldreboende ska för att kvalificera sig till utvärdering på ett antal punkter redogöra för sin verksamhet och lämna referenser. När det gäller utvärderingskriterierna för mervärde ska anbudsgivaren dels bekräfta sitt åtagande, dels redogöra för hur det ska genomföras. En utvärdering av anbudsgivarnas beskrivningar ska därmed ske, och det har angetts hur den ska genomföras. Att det tillvägagångssättet skulle, som Rosstorp befarar, innebära att det skett en otillåten särbehandling av anbudsgivare har bolaget inte visat. Bolaget har genom sin argumentation i övrigt, av de

skäl som Upplands-Bro kommun anfört, inte heller visar att Frösundas anbud skulle ha förkastats på grund av att deras anbud inte uppfyller samtliga ställda krav.

Förvaltningsrätten finner sammantaget att det utifrån Rosstorps argumentation i målet inte är visat att Upplands-Bro kommun vid den aktuella upphandlingen brutit mot bestämmelserna i LOU. Skäl för ingripande med stöd av LOU finns därmed inte. Rosstorps ansökan ska därför avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

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

Kaija Hultquist  
Rådman

Kerstin Sandin har föredragit målet.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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 angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1A LOU