



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 30

DOM

2018-05-03

Meddelad i Stockholm

Sida 1 (4)

Mål nr
3796-18

SÖKANDE

Mikandell AB, 559023-2541
Kyrkbyn 4900
820 10 Arbrå

MOTPART

Nacka kommun
131 81 Nacka

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-05-04	
Avd	
Dnr	
KSnr	AKBII

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Mikandell AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 963493

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

YRKANDEN M.M.

I målet aktuell upphandling avser ramavtal avseende HVB för barn och ungdomar, dnr SOCN 2017/221. Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Upphandlingen består av fyra anbudsområden, för vilka ramavtal ska tilldelas var för sig. Av tilldelningsbeslut som fattades den 9 februari 2018 framgår att Mikandell AB:s (bolaget) anbud förkastats avseende anbudsområdena 1 och 4 i tilldelningsbeslutet, som motsvarar områdena 2 respektive 1 i upphandlingsdokumentet, med motiveringen att verksamhetsansvariges examensbevis inte bifogats (endast kursförteckning).

Bolaget yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolaget tilldelas ramavtal med kommunen. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Verksamhetsansvarig har inte en examen från ett högskoleprogram utan har läst fristående kurser om sammanlagt 205 högskolepoäng inom familjeterapi, pedagogik, sociologi, rehabilitering och socialrätt. Verksamhetsansvarige är godkänd av Inspektionen för vård och omsorg (IVO).

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Kommunen har genomfört upphandlingen i enlighet med LOU och de grundläggande EU-rättsliga principerna. Bolaget har inte uppfyllt samtliga ställda krav och bolagets anbud har därför förkastats. Bolaget har i anbudet bekräftat att det uppfyller det ställda kravet i enlighet med upphandlingsdokumentet punkten 2.8.1 men har underlåtit att lämna in ett examensbevis. Bolaget har i stället lämnat in ett kursbevis av vilket framgår ett antal lästa kurser. Bolaget medger i sin ansökan om överprövning att verksamhetsansvarig inte har någon examen. Kravet i upphandlingsdokumentet punkten 2.8.1 är obligatoriskt. Det faktum att IVO har angivit verksamhetsansvarig som föreståndare i sitt tillståndsbeslut föranleder ingen

annan bedömning. Kommunen har på grund av målgruppens särskilda behov ställt högre krav på anbudsgivarna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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 iaktas (4 kap. 1 § LOU). Om den upphandlande myndigheten har brutit mot dessa grundläggande principer eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (20 kap. 6 § LOU).

Av upphandlingsdokumentet punkten 2.8.1 Verksamhetsansvarig framgår följande. Utförarens verksamhetsansvarige ska ha minst en akademisk examen motsvarande 180 högskolepoäng och minst två (2) års erfarenhet som verksamhetsansvarig för behandlingshem. Verksamhetsansvarig ska vara godkänd av IVO för den verksamhet som omfattas av anbudsområdet. I det fall IVO-tillstånd är under ansökan ska kopia på ansökan bifogas anbudet. Observera att ramavtal ej kommer tecknas innan IVO-tillstånd finns för verksamheten. Som bevis på detta ska utföraren bifoga kopior på verksamhetsansvariges examensbevis och IVO-tillstånd, samt i kommentarrutan beskriva verksamhetsansvariges erfarenhet.

Det framgår av punkten 2.8.1 i upphandlingsdokumentet att kommunen ställer krav på verksamhetsansvarigs utbildning samt kräver att utföraren ska inge kopior av ansvarigs examensbevis. Det är ostridigt i målet att bolaget inte lämnat in något examensbevis för verksamhetsansvarig. Bolagets anbud uppfyller således inte de obligatoriska kraven i upphandlingsdokumentet. Det har inte kommit fram att kommunen har

brutit mot bestämmelserna i LOU. Grund för ingripande mot upphandlingen föreligger därmed inte. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Ulrika Sandell

Rådman

My Lorenius 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 rättsens 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 försörjningssektorena

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 rättsens 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.