



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Ann Liljedal

DOM
 2016-01-22
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 5131-15, 5148-15, 5349-15

KONKURRENSVERKET	
2016-01-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Svenska Familjehem AB, 556893-8988
 Turebergs Allé 2
 191 62 Sollentuna

MOTPARTER

1. Avesta kommun
2. Hedemora kommun
3. Skinnskattebergs kommun

Ombud 1-3: Upphandlingsenheten i Avesta kommun
 774 81 Avesta

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Svenska Familjehem AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 156363

Postadress Box 45 S-791 21 Falun	Besöksadress Kullen 4	Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	Telefax 023-383 00 80	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-12:00 13:00-16:00
---	---------------------------------	--	---------------------------------	--

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Avesta kommuns upphandlingsenhet har på uppdrag av Avesta kommun, Hedemora kommun och Skinnskattebergs kommun (De upphandlande myndigheterna) upphandlat Konsulentstödda familjehem (13-028) genom förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 1, 10 respektive 3 december 2015 varvid andra leverantörer än Svenska Familjehem AB antogs såsom leverantörer till kommunerna.

Svenska Familjehem AB (Svenska Familjehem) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingarna ska rättas på så sätt att bolagets anbud kvalificerar sig till utvärdering. I andra hand yrkas att upphandlingarna görs om. Svenska Familjehem har lidit skada då bolaget felaktigt förkastats.

De upphandlande myndigheterna bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Svenska Familjehem anfört är visat att De upphandlande myndigheterna har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Svenska Familjehem lidit, eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Av Förfrågningsunderlaget framgår bland annat följande.

Under rubriken 1.1 Allmän orientering framgår under punkten 1.1.14 att kontroll sker om anbudsgivaren uppfyller ställda leverantörskrav enligt för-

frågningsunderlaget. I det fall anbudsgivaren inte uppfyller ett skall-krav kommer anbudet inte att prövas vidare.

Under rubriken 1.2 Krav på leverantörer återfinns punkten 1.2.5 Referensuppdrag. Av denna framgår att för att säkerställa att anbudsgivaren är verksam inom efterfrågat område, skall anbudsgivaren ha utfört två uppdrag av liknande omfattning genomförda de senaste tre åren. Med liknande omfattning avses samma slags uppdrag som beskrivs i detta förfrågningsunderlag och med minst tre placeringar per uppdrag.

Av Frågor och svar framgår bland annat följande.

Fråga 2: Kan ni förtydliga ”Med liknande omfattning avses samma slags uppdrag som beskrivs i detta förfrågningsunderlag och med minst tre placeringar per uppdrag”. Menas det kommuner som gett oss minst tre uppdrag?

Svar: Vi menar kommuner eller andra myndigheter som köper dessa tjänster. Hos vardera referensen ska ni haft minst tre uppdrag.

Fråga 5: Vi förstår inte formuleringen ”uppdragets omfattning (varugrupper/områden) samt antal nettoprissatta produkter”. Kan ni förtydliga vad som efterfrågas?

Svar: Här vill vi veta antalet placeringar som uppdraget omfattat och att anbudsgivarna ska bortse från text om varugrupper/områden och nettoprissatta produkter.

Svenska Familjehem anför i huvudsak följande. Förfrågningsunderlaget och anbudsinstruktionen brister i transparens vilket resulterat i att bolagets anbud inte kvalificerats. Förfrågningsunderlaget använder singularis vad gäller uppdragets omfattning, uppdragets volym samt referensuppdrag 1 respektive referensuppdrag 2. I linje med svar på fråga 5 har bolaget listat två referenser där bolaget har haft minst tre uppdrag. Detta kan bekräftas vid kontrakt med referenser. Det framgår av förfrågningsunderlaget att kontakt-

person hos referenserna kommer att kontaktas. Detta har uppenbarligen inte gjorts. Efter tilldelningsbeslut har De upphandlande myndigheterna uppgivit att ett uppdrag omfattar flera placeringar. Ingenstans i förfrågningsunderlaget framgår att ett uppdrag skulle kunna likställas med ett ramavtal eller att det är ett krav att man som leverantör ska ha eller haft ramavtal med annan kommun. Likväl kan man ha flera placeringar med en och samma kommun men det är då olika uppdrag. I förfrågningsunderlaget och Frågor och svar används olika definitioner för uppdrag, placering och referensuppdrag. Förfrågningsunderlaget brister därmed i transparens.

De upphandlande myndigheterna anför i huvudsak följande. I Frågor och svar har det förtydligats vad anbudsgivaren ska ange i sitt anbud vad gäller placeringar. Kravet i förfrågningsunderlaget är att varje uppdrag ska innehålla minst tre placeringar per uppdrag och att detta ska anges i anbudet. Detta framgår inte av Svenska Familjehems anbud. Eftersom Svenska Familjehems anbud förkastats och inte gått vidare till utvärdering har inte heller referenser kontaktats för att poängsätta utvärderingskriterier.

Enligt **Förvaltningsrättens** uppfattning måste det nu aktuella kravet anses tillräckligt tydligt och klart formulerat. En rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare borde därför kunna förstå vad som efterfrågas. De förklaringar som lämnats i Frågor och svar ger inte skäl för en annan bedömning. Kravet brister inte i transparens och skäl för ingripande enligt LOU på denna grund saknas. Vad gäller Svenska Familjehems kravuppfyllnad så har bolaget anfört att kontakt med angivna referenser hade bekräftat kravuppfyllnaden. I den här delen konstaterar förvaltningsrätten att kravet är ett så kallat kvalificeringskrav och först när detta är uppfyllt går anbudet vidare till prövning och sedan utvärdering. Enligt förfrågningsunderlaget skulle referenser kontaktas för att erhålla poäng för utvärderingen av anbudet. Av detta följer inte, som Svenska Familjehem anfört, att kvalificeringskravsuppfyllnad kan kontrolleras med hjälp av referenser. Vid dessa

förhållanden och då Svenska Familjehem inte angett sådana referensuppdrag som enligt förfrågningsunderlaget krävs för kvalificering är Svenska Familjehems anbud rätteligen förkastat och skäl för ingripande enligt LOU föreligger inte heller på denna grund. Ansökan om överprövning ska därför lämnas utan bifall.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Karin Forslund Johansson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitat ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.