



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM

2020-04-28

Meddelad i Stockholm

Sida 1 (7)

Mål nr

3866-20

SÖKANDE

Inkludering AB, 559027-5961

Hammarby Fabriks väg 23

120 30 Stockholm

MOTPART

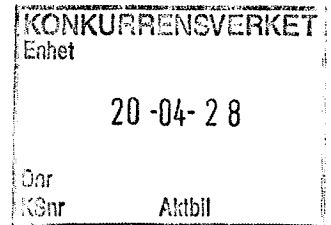
Ekerö kommun

Box 205

178 23 Ekerö

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 1219728

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	-	måndag–fredag
		E-post: avd33.fst@dom.se		08:00–16:00
		www.domstol.se/forvaltningsratt		

BAKGRUND

Ekerö kommun genomför en upphandling benämnd Familjehem, jourhem, HVB-hem och stödboende (dnr KSHU19/55). Upphandlingen genomförs i form av ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU.

Upphandlingen är indelad i följande anbudsområden:

1. Familjehem
2. Jourhem
3. HVB-hem flickor 13-20 år
4. HVB-hem pojkar 13-20 år
5. HVB-hem flickor och pojkar 13-20 år
6. Stödboende

Inkludering AB har lämnat anbud i anbudsområde 4 och 6. Av tilldelningsbeslutet daterat den 14 februari 2020 framgår att bolaget inte har kvalificerats i anbudsområde 4 eftersom bolaget ”ej bifogat beskrivning av anbudsgivarens erfarenhet, kapacitet och kompetens enligt krav 5.2 i skakravsformuläret” samt ”ej bifogat tillstånd enligt krav 7.2 i skakravsformuläret”. Vidare framgår att bolaget inte har kvalificerats i anbudsområde 6 eftersom bolaget ”ej bifogat beskrivning av anbudsgivarens erfarenhet, kapacitet och kompetens enligt krav 5.2 i skakravsformuläret”. Inkludering ABs anbud i anbudsområde 4 och 6 har därför inte gått vidare till utvärdering.

YRKANDEN M.M.

Inkludering AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Upphandlingen har inte genomförts i enlighet med vad

som föreskrivs i upphandlingsdokumenten, LOU och de allmänna principerna för offentlig upphandling. Bolaget har i sitt anbud besvarat krav 5.2 i skakravsformuläret genom att bifoga dokumentet ”Kompetens- och personaltäthetsschema”. Innehållet i dokumentet ger en övergripande beskrivning av bolagets erfarenhet, kapacitet och kompetens. Som ytterligare svar på krav 5.2 har bolaget bifogat examensbevis, intyg och meritförteckning för personalen. Bolaget har även i sitt anbud bifogat beslut från Inspektionen för vård och omsorg (IVO). Att Ekerö kommun hävdar att beslut från IVO inte uppfyller krav 7.2 är felaktigt. Innehållet i dokumentet ”tillståndsbevis” och ”IVOs tillståndsbeslut” är detsamma. Dokumentet ”IVOs tillståndsbeslut” är dock mer innehållsrikt än dokumentet ”tillståndsbevis”.

Ekerö kommun bestrider bolagets ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Upphandlingen har i sin helhet genomförts i enlighet med vad som föreskrivs i upphandlingsdokumenten, LOU samt de allmänna principerna för offentlig upphandling. Det föreligger därmed inte grund för bifall till bolagets ansökan om överprövning.

Bolaget uppfyller inte krav 5.2 i skakravsformuläret och har därmed rätteligen diskvalificerats i anbudsområdena 4 och 6. Enligt krav 5.2 i skakravsformuläret efterfrågas en övergripande beskrivning av anbudsgivarens erfarenhet, kapacitet och kompetens kopplat till upphandlingsföremålet. Detta framgår av ”Frågor och svar” samt svar på fråga ID: 183838. Det är anbudsgivarens ansvar att se till att den bifogade bilagan innehåller den information som efterfrågas. Den av bolaget bifogade bilagan ”Kompetens- och personaltäthetsschema” avser endast den aktuella bemanningen för det specifika HVB-hemmet respektive stödboendet. Bilagan innehåller inte någon övergripande information om bolagets erfarenhet, kapacitet och kompetens. Bolaget uppfyller därför inte krav 5.2 i skakravsformuläret.

Bolaget uppfyller inte heller krav 7.2 i skakravsformuläret gällande anbudsområde 4. Av krav 7.2 framgår att anbudsgivaren till anbudet ska bifoga aktuellt tillstånd från Inspektionen för vård och omsorg (IVO) för respektive verksamhet som omfattas av anbudet. Av ”Frågor och svar” samt svar på fråga ID: 184093 framgår att det är IVOs tillståndsbevis som efterfrågas enligt krav 7.2. Bolaget har till sitt anbud bifogat beslutet från IVO men däremot inte det efterfrågade tillståndsbeviset från IVO, vilket utgör en bilaga till beslutet från IVO. Bolaget uppfyller därför inte heller detta krav.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 iakttas (4 kap. 1 § LOU). Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av dessa allmänna principer för offentlig upphandling 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).

Förvaltningsrättens utredningsansvar är i mål av förevarande slag begränsat och för att ett ingripande mot en upphandling ska ske krävs det i princip att den som gör gällande att upphandlingen är felaktig på ett klart sätt anger vilka omständigheter som denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Det ankommer vidare på sökanden att konkretisera på vilket sätt som de påstådda bristerna har medfört att sökanden har lidit eller kunnat komma att lida skada (HFD 2013 ref. 53).

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget gör gällande att det är felaktigt att diskvalificera bolaget eftersom dess anbud uppfyller de obligatoriska kraven 5.2 samt 7.2 i skakravsformuläret.

Vid en prövning mot de allmänna principerna för offentlig upphandling har, framförallt med hänsyn till likabehandlingsprincipen, en upphandlande myndighet ansetts ha handlat rätt när den förkastat ett anbud som inte uppfyllt ett obligatoriskt krav och felaktigt när myndigheten godtagit ett anbud med bortseende från ett sådant krav (HFD 2016 ref. 37 I och II).

Krav 7.2 i skakravsformuläret

I krav 7.2 i skakravsformuläret anges att ”Anbudsgivare skall till anbudet bifoga aktuellt tillstånd från Inspektionen för vård och omsorg (IVO) för respektive verksamhet som omfattas av anbudet”. I ”Frågor och svar” fråga ID 184093 har frågan ställts om det är IVOs tillståndsbeslut eller IVOs tillståndsbevis som efterfrågas gällande krav 7.2. I svar till fråga ID 184093 har det förtydligats att det är *tillståndsbeviset* som efterfrågas.

Det är i målet ostridigt att bolaget till sitt anbud gällande anbudsområde 6 har bifogat IVOs tillståndsbeslut men inte det efterfrågade tillståndsbeviset. Mot denna bakgrund samt av vad som i övrigt har kommit fram i målet framgår inte annat än att Ekerö kommun har gjort en korrekt bedömning att bolagets anbud inte uppfyller krav 7.2 i skakravsformuläret. Vad bolaget har åberopat och anfört visar inte att krav 7.2 skulle strida mot proportionalitetsprincipen eller i övrigt mot LOU.

Krav 5.2 i skakravsformuläret

I krav 5.2 i skakravsformuläret anges att ”En beskrivning av anbudsgivarens erfarenhet, kapacitet och kompetens skall bifogas anbudet”. Av ”Frågor och svar” samt svar på fråga ID 183838 framgår att det som efterfrågas i krav 5.2 är en *övergripande beskrivning av anbudsgivarens erfarenhet, kapacitet och kompetens kopplat till upphandlingsföremålet*.

Det är i målet ostridigt att bolaget till sina anbud avseende anbudsområde 4 och 6 har bifogat dokument benämnda ”Kompetens- och personaltäthets-schema” för att besvara krav 5.2 i skakravsformuläret. I dessa dokument redovisas under rubriken ”personaltäthet” den aktuella bemanningen för det specifika HVB-hemmet respektive stödboendet. Vidare redovisas under rubriken ”personalens utbildning och erfarenhet” den befattning, tjänstgöringsgrad, utbildning, eventuell vidareutbildning samt antal år i yrket som de aktuella personerna har för det specifika HVB-hemmet respektive stödboendet. Förvaltningsrätten anser att denna beskrivning sammantaget, om än knapphändig, ger en övergripande beskrivning av anbudsgivarens erfarenhet, kapacitet och kompetens kopplat till upphandlingsföremålet. Bolagets anbud i anbudsområdena 4 och 6 uppfyller således krav 5.2.

Trots att bolagets anbud uppfyller krav 5.2 har Ekerö kommun inte utvärderat anbuden. Upphandlingen har därmed skett i strid med likabehandlingsprincipen i 4 kap. 1 § LOU. För att ett ingripande mot upphandlingen ska kunna ske krävs emellertid även att denna överträdelse medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. I förevarande mål har bolaget inte ens påstått, än mindre visat, att det lidit eller kan komma att lida skada av den brist som påtalats och nu konstaterats. Skäl för ingripande föreligger därmed inte och ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Eva Blom

Rådman

Föredragande juristen Camilla Brizzi har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

