



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Maria Nyström

DOM
 2012-02-22
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 12260-11 E

SÖKANDE

Attendo Sverige AB, 556148-5169
 182 17 Danderyd

Ombud: Jonna Sidén
 Mannheimer Swartling Advokatbyrå AB
 Box 1711
 111 87 Stockholm

MOTPART

Höganäs kommun
 Stadshuset
 263 82 Höganäs

PART

Victum Kompetensutveckling AB
 Södergatan 30
 252 25 Helsingborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Upphandlingen får inte avslutas innan den rättats på så sätt att en ny utvärdering görs, varvid anbudet från Victum Kompetensutveckling AB inte ska beaktas.

KONKURRENSVERKET	
2012 -02- 23	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

YRKANDEN M.M.

Höganäs kommun genomför upphandling med förenklat förfarande enligt LOU av drift av Vikhaga vårdboende, tillagning och transport av mat till Ljunghaga samt tillagning av lunchportioner till personer med matdistribution i Södra hemvårdsdistriktet. Genom tilldelningsbeslut den 14 december 2011 antog Höganäs kommun anbud från Victum Kompetensutveckling AB.

Attendo Sverige AB (Attendo) begär överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska rättas alternativt göras om. Till stöd för talan anför bolaget bland annat följande.

Victum Kompetensutveckling AB (Victum) uppfyller inte flertalet skall-krav i kapitel 3 i förfrågningsunderlaget. Victum anger inte om och hur de uppfyller kraven på bemanning. Vidare saknas beskrivning av hur Victum avser att förse Vikhaga vårdboende med trygghetslarm, angivande av tillgång till dietist eller kostekonom, möjlighet till alkoholserving samt beskrivning av måltidsfördelning inklusive vad gäller nattfasta. Det anges inte något om vad som ska gälla om volymförändring, tystnadsplikt eller vid förvaring av handlingar. Vidare saknas angivande av tillgången och användning av förbrukningsartiklar, städning och rengöring samt vad som gäller vid akuta behov av platser till korttidsboende, kostnadsansvar vid utskrivningsklar eller om tillgång till tolk finns.

Vad gäller *övertagandet av verksamheten* i avsnitt 3.6.5 i förfrågningsunderlaget, anges att det till anbudet ska fogas en beskrivning av övertagandet av verksamheten, inklusive hur boende, anhöriga och eventuella övriga informeras, tidplan m.m. Victum har i sitt anbud visserligen angett en tidplan för detta, men inte till någon del angivit hur boende, anhöriga m.fl. ska informeras om övergången av verksamheten, något som explicit efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Den allmänt hållna texten tycks närmast syfta på informa-

tion till personalen på Vikhaga boende. Anbudet uppfyller därmed inte skallkraven i denna del.

Det faktum att Victum har undertecknat en förtryckt blankett kan självfallet aldrig innebära att bolaget därigenom också uppfyllt de krav på egenhändig redovisning som krävs i förfrågningsunderlaget.

Höganäs kommun anser att överprövningen i sin helhet ska förkastas och anför följande.

Kommunen har ställt en mängd olika skall-krav på tjänsten, dess innehåll och utförande, uppstart, övertagande, bemanning, rapportering och uppföljning, kost, möjlighet till alkoholserving, städning, förbrukningsartiklar och mycket annat. Dessa skall-krav är tydligt angivna i förfrågningsunderlaget. Att besvara alla dessa skall-krav var för sig är ogörligt och har därför inte angetts/krävts av dem. Kommunen har i förfrågningsunderlaget inte begärt att man beskriver *hur* man uppfyller varje skall-krav. Det har i stället tydligt angetts i punkten 1.5 i upphandlingsföreskrifterna vad som gäller. Sist i förfrågningsunderlaget finns också en svarsblankett med accept av åtagande och kommersiella villkor. Genom underskriften har man förbundit sig att uppfylla alla skall-krav som finns angivna under kapitel 3 och 4, samt också villkoren/kraven i kapitel 5.

Victum har till sitt anbud bifogat denna blankett och därmed accepterat alla kraven och åtagandena i kapitel 3, 4 och 5. Svaren, som begärts under punkterna (A-M), är helt tillfredställande och finns alla med i Victums anbud och dess bilagor. Härmed uppfyller Victums anbud helt alla formella kvalifikationskrav och skall-krav som ställts upp. Genom underskrift av blanketten "accept av alla skall-krav/åtaganden" har man rörande bemanningen accepterat alla minimibemanningskrav och adderar dessutom mer värde till ytterligare fyra heltidstjänster. Beträffande trygghetslarm, dietist, alkoholserving, måltidsfördelning/nattfasta, volymförändringar, tyst-

nadsplikt, förvarande av handlingar, förbrukningsartiklar/städning, akuta behov av korttidsplatser, kostnadsansvar för utskrivningsklara och tolk, har man genom underskrift av blanketten accepterat alla skall-krav och åtaganden.

Genom underskrift av blanketten har Victum också accepterat alla skall-krav och åtaganden rörande övertagandet av verksamheten. Beskrivning finns i anbudet på sidan 12-29, under H, I, J, K och L samt på sidan 30-41.

Victum har yttrat sig och anfört följande.

I sitt anbud har tydligt beskrivits att den nuvarande bemanningen uppfattas som otillräcklig för att kunna genomföra den vård och omsorg som man avser att göra. De kommer att utöka bemanningen under avtalsperioden. Victum har skrivit under den s.k. svarsbilagan och accepterat alla skall-krav i förfrågningsunderlagets kapitel 3, 4 och 5. Av Höganäs kommuns yttrande framgår att kommunen inte framfört krav på beskrivningar och förtydliganden utan har valt att begära in en undertecknad svarsbilaga från alla anbudsgivare där de genom undertecknande accepterar att följa alla skall-krav som anges i kapitel 3,4 och 5. Bolaget har fullföljt anvisningarna i förfrågningsunderlaget.

DOMSKÄL

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på

talans av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Utdrag ur det aktuella förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlagets upphandlingsföreskrifter anges bland annat följande under punkten 1.5 *Anbudets innehåll*.

Anbudet skall innehålla efterfrågade svar, uppgifter och bilagor (markerade A-M nedan).

Vidare anges följande i underlagets kravspecifikation, under punkten 3.6.5 *Övertagande av verksamheten*.

Det är av stor vikt att övertagandet av verksamheten fungerar smidigt. Till anbudet skall fogas en beskrivning av övertagandet av verksamhet inklusive hur boende, anhöriga och eventuella övriga informeras, tidplan med mera.

Anbudet skall innehålla:

L) Beskrivning med tidplan över hur övertagandet av verksamheten planeras.

Förvaltningsrättens bedömning

Det ska framgå av ett förfrågningsunderlag vilka krav som måste uppfyllas för att ett anbud ska kunna antas. Ett anbud som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav får inte antas och ska inte utvärderas. Acceptans av vissa krav kan godtas genom en allmän utfästelse från anbudsgivaren. Emellertid måste kraven i fråga då vara formulerade så att ett sådant förfarande för acceptans är lämpligt, exempelvis att anbudsgivaren åtar sig att ha minst ett visst antal anställda eller utföra åtgärder ett visst datum. Motsatsvis kan ett krav på att referenser av ett visst innehåll ska ges in, inte uppfyllas på annat sätt än att dessa faktiskt ges in i den form som efterfrågas.

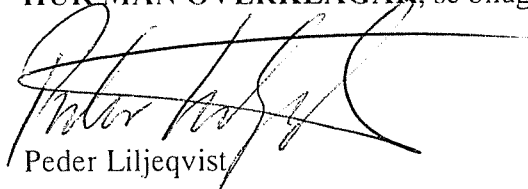
Enligt förvaltningsrätten är det ovan nämnda kravet i punkten 3.6.5 utformat på ett sådant sätt att kravet inte kan anses uppfyllt genom att en anbudsgivare endast accepterar det i en åtagandebblankett. I och för sig redovisas i den obligatoriska punkten L endast tidplan uttryckligen, men enligt förvaltningsrätten kan denna punkt inte läsas isolerat. Den ”beskrivning” som åsyftas kan inte förstås på annat sätt än att den ska omfatta samtliga delar som redovisas under rubriken ovanför, dvs. den ska även inkludera ”hur boende, anhöriga och eventuella övriga informeras”.

Av handlingarna i målet kan förvaltningsrätten utläsa att Victums anbud uppfyller delar av skall-kravet i punkten 3.6.5, genom att bolaget redovisat en tidplan för övertagandet av verksamheten. Anbudet saknar däremot, som förvaltningsrätten uppfattar det, en egentlig beskrivning av själva övertagandet av verksamheten, och framför allt en beskrivning av *hur* boende, anhöriga och övriga kommer att informeras. Victum kan därmed inte på ett tillfredsställande sätt anses ha lämnat efterfrågade uppgifter.

Förvaltningsrätten finner därmed att kommunen, genom att utvärdera ett anbud som inte uppfyller alla för upphandlingen ställda krav, har agerat i strid mot reglerna i LOU och att Attendo lidit skada av detta. Upphandlingen ska därför rättas på så vis att utvärderingen ska göras om utan beaktande av Victums anbud.

Med detta ställningstagande saknas anledning för förvaltningsrätten att närmare pröva vad Attendo i övrigt anfört om brister Victums anbud.

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


Peder Liljeqvist



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 var till 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 uppge 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 3109/1B LOU