



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**
Enhet 1
Göran Sundberg

DOM
2011-11-25
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
4789-11, 4896-11 E
Domare 1:1

SÖKANDE



Ombud: Madeleine Johansson
AM Johansson Affärsjuridik KB
Box 5243
402 24 Göteborg

MOTPART

1. Alingsås kommun
441 81 Alingsås

2. Herrljunga kommun
Box 201
524 23 Herrljunga

3. Vårgårda kommun
447 80 Vårgårda

ÖVRIG

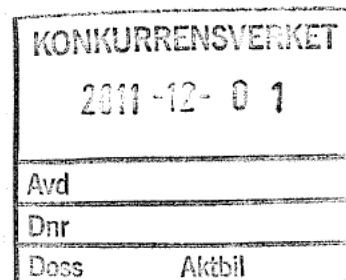
S:t Lukas Alingsås-Lerum
Södra Ringgatan 6
441 30 Alingsås

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att upphandlingen ska rättas på så sätt att ny utvärdering ska göras utan beaktande av S:t Lukas Alingsås-Lerums anbud.



BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Alingsås, Herrljunga och Vårgårda kommuner (Kommunerna) genomför en upphandling av konsulttjänster inom familjerådgivning (referensnummer 286-11), handlagd som ett förenklat förfarande enligt LOU.

I upphandlingens förfrågningsunderlag anges att pris ska lämnas per besökstimma i SEK och ska innehålla samtliga omkostnader samt vara exklusive mervärdesskatt. Från priset kommer att dras 75 procent av avgiften ovan (enligt vad som anges under rubriken Avgift i förfrågningsunderlaget 120 kr) för varje besökstimme. Priset baseras på en familjerådgivning med en viss omfattning. Under rubriken volymuppgifter anges bl.a. att uppdraget innefattar ca 780 debiterbara besökstimmar per år. Denna volym garanteras dock inte utan leverantören ska leverera det faktiska årliga behovet inom respektive kommun under avtalsperioden. De angivna volymuppgifterna får dock inte överskridas utan särskild överenskommelse.

Som krav på familjerådgivare anges i förfrågningsunderlaget att familjerådgivare ska vara socionom med vidareutbildning samt flerårig erfarenhet av psykosocialt behandlingsarbete. Likvärdig kvalifikation är legitimerad psykolog med flerårig erfarenhet från verksamhetsområdet och som har lämplig vidareutbildning såsom grundläggande psykoterapiutbildning, familjeterapiutbildning eller Institutionen för Socialt arbetes vidareutbildning i psykosocialt arbete.

I tilldelningsbeslut den ansågs S:t Lukas Alingsås-Lerum (S:t Lukas) ha lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet och tilldelades kontraktet.

Sedan [REDACTED] ansökt om överprövning av upphandlingen hos Förvaltningsrätten i Jönköping vidarebefordrades ansökan, såvitt avser

Alingsås kommun, till Förvaltningsrätten i Göteborg som därefter överlämnade målet åter till Förvaltningsrätten i Jönköping för vidare handläggning.

██████████ yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän anbudsutvärderingen rättats på så vis att S:t Lukas anbud utesluts från upphandlingen. Till stöd för sin talan anför ██████████ i huvudsak följande. S:t Lukas har inte angett något timpris, vilket var ett tydligt krav i förfrågningsunderlaget. S:t Lukas har angett ett volympris om 663 000 kr plus 25 procent av egenavgiften, vilket innebär ytterligare 30 kr per besök. Det verkliga priset som kommunerna ska betala blir vid en volym om 780 besökstimmar 686 400 kr eller 880 kr per besökstimme. Detta är ett ännu högre pris än det pris om 820 kr per besökstimme som ██████████ har angett i sitt anbud. Av förfrågningsunderlaget framgår att leverantören ska leverera faktiskt antal timmar. Av detta följer att det inte går att jämföra en timdebitering med en debitering som avser en totalsumma för ett helt år. Vidare har S:t Lukas angett ett antal personer som ska arbeta med familjerådgivning. Två av dessa uppfyller inte de krav på utbildning och kompetens som framgår av förfrågningsunderlaget.

Såsom kommunerna slutligt angett sin inställning motsätter de sig bifall till ansökan. Till stöd för sin talan anför de i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att pris ska lämnas per besökstimma och innefatta samtliga omkostnader och vara exklusive mervärdesskatt. Från priset kommer 75 procent av den egenavgift som utgör kostnaden för ett besök på familjerådgivningen för den enskilde att dras. Avgiften, som betalas direkt till leverantören, är 120 kr. Det innebär således att 90 kr ska dras från det timpris som angetts i anbudet och får debiteras till respektive kommun. Resterande 30 kronor får leverantören behålla som ersättning för administrativa kostnader för verksamheten. Anbudet från S:t Lukas anger ett pris

om 663 000 kr plus 25 procent av egenavgiften om 120 kr. Utifrån dessa uppgifter har kommunerna vid anbudsutvärderingen beräknat timkostnaden till 850 kr utifrån den volymuppgift om 780 timmar som anges i förfrågningsunderlaget. Vid jämförelsen mellan de två anbudena har totalpriset per år använts och redovisats till de två anbudsgivarna. Det har därför saknat betydelse att något timpris inte angetts i anbudet från S:t Lukas. När det sedan gäller kompetenskraven framgår det av förfrågningsunderlaget att familjerådgivare ska vara socionom med vidareutbildning samt ha flerårig erfarenhet av psykosocialt behandlingsarbete. Likvärdig kvalifikation är legitimerad psykolog med flerårig erfarenhet från verksamhetsområdet och lämplig vidareutbildning såsom grundläggande psykoterapiutbildning, familjeterapiutbildning eller Institutionen för socialt arbetes vidareutbildning i psykosocialt arbete. S:t Lukas har tre personer med formell kompetens i enlighet med förfrågningsunderlaget. Två personer som beskrivs i anbudet saknar efterfrågad kompetens och kommer enligt vad S:t Lukas anfört inte medverka i uppdraget.

S:t Lukas har beretts tillfälle att yttra sig och då anfört i huvudsak följande. S:t Lukas angav totalsumman 663 000 kr för 780 rådgivningstimmar, vilket ger ett pris om 850 kr per timme. För att vara extra tydliga lade S:t Lukas till 25 procent av egenavgiften om 120 kr eftersom det av förfrågningsunderlaget framgick att 25 procent skulle behållas av den vinnande leverantören. Som S:t Lukas uppfattat det tillfaller 25 procent av egenavgiften den leverantör som tilldelas avtalet. De 25 procenten skulle därmed inte utgöra någon skillnad mellan de två anbudens pris. När det gäller kompetenskraven gjorde S:t Lukas bedömningen att tre medarbetare uppfyller de formella krav som ställdes i förfrågningsunderlaget och att de två övriga, som båda är leg. psykoterapeuter och har gedigen och lång erfarenhet av familjerådgivning, även kunde tas med. När det nu visar sig nödvändigt att helt uppfylla de formella kraven på alla medarbetare kan två av de familjerådgivare som anges i anbudet räknas bort. Då kvarstår tre med

formell kompetens. S:t Lukas står vidare fast vid sitt löfte att kunna ha öppet fem kvällar i veckan. Öppethållande kvällstid var en mycket tungt vägande merit i anbudsutvärderingen.

DOMSKÄL

I 1 kap. 9 § LOU anges att 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.

I 16 kap. 1 § LOU anges att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt bl.a. 5 § samma kapitel. I den bestämmelsen anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag 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 gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

██████████ har gjort gällande att S:t Lukas anbud inte uppfyller de ska-krav rörande angivande av pris per timme samt familjerådgivarnas kompetens som framgår av förfrågningsunderlaget, vilket Kommunerna bestritt. S:t Lukas, som beretts tillfälle att yttra sig vid förvaltningsrätten, har i huvudsak anfört att två av de i anbudet angivna familjerådgivarna inte uppfyller de krav som angetts i förfrågningsunderlaget men att den ändå kan uppfylla det offererade åtagandet med resterande personal. S:t Lukas har vidare förklarat det offererade priset.

Av förfrågningsunderlaget framgår tydligt att pris ska lämnas per besökstid, men S:t Lukas har offererat ett volympris per år. Denna brist har medfört att de båda lämnade anbuden inte har kunnat utvärderas på ett rättvisande sätt. Bristen i S:t Lukas anbud är därför sådant att det inte borde ha utvärderats. Eftersom anbudet ändå utvärderats anser förvaltningsrätten att upphandlingen är behäftad med sådana brister som motiverar ett beslut om åtgärd med stöd av LOU.

Vid sin prövning av [REDACTED] ansökan om överprövning har förvaltningsrätten möjlighet att välja två olika utvägar för bifall, nämligen att upphandlingen ska göras om eller att den ska rättas (jfr RÅ 2005 ref. 47). Vid denna prövning är förvaltningsrätten obunden av vilken åtgärd [REDACTED] yrkat att förvaltningsrätten ska besluta om. Då den brist upphandlingen enligt förvaltningsrättens mening är behäftad med är hänförlig till upphandlingens anbudsutvärderande skede anser förvaltningsrätten det tillräckligt att besluta att den inte får avslutas förrän rättelse skett på så vis att S:t Lukas anbud utesluts från anbudsutvärderingen.

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


Svante Stroh