



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Ann-Louice Jonsson

DOM
 2012-05-10
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 1290-12

KONKURRENSVERKET	
2012 -05- 1 1	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Baggium Vård & Behandling AB, 556747-5230
 Ängsbackevägen 15
 428 34 Källered

Ombud: Eric Ericsson
 c/o Eric Ericsson Advokat AB
 Strandvägen 7 A
 114 56 Stockholm

MOTPART

Inköp Gävleborg
 c/o Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
 826 80 SÖDERHAMN

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar om rättelse innebärande att kvalificeringsfasen ska göras om.

Dok.Id 58701

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

BAKGRUND

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (i det följande Inköp Gävleborg) genomför, på uppdrag av samtliga kommuner i Hälsingland, i form av för-enklat förfarande en upphandling avseende ”Hem för vård och boende Hälsingland” med ärendenummer 2011-3686. Tilldelningsbeslut meddelades den 6 mars 2012.

YRKANDEN M.M.

Baggium Vård & Behandling AB (i det följande Bolaget), vars anbud förkastats i kvalificeringsfasen, ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas varvid Bolagets anbud beaktas. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolaget uppfyller samtliga skall-krav i förfrågningsunderlaget. Inköp Gävleborg har, genom att utesluta Bolaget från vidare utvärdering på felaktiga grunder, särbehandlat Bolaget och brutit mot bestämmelserna i LOU. Bolaget har härigenom lidit skada.

Inköp Gävleborg motsätter sig bifall till Bolagets ansökan och anför i korthet följande. Bolaget uppfyller inte kraven i förfrågningsunderlaget på lämnade referenser. Punkten 4.4 i förfrågningsunderlaget redovisar vilka krav på referenser som ställs för det enskilda anbudet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Bolaget anført är visat att Inköp Gävleborg har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att det medfört att Bolaget lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 5 § 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).

I Inköp Gävleborgs utvärderingsprotokoll anges att Bolagets anbud inte har gått vidare till utvärderingen, steg 3, då Bolaget "lämnat samma referensformulär för alla anbud/boenden". Såvitt förvaltningsrätten förstår, har Inköp Gävleborg således uteslutit Bolaget från vidare utvärdering på den grunden att Bolaget inte har lämnat tre olika referenser för vart och ett av de åtta offererade boendena. Frågan i målet är således om Inköp Gävleborgs beslut att inte utvärdera Bolagets anbud på denna grund är förenligt med LOU och de unionsrättsliga principerna.

Förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlaget under punkt 4.1 "Krav på anbudet" anges att anbud skall innehålla ett (1) anbudsformulär, bilaga 1 och tre (3) referensformulär, bilaga 3. I punkten 4.2. anges att anbud kan lämnas på en eller flera målgrupper/kategorier och att ett anbud skall lämnas för varje boende om anbudsgivare äger flera HVB-hem. Under punkten 4.4 i förfrågningsunderlaget anges följande. Anbudsgivaren skall ange tre referenser över tre olika uppdrag från tre olika uppdragsgivare, dvs tre olika juridiska personer. Bilaga 3 - referensformulär skall användas, *ett exemplar för varje referent*. Referenserna skall vara på uppdrag av den typ som upphandlingen avser och får inte avse uppdrag som är äldre än tre år. Referenserna skall innehålla namn och kontaktuppgifter till referenten samt en kort beskrivning av uppdraget som referensen avser.

Bolagets uppfyllelse av skall-kraven

Bolaget anser att det uppfyller det aktuella skall-kravet avseende referenser då det bifogat tre referensformulär vari anges tre gemensamma referenser över tre olika uppdrag från tre olika uppdragsgivare (jfr. punkten 4.4 i förfrågningsunderlaget). Bolaget menar att den omständigheten att det rör sig om samma uppsättning av referenser för samtliga åtta offererade boenden, inte kan anses innebära att skall-kravet i 4.4 inte är uppfyllt, då de tre referenserna har erfarenhet av och kan uttala sig om samtliga boenden.

Inköp Gävleborg anför för sin del att anbudsgivare som lämnar anbud för flera boenden ska lämna ett unikt anbud med alla bilagor inkluderade för varje boende (jfr. 4.2 i förfrågningsunderlaget) och att ett sådant krav är proportionerligt utifrån de stora skillnader som kan finnas mellan olika boenden även om de har gemensam ägare. Syftet med referenstagningen är enligt Inköp Gävleborg att placerande kommuner ska få en bild av situationen på det enskilda boendet, då det är av betydelse för de klienter som kommunerna placerar. Enligt Inköp Gävleborg har en övervägande majoritet av anbudsgivarna även tolkat förfrågningsunderlaget på det sättet och lämnat olika referenser för olika offererade boenden.

Inköp Gävleborg synes alltså mena att förfrågningsunderlaget ska tolkas på det sättet att anbudsgivaren, för vart och ett av boendena/anbudena, skall ange tre referenser över tre olika uppdrag från tre olika uppdragsgivare – och att dessa referenser dessutom ska vara olika för de olika boendena/anbudena. Enligt förvaltningsrätten ger skrivningen i förfrågningsunderlagets p 4.4, såsom den kommit att utformats, inte stöd för en sådan tolkning. I ovannämnda p 4.4 har Inköp Gävleborg snarast uttryckt att referenserna ska avse *anbudsgivaren* som sådan och inte anbudena eller de individuella boendena. I upphandlingen föreligger inte något hinder för en anbudsgivare att lämna flera anbud. Redan på grund härav, dvs att den aktuella kvalificeringen är en leverantörsprövning, anser förvaltningsrätten att Inköp Gävleborgs beslut att inte utvärdera Bolagets anbud på den i målet åberopade grunden inte är förenligt med kraven på förutsebarhet och likabehandling i LOU. Bolaget har till följd härav riskerat att lida skada varför förutsättningar för rättelse föreligger därför. Rättelse ska ske på så sätt att kvalificeringsfasen görs om.

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


Karin Forslund Johansson
rådman