



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I STOCKHOLM**  
Allmänna avdelningen  
Enhet 12

**DOM**  
2013-01-23  
Meddelad i  
Stockholm

Mål nr  
25228-12, 25521-12  
25523-12, 25852-12,  
25524-12, 25525-12,  
25526-12

**SÖKANDE**

Harvik Vård AB, 556548-7617  
Österbygruppen  
Sysslomansgatan 24C  
752 23 Uppsala

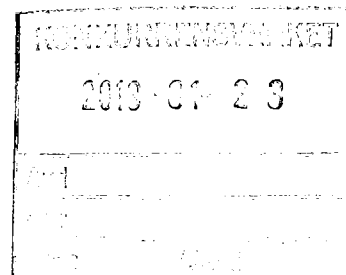
**MOTPARTER**

1. Täby kommun  
183 80 Täby
2. Lidingö stad
3. Danderyds kommun
4. Norrtälje kommun
5. Vallentuna kommun
6. Österåkers kommun
7. Vaxholms stad

*Ombud för 2-7:*  
Täby kommun  
183 80 Täby

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 312401

**Postadress**  
115 76 Stockholm

**Besöksadress**  
Tegeluddsvägen 1

**Telefon**  
08-561 680 00

**E-post:**  
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

**Telefax**  
08-561 680 01

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
09:00-15:00

**BAKGRUND**

Täby kommun genomför en samordnad upphandling med kommunerna Danderyd, Norrtälje, Täby, Vallentuna och Österåker samt städerna Lidingö och Vaxholm (fortsättningsvis benämnt de upphandlande myndigheterna) av hem för vård eller boende och av särskilt boende för personer med funktionsnedsättning (Dnr 38/2012-73). Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt 15 kap. lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU).

De upphandlande myndigheterna har i tilldelningsbeslut den 23 november 2012 beslutat att teckna ramavtal med sju anbudsgivare avseende hem för vård eller boende samt fem anbudsgivare avseende särskilt boende. Anbudet från Harvik Vård AB gick inte vidare till utvärdering efter kvalificering och genomgång av skall-kraven då kravet på att minst 80 procent av personalen ska ha adekvat vårdutbildning inte var uppfyllt.

**YRKANDEN M.M.**

**Harvik Vård AB** (fortsättningsvis benämnt Harvik Vård) ansöker om överprövning av tilldelningsbesluten och anför bl.a. följande. Personalförteckningen som lämnades i anbudet var överdetaljerad i förhållande till ställda krav och innefattade samtliga som i någon form arbetar hos dem. Även timvikarier utan tillsvidareanställning och utan sammanhängande anställning i mer än tolv månader räknades med. Räknar man endast de tillsvidareanställda har 83 procent adekvat utbildning. I förfrågningsunderlaget står ingenstans explicit att *endast* tillsvidareanställda ska tas med i förteckningen. Att de ger in en fullständigare bild leder till att anbudet förkastas. Om man räknar fram procentandelen personal med adekvat vårdutbildning på det sätt som upphandlaren använt landar man istället på dryga 79 procent. Det kan rimligen inte ligga i lagstiftarens intentioner eller skattebetalarnas intresse att anbud från ett välkvalificerat HVB-hem förkastas

på grund av en teknikalitet, som lätt kunde ha klarats ut med en begäran om förtydligande.

**De upphandlande myndigheterna**, genom Täby kommun, bestrider bifall till Harvik Vårds ansökan och anför bl.a. följande. Tolkningen av skrivningen i förfrågningsunderlaget måste vara att förteckningen av personal endast avser den tillsvidareanställda personalen och de vikarier som vid anbudstillfället hade en anställning under mer än 12 månader, eftersom det är denna personal, och ingen annan, som låg till grund för att anbudsgivaren skulle kvalificeras. I den förteckning som Harvik Vård bifogade sitt anbud fanns inte någon uppgift om att någon av personerna inte skulle vara tillsvidareanställd. För vissa personer fanns angivet "tim" men inte en notering om att dessa personer inte var tillsvidareanställda eller inte hade vikariat som löpte under en längre tid än tolv månader. Eftersom det alltså inte förelåg någon otydlighet i förteckningen fanns därför inte heller skäl att begära in något förtydligande från Harvik Vård.

Samtliga ingivna personalförteckningar har behandlats på lika sätt. Även andra anbudsgivare har angivit att man haft timanställd personal men om det inte funnits notering om att någon av dessa inte haft tillsvidareanställning eller inte haft ett vikariat under minst tolv månader, har personerna medräknats vid kvalificeringen. Det har inte funnits skäl att behandla Harvik Vård på annat sätt än övriga anbudsgivare. Tilläggas bör även att i den mailväxling som förevarit mellan Täby kommun och Harvik Vård sedan tilldelningsbeslut meddelats, medger Harvik Vård att man i efterhand förstått att den personal som inte var tillsvidareanställd eller inte hade vikariat under minst tolv månader, skulle ha tagits bort från förteckningen.

Det är riktigt att 79 procent av personalen vid Harvik Vård har den utbildning som krävts. Men gränsen måste sättas någonstans och det har för Harvik Vård inneburit att man hamnat under den krävda procentsatsen.

### SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

De grundläggande principer som ska följas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten är en kontroll av om det på grund av vad sökanden har framfört finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs vidare att sökanden kan visa att denna lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Det ges inte några närmare besked om utformningen av ett förfrågningsunderlag i LOU. Ett förfrågningsunderlag ska vara så pass tydligt att samtliga anbudsgivare ges insikt i hur bedömningen av deras anbud kommer göras. Den upphandlande myndigheten får inte göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits i underlaget och har därför en skyldighet att från utvärderingen utesluta leverantörer vars anbud inte uppfyller ett eller flera s.k. skall-krav. Förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får dock godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och EU-rätten inte träds för när (jfr RÅ 2002 ref. 50).

I det i målet aktuella förfrågningsunderlaget anges under punkten *2.8 Personalens kompetens* i del 1 och 2 bl.a. följande.

#### **2.8 Personalens kompetens**

Minst 80 % av de personer som är tillsvidareanställda och som deltar i det direkta vårdarbetet med den enskilde ska ha adekvat vårdutbildning. Till de personer som är tillsvidareanställda räknas även vikarier, som vid anbudstillfället har en sammanhängande anställning under mer än tolv (12) månader.

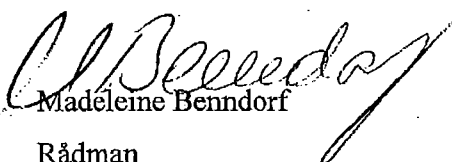
Harvik Vård har anfört att det i förfrågningsunderlaget inte framgår explicit att endast tillsvidareanställda ska tas med i förteckningen. I sin ingivna personalförteckning har Harvik Vård tagit med även timvikarier som inte

är tillsvidareanställda och som vid anbudstillfället inte hade en sammanhängande anställning under mer än tolv månader. Enligt förvaltningsrättens mening får de framställda kraven i förfrågningsunderlaget anses vara tillräckligt klart och tydligt formulerade. Av den personalförteckning som Harvik Vård ingett framgår inte att timvikarierna inte varit anställda i mer än tolv månader. De upphandlande myndigheterna kan därför inte anses ha haft någon anledning att ifrågasätta de lämnade uppgifterna.

Förvaltningsrätten finner att Harvik Vård inte har visat att de upphandlande myndigheterna har utfört upphandlingen i strid med LOU eller någon av de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna för offentlig upphandling. Förutsättningar för ingripande enligt 16 kap. LOU saknas därmed. Harvik Vårds ansökan om överprövning ska avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).

  
Madeleine Benndorf

Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Amina Perenda har föredragit målen.



## SVERIGES DOMSTOLAR

### HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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 vartill 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 3109/1A LOU