



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Avdelning 21

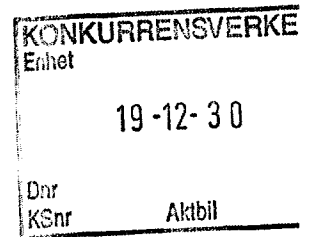
DOM
2019-12-30
Meddelad i Stockholm

Sida 1 (6)
Mål nr
23098-19

SÖKANDE
TROTS, 802467-6747
Söderväg 1
621 58 Visby

MOTPART
Region Gotland, 212000-0803
621 81 Visby

SAKEN
Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 1164837

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: avd21.fst@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt	-	måndag–fredag 08:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Region Gotland genomför en upphandling av skyddat boende (dnr RS 2018/1191). Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Av upphandlingsprotokollet framgår att Region Gotland bedömt att TROTS inte uppfyllt samtliga kvalificeringskrav eftersom beskrivningen av föreståndarens kompetens innehåller uppgifter där det framgår att föreståndaren inte har den kompetens avseende relevant högskoleutbildning som framgår av bilagan Uppdrag och kvalitetskrav för skyddat boende. TROTS gick därför inte vidare till utvärdering.

TROTS ansöker om överprövning av upphandlingen och anför i huvudsak följande. Formuleringen avseende kraven på personal och kompetenskrav är otydligt utformad då det inte framgår vad som åsyftas med verksamhetens föreståndare. I anbudsansökan har den anställde föreståndarens kompetens angetts då denne har titeln föreståndare inom föreningen men på inget sätt leder verksamheten. TROTS är en ideell förening, vilket innebär att verksamheten leds av dess styrelse och inte av dess föreståndare. Styrelsen leder arbetet, fördelar arbetsuppgifter inom verksamheten, tar ekonomiska beslut och beslutar i övrigt kring verksamheten. Föreståndaren utför de arbetsuppgifter som styrelsen beslutat och är huvudansvarig för att de beslutade arbetsuppgifterna utförs. Det är således föreningens styrelse och inte föreståndaren som leder föreningens arbete. Styrelsens ordförande har socio-nomexamen samt en master i sin diakoniutbildning. En annan styrelseledamot har sociologexamen och utöver detta jämställdhetskompetens från myndigheter och departement. Övriga styrelseledamöter har bred kompetens och erfarenhet inom områden men saknar relevant högskolekompetens. Sammanfattningsvis kan konstateras att det är föreningens styrelse som leder verksamheten och att det inom styrelsen finns högskolekompetens som uppfyller ställda kompetenskrav.

Region Gotland anser i första hand att ansökan ska avvisas och bestrider i andra hand bifall till ansökan. Regionen anför i huvudsak följande. TROTS talan bör i första hand avvisas, eftersom det formella anhängiggörandet uttryckligen anger att det är ett ”överklagande”. Ett beslut som LOU är tillämplig på får enligt 20 kap. 19 § LOU inte överklagas med stöd av 13 kap. kommunallagen (2017:725). Det framstår som märkligt att omtolka en parts uttryckliga processhandlingar inom ramen för ett tvistemålsliknande förfarande till nackdel för ena parten. TROTS anbud uppfyller inte heller de krav som ställts och anbudet kan därför inte antas, då TROTS inte har redovisat adekvat högskoleutbildning för den angivna föreståndaren i sitt anbud. Nämnden har redovisat kraven i upphandlingen på ett öppet sätt och behandlat anbuden i upphandlingen på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt utifrån ställda krav.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Enligt 20 kap. 4 § LOU får en allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada. Förvaltningsrätten anser att det av TROTS anhängiggörandeskrift tydligt framgår att TROTS avser att få till stånd en överprövning av upphandlingen i enlighet med LOU oaktat TROTS felaktigt använder termen ”överklagande” istället för ”ansökan” som beteckning på denna. Minimikravet är att sökanden förmår klargöra vad sökanden åsyftar med att anhängiggöra en talan (jämför RÅ 2002 ref. 29). Något strängare krav på formuleringsskicklighet uppställs inte utan det är tillräckligt att det går att utläsa vad sökanden avser. Förvaltningsrätten prövar därför TROTS ansökan om överprövning av Region Gotlands upphandling av skyddat boende.

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerade sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska även principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU, eller någon annan bestämmelse lagen, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska enligt 20 kap. 6 § LOU rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det på grund av de omständigheter som sökanden åberopar finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i LOU.

Relevanta avsnitt ur upphandlingsdokumenten

Av upphandlingsunderlaget framgår bl.a. följande.

5.5.1 Personal

Säljaren ska ha personal/volontärer i den omfattning och tillse att personal/volontärer har adekvat utbildning och kompetens för att utföra insatsen och utveckla verksamheten enligt detta avtal. Säljaren ska även se till att personalen får den kompetensutveckling som krävs för svara mot verksamhetens behov inom området.

Säljaren ska ha beredskap att anpassa organisationen efter uppkomna behov.

Verksamheten ska ledas av en föreståndare med adekvat högskoleutbildning och lämplig erfarenhet.

Av upphandlingsdokumentet Uppdrag- och kvalitetskrav för utförare av skyddat boende framgår bl.a. följande.

Personal och kompetenskrav

Föreståndare/verksamhetsansvarig

Krav

Verksamheten ska ledas av en föreståndare med relevant högskoleutbildning och lämplig erfarenhet.

Vid föreståndares frånvaro ska utförare utse ersättare. Vid längre frånvaro än två månader ska avtalscontroller informeras om ersättare.

Förvaltningsrättens bedömning

I upphandlingsdokumenten anges de krav som ställs på verksamhetens föreståndare konsekvent under rubriken ”personal”. Även kompetensen för annan personal behandlas under samma avsnitt. Vidare framstår det av upphandlingsunderlaget att det är en skillnad mellan säljaren och verksamhetens föreståndare avseende verksamhetsstyrningen, då säljaren ska se till att det finns personal med tillräcklig kompetens samt att säljaren ska ha beredskap att anpassa organisationen efter uppkomna behov. Dessa omständigheter talar enligt förvaltningsrättens bedömning för att det är en anställd föreståndares kompetens som efterfrågas. TROTS har uppgett att även föreningen vid tidpunkten för anbudslämnandet uppfattat uppgifterna i upphandlingsdokumenten som att det var den anställde föreståndarens och inte styrelsens kompetens som skulle anges. Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att upphandlingsunderlaget avseende ovanstående avsnitt får anses vara så

pass klart och tydligt formulerat att en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare kan avgöra vad som avses med verksamhetens förestandare och vilka krav som ställs på denne person.

Eftersom TROTS i sitt anbud inte har uppgett att förestandaren för verksamheten har efterfrågat högskoleutbildning har Region Gotland haft fog för sitt beslut att inte ta upp TROTS anbud till utvärdering. Förvaltningsrätten finner därmed att vad TROTS anfört inte visar att Region Gotland har genomfört upphandlingen i strid med någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Förutsättningar för ingripande mot upphandlingen finns följaktligen inte. TROTS ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Eva Bäckström

Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Sofie Johansson 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 rätts-tillämpningen.
- 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 försörjningssektorena, 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.