



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 20

DOM
2018-10-23
Meddelad i Stockholm

Mål nr
21433-18

SÖKANDE

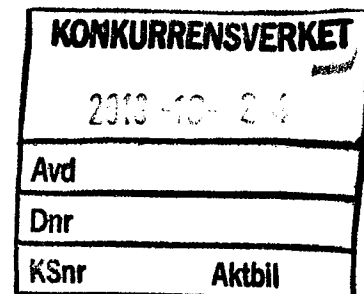
Muskelakuten FM AB, 556689-4019
Heleneborgsgatan 21 A
117 31 Stockholm

MOTPART

Stockholms stad, Stadsledningskontoret
Allmänjuridiska avdelningen
105 35 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 1028290

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag–fredag 08:00–16:30
		E-post: avd20.fst@dom.se		
		www.domstol.se/forvaltningsratt		

BAKGRUND

Stockholms stad (Staden) har genomfört en upphandling av ramavtal avseende massage- och naprapatbehandlingar, KS 2017/001660. Upphandlingen har genomförts genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Sju företag, däribland Muskelakuten FM AB, lämnade anbud. I tilldelningsbeslut den 14 september 2018 beslutade Stockholms stad att avtal ska tecknas med Niana Aktiebolag.

YRKANDEN M.M.

Muskelakuten FM AB ansöker om överprövning och uppger följande. Bolaget anser inte att ramkravet 3.8.2 a och b är uppfyllda.

Staden bestrider ansökan om överprövning och uppger bl.a. följande. Staden har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Niana Aktiebolag uppfyller samtliga formella-, kvalificerings- och ska-krav, däribland kraven på naprapat enligt avsnitt 3.8.2 i upphandlingsdokumentet.

Samtliga anbud som Staden fick in uppfyllde de i upphandlingsdokumentet ställda kraven och kom därför att utvärderas och jämföras enligt tilldelningsgrunden ekonomiskt mest fördelaktiga anbud utifrån pris. Efter utvärdering konstaterades att Niana Aktiebolag erbjöd den lägsta totala anbudssumman. Muskelakuten FM AB kom på fjärde plats i utvärderingen.

Såvitt gäller kravet på naprapat enligt avsnitt 3.8.2 i upphandlingsdokumentet framgår att "utförande naprapat ska vara utbildad och legitimerad naprapat. Naprapaten ska tala och förstå det svenska språket. Naprapaten ska ha minst två (2) års erfarenhet från aktivt utförande av efterfrågad tjänst, d v s givit naprapatbehandlingar varje vecka minst 9

månader per år. Utförande perioden ska ha skett under de senaste fyra (4) åren."

Niana Aktiebolag har i sitt anbud avsnitt 3.8.2 a intygat att ovan ställda krav uppfylls, vilket bekräftas av i avsnitt 3.8.2 b bifogat CV. Av offererad naprapats CV framgår att denne har genomfört naprapatutbildning på Naprapathögskolan i Stockholm under åren 1983–1986. Vidare framgår att naprapaten har en egen klinik där denne utför naprapatbehandlingar cirka tre dagar i veckan. Det framgår därutöver att naprapaten sedan 2001 har varit anställd på olika företag på deltid eller som konsult med uppdrag ute på olika företag. Niana Aktiebolag har upplyst staden om att naprapaten nu kommer att vara timanställd eller halvtidsanställd hos Niana Aktiebolag. Niana Aktiebolag har till sitt anbud bilagt naprapatens legitimation utfärdad av Socialstyrelsen, som visar att offererad naprapat har varit legitimerad sedan 1995.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden anför i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som

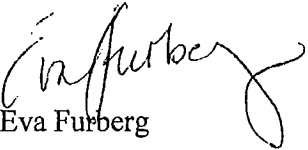
anges i 20 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande enhet har agerat i strid med upphandlingsreglerna (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att denne lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Muskelakuten FM AB gör gällande att Niana Aktiebolag inte uppfyller de krav som ställs på naprapaten enligt 3.8.2 a och b i upphandlingsdokumentet. Kravet i a innebär endast att anbudsgivaren ska svara ja på att kraven i 3.8.2 uppfylls. Det framgår av anbudet att Niana Aktiebolag gjort det. Kravet i b innebär att anbudsgivaren ska lämna CV som visar att kraven på utbildning, legitimation, språkkunskaper och erfarenhet är uppfyllda. Staden har till stöd för att kraven är uppfyllda redogjort för relevanta delar av naprapatens CV. Muskelakuten FM AB har inte bemött Stadens redogörelse eller förklarat på vilket sätt bolaget menar att kraven inte uppfylls. Förvaltningsrätten instämmer i Stadens bedömning att det inlämnade CV:t visar att naprapaten uppfyller de uppställda kraven.

Muskelakuten FM AB har således inte visat att Staden agerat i strid med upphandlingsreglerna. Ansökan om överprövning ska därmed avslås redan på denna grund. Även om förvaltningsrätten skulle ha kommit fram till att Staden brutit mot LOU hade det dock ändå inte funnits skäl att ingripa mot upphandlingen eftersom Muskelakuten FM AB inte visat att det har eller kan komma att lida någon skada av att Niana Aktiebolags anbud antagits. Muskelakuten FM AB kom nämligen på fjärde plats i utvärderingen och hade därför inte varit aktuellt för tilldelning av ramavtalet även om Niana Aktiebolags anbud hade förkastats.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Eva Furberg

Rådman

Anna-Karin Saxvold har föredragit målen.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en 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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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 rättstillämpningen.
- 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.

