

**LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2008-04-29
Meddelad i
Göteborg

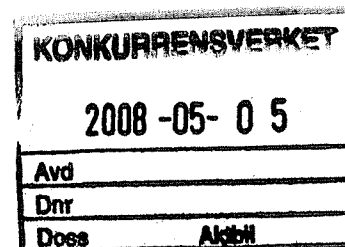
Mål nr
3189-08 E
Rotel 24

SÖKANDE

Stiftelsen Öjersjöhemmet, 857202-2153
Öjersjövägen 20
433 50 Öjersjö

MOTPART

Göteborgs Stad
Upphandlingsbolaget
Stora Badhusgatan 6
411 21 Göteborg

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling (LOU)

Göteborgs Stad, Upphandlingsbolaget (kommunen) har inbjudit leverantörer att lämna anbud avseende ramavtal för Flexibelt Bostöd med tillsvidareboende i lägenhet, Akut boende, Kollektivboende i avvaktan på lägenhet (dnr 160/07). Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling. I tilldelningsbeslut den 15 april 2008 meddelade kommunen i vilka leverantörer ramavtal skulle tecknas. Beslutet hade fattats utifrån att anbudet var de ekonomiskt mest fördelaktiga med hänsyn till de i förfrågningsunderlaget angivna utvärderingskriterierna.

Stiftelsen Öjersjöhemmet (Öjersjöhemmet) har ansökt om överprövning och yrkar att länsrätten ska besluta om åtgärd enligt LOU. Öjersjöhemmet yrkar även att länsrätten ska förordna att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Till stöd för sin talan anför Öjersjöhemmet bl.a. följande. Öjersjöhemmet lämnade ett anbud den 31 oktober 2007. Stiftelsen har under lång tid bedrivit den efterfrågade verksamheten och hade inga farhågor om att inte omfattas av det ramavtal som upphandlades om priset var rätt. Öjersjöhemmet har inte nåtts av skriftligt besked om orsaken till beslutet. Handläggaren har förklarat att orsaken är att föreståndartjäns-

Dok.Id 125472

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031-732 70 00
E-post: lansrattengoteborg@dom.se

Telefax
031-711 78 59

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

ten var vakant vid tiden för upphandlingen. Detta strider mot proportionalitetsprincipen då det måste anses höra till arbetets natur att människor byter arbete och att det uppstår vakans på tjänster. Tjänsten är numera tillsatt av kompetent personal och att de således i god tid före det önskade avtalets ingång löst sitt problem. Trots att Öjersjöhemmet på muntlig anmodan från handläggaren inom en timma inkom med uppgift om föreståndaren ignorerades uppgiften. Konsekvensen av beslutet blir att Öjersjöhemmet sannolikt tvingas stänga verksamheten.

Kommunen anför bl.a. följande. För att anbudet ska vara kvalificerat ska det finnas någon med högskoleutbildning i personalgruppen. Av Öjersjöhemmets handlingar framgår ingenstans att det finns personal med högskoleutbildning. Brev daterat den 16 april 2008 har skickats till Öjersjöhemmet och av det framgår att skälet till att Öjersjöhemmet inte antagits är att de inte har anställd personal med högskolekompetens. – Kommunen anser att yrkandet om interimistiskt beslut ska avslås. Den skada Öjersjöhemmet skulle kunna lida står inte i rimlig proportionalitet till den skada kommunen kan komma att lida om avtalet inte träder i kraft den 1 maj 2008 och därmed försvårar placeringar av hemlösa.

Öjersjöhemmet anför bl.a. följande. För att få delta i upphandlingen krävdes att man uppfyllde de krav som kommunen ställde. Ett av dessa krav var att det i personalgruppen ska finnas någon med högskoleutbildning. Öjersjöhemmet har accepterat dessa krav och dessutom beskrivit personalens kompetens i den bilaga som heter ”Drogfritt boende” där det anges att de har personal som är utbildad socialpedagog. I början av diskussionen hävdade kommunen att de inte uppfyllde kvalifikationskravet då det saknade föreståndare och nu att de inte har kompetens personal.

DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 4 § LOU ska en upphandling göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud ska behandlas utan ovidkommande hänsyn.

Av 7 kap. 1 och 2 §§ LOU framgår att länsrätten kan pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i LOU och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att länsrätten endast prövar de särskilt angivna grunder som sökanden tar upp.

Av förfrågningsunderlaget med bilagor framgår i relevanta delar följande. I bilaga 4 "specifikation inklusive kravspecifikation" anges under rubriken "Kvalificeringskrav på tjänsten: insatsen och dokumentation" bl.a. att i personalgruppen som arbetar med målgruppen ska finnas högskolekompetens och erfarenhet av missbruksarbete. Vid rubriken "Kvalificeringskrav på tjänsten: personalens kompetens" anges att i personalgruppen ska finnas någon med högskoleutbildning som t.ex. socialpedagog, vårdpedagog, aktiveringspedagog med KY-utbildning, mentalskötare eller annan utbildning som bedöms likvärdig. Övrig personal ska ha kompetens i form av omvårdnadsprogrammet på gymnasiet eller likvärdig utbildning. Lång erfarenhet räknas som likvärdig (med lång erfarenhet menar vi minst fem års erfarenhet av likvärdigt arbete och målgrupp). Det är viktigt att den – för upphandlingen – efterfrågade kompetensen finns hos bostödspersonalen och inte endast hos den administrativa ledningen. – Under "Anvisningar för svarsblankett" anges vid rubriken "Kvalificering" att de krav som listas här skall uppfyllas för att anbudet skall kunna delta i utvärderingen.

Länsrätten, som företar målet till omedelbart avgörande, gör följande bedömning.

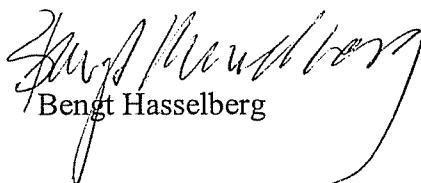
Vad gäller frågan om kommunen har åsidosatt kravet på affärsmässighet kan följande konstateras. Begreppet affärsmässighet får ses som ett utflöde av de inom EG-rätten gällande principerna om likabehandling, ickediskriminering, öppenhet (transparens), förutsebarhet, ömsesidigt erkännande och proportionalitet. Öjersjöhemmet åberopar som grund att kommunen åsidosatt proportionalitetsprincipen. Frågan är då huruvida kommunen har ställt större krav på leverantören eller tjänsten än som behövs och är ändamålsenligt för upphandlingen. Kravet ska ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det behov som ska täckas. Kommunen har i nu aktuellt förfrågningsunderlag uppställt kravet på högskolekompetens hos viss personal. Öjersjöhemmet har i den till anbudet bifogade personalförteckningen angivit att tre tjänster för vilka krävs utbildning till socionomer respektive socialpedagog är vakanta. Bland tillsatta tjänster framgår inte att någon har högskolekompetens. Öjersjöhemmet uppfyllde vid anbudstidens utgång därmed inte det i förfrågningsunderlaget uppställda kvalifikationskravet att det skulle finnas personal med högskoleutbildning.

Prövningen inskränker sig endast till en kontroll av om det på grundval av de klagomål som sökanden framfört finns anledning att vidta åtgärder som anges LOU. Det har i målet inte visats att det av kommunen uppställda kravet på personalens kompetens har åsidosatt kravet på affärsmässighet och att kommunen genomfört upphandlingen i strid mot LOU. Yrkandet om åtgärd enligt LOU av upphandlingen kan då inte bifallas. Vid denna utgång saknas det anledning att pröva yrkandet om inhibition.

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om åtgärder enligt LOU.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b)


Bengt Hasselberg

/ MG



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.