



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG

Avd. 3

DOM
2018-09-25
Meddelad i Göteborg

Mål nr
9780-18

SÖKANDE

Föreningen Skyddsvärnet i Göteborg, 857201-5728

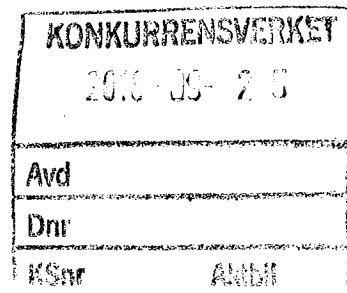
Ombud:
Mats Hedenskog
Haga kyrkogata 6
411 23 Göteborg

MOTPART

Nämnden för inköp och upphandling i Göteborgs Stad
Box 1111
405 23 Göteborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, förkortad
LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 565190

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se	031 - 711 78 59	måndag–fredag 08:00–16:00

BAKGRUND

Nämnden för inköp och upphandling har upphandlat Stödboende barn och ungdomar 16-20 år, dnr 318/17. Av tilldelningsbeslut den 9 augusti 2018 framgår att andra leverantörer än Föreningen Skyddsvärnet i Göteborg har tilldelats avtal. Av handlingarna framgår också att Föreningen Skyddsvärnet i Göteborg inte uppfyllt kravet avseende referensuppdrag.

YRKANDEN M.M.

Föreningen Skyddsvärnet i Göteborg (Skyddsvärnet) ansöker om överprövning och yrkar att referensupptagningen ska göras om alternativt att upphandlingen ska göras om. Skyddsvärnet anför följande. Ett krav i upphandlingen var svar från tre referenter. För Skyddsvärnets del saknades svar från två referenter. Under vecka 15-16 gick förfrågningsunderlaget ut till berörda referenter och de fick 14 dagar på sig att svara. I normala fall skickas en påminnelse ut för de fall svar inte har kommit in men då handläggaren för upphandlingen var sjukskriven gjordes inte detta utan svarstiden förlängdes istället till den 7 juni 2018. Om en påminnelse ska få avsedd effekt bör den skickas ut i nära anslutning till det första utskicket och inom den tidsram som ursprungligen angetts. Att en sen påminnelse dessutom skickas ut i nära anslutning till semestertider och till socialsekreterare som för övrigt har en hög arbetsbelastning ökar sannolikt inte svarsbenägenheten. Sannolikt har detta bidragit till att 16 av 27 inlämnade anbud diskvalificerades på grund av detta krav.

Nämnden för inköp och upphandling i Göteborgs Stad (nämnden) anser att ansökan ska avslås och anför följande. Skyddsvärnets anbud uppfyller inte kravet på referensuppdrag och har därför rätteligen förkastats. Skaderekvisitet är inte heller uppfyllt. Det är i sig ostridigt att en av de tre referenserna (och därtill reservreferensen) som Skyddsvärnet angett i sitt

anbud inte har svarat trots påminnelse. Eftersom Skyddsvärnet inte nått upp till den poäng som krävts för referenser har anbudet korrekt förkastats. LOU innehåller inga bestämmelser om att tidsangivelser för referenstagning behöver anges i förväg och inte heller att referenser ska påminnas. Nämnden har dock i nu aktuell upphandling lämnat sådan information i syfte att underlätta planeringen för leverantörerna. Ansvar att vidtala referenserna och att dessa svarar åligger leverantören. På grund av att ansvarig upphandlare varit sjukskriven kom den uppgivna tidsramen att utökas vilket endast har inneburit att referenterna har fått längre tid på sig att svara. Sista svarsdag var den 7 juni 2018. Nämnda datum kan inte anses vara i anslutning till normala semestertider. Det har inte heller förekommit några frånvaromeddelanden från utskicken som indikerar semester.

Under alla förhållanden är skaderekvisitet inte uppfyllt eftersom Skyddsvärnets anbud ändå inte skulle ha varit kvalificerat om den aktuella referenten hade svarat. Utfallet av Skyddsvärnets referenstagning var enligt följande:

Referensuppdrag 1: svarade 3,3 poäng

Referensuppdrag 2: svarade inte

Referensuppdrag 3: svarade att de endast har direktupphandlade platser som är pågående.

Reservreferens: svarade inte

Detta ger Skyddsvärnet medelbetyget 1,1 $((3,3+0+0)/3)$ avseende referenstagning vilket understiger ställt krav om 3,0 poäng i genomsnitt. Oavsett om referens 2 eller reservreferensen hade svarat och gett Skyddsvärnet högsta möjliga poäng (5 poäng) hade Skyddsvärnet inte uppnått kravet om ett genomsnitt på 3,0 poäng avseende referenser $((3,3+5,0+0)/3=2,8)$. Sammanfattningsvis har Skyddsvärnet inte visat att referenstagningen skett i strid med LOU och under alla förhållanden har Skyddsvärnet inte visat att skaderekvisitet är uppfyllt.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan. Domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar.

Skyddsvärnet anser att referenstagningen ska göras om alternativt att upphandlingen ska göras om på grund av felaktigheter vid referenstagningen.

I LOU och praxis anges inga tidsfrister för referenstagning. Det finns inte heller några bestämmelser om att referenterna måste påminnas. I nu aktuell upphandling har svarstiden på grund av sjukskrivning hos ansvarig upphandlare förlängts. Detta utgör inget brott mot vare sig LOU eller de grundläggande principerna. Den förlängda tidsfristen borde ha ökat möjligheterna att få in svar från referenterna och inte tvärtom minskat den. Svarstiden kan inte heller anses vara i nära anslutning till vad som avses med normala semestertider. Det är anbudsgivarnas ansvar att referenterna är nåbara och att de svarar. Nämnden har således i samband med den aktuella referenstagningen inte agerat på ett sätt som strider mot vare sig LOU eller de grundläggande principerna för upphandling.

Härtill kommer att det inte är visat att Skyddsvärnet har lidit eller riskerat att lida skada till följd av nämndens agerande. Oavsett om en referent till hade svarat och gett maximal poäng hade Skyddsvärnet inte uppnått den kravställda medelpoängen för referenser.

Sammanfattningsvis saknas det anledning att ingripa mot upphandlingen.
Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Maria Sjunnesson

T.f. rådman

Föredragande i målet har varit Lena Rehnberg.



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 försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.

