



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I VÄXJÖ**

**DOM**  
2018-04-24  
Meddelad i Växjö

Mål nr  
3192-17

**SÖKANDE**

Prima Hemtjänst Blekinge AB, 556810-6776  
Box 30  
371 21 Karlskrona

Ombud: Henrik Cederholm  
Rapsvägen 11  
371 60 Lyckeby

**MOTPART**

Karlskrona kommun  
Upphandlingsavdelningen  
Kommunledningsförvaltningen  
371 83 Karlskrona

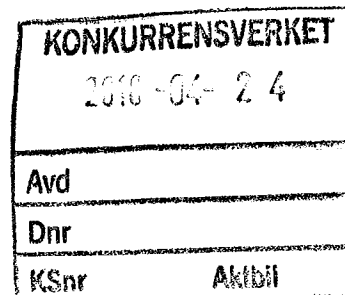
Ombud: Mikael Augustsson  
Upphandlingsavdelningen,  
Karlskrona kommun  
371 83 Karlskrona

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Prima Hemtjänst Blekinge AB:s ansökan om överprövning.



Dok.Id 176615

**Postadress**  
Box 42  
351 03 Växjö

**Besöksadress**  
Kungsgatan 8

**Telefon**  
0470-56 02 00  
**E-post:** [forvaltningsrattenivaxjo@dom.se](mailto:forvaltningsrattenivaxjo@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se)

**Telefax**  
0470-255 02

**Expeditionstid**  
måndag–fredag  
08:00–16:00

**YRKANDEN M.M.**

Karlskrona kommun (kommunen) har genom öppet förfarande genomfört en upphandling avseende korttidsvård för äldre. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet avsågs att antas. Utvärderingskriterierna var pris och kvalitet. Ett anbud inkom. Eftersom det inte uppfyllde alla obligatoriska krav kvalificerades det inte till utvärdering. Kommunen valde då den 11 augusti 2017 att avbryta upphandlingen.

Prima Hemtjänst Blekinge AB (bolaget), som var enda anbudsgivaren, ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att utvärderingen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande. De lider skada av att inte kunna bedriva en verksamhet med omsättning på 10 miljoner kronor. Kommunen ställer krav på att föreståndaren ska ha adekvat högskoleutbildning. Det anges dock inte vad en adekvat utbildning är. Att det krävs en grundläggande högskoleutbildning med inriktning på socialtjänst har presenterats först efter anbudstidens utgång. Upphandlingsunderlaget har varit svårtolkat och otydligt. Kommunen har fortfarande inte tydliggjort kravet på utbildning. Henrik Cederholms utbildning är fullt adekvat. Det finns inom organisationen tillgång till utbildad beteendevetare samt socionom.

Henrik Cederholm har anställts inom kommunal regi som föreståndare för ett hem för vård eller boende utan ovanstående utbildning. Han har utöver den bakgrund som tidigare accepterats av kommunen även cirka fem års erfarenhet som verksamhetsföreståndare. Om en person i kommunal regi kunnat anställas som föreståndare för ett hem för vård eller boende utan efterfrågad utbildning ska samma sak även gälla för privat utförare. Kommunen har därför inte följt likabehandlingsprincipen.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Beslutet att avbryta upphandlingen är korrekt. Det enda inkomna anbudet upp-

fyller inte kraven. En civilingenjörsutbildning är inte adekvat högskoleutbildning för att förestå den verksamhet upphandlingen avser. Han anges ha erfarenheten av att ha förestått bolaget som utförare inom valfrihetssystemet i kommunen. Bedömningen är att detta uppdrag inte innebär att personen har god kunskap om aktuella lagar och föreskrifter. Bolagets uppdrag av hemtjänstinsatser är dessutom inte jämförbar med upphandlingens korttidsvård. Olika krav ställs på kompetens i ledningsfunktion för uppdragen. Henrik Cederholm uppfyller inte heller de krav som ställs på ledningsfunktion som hemtjänstutförare. Kravet är adekvat högskoleutbildning och lägst undersköterskeutbildning. Kommunen har tidigare uppmanat bolaget att komplettera sin ledningsfunktion för att uppfylla ställda krav. Korttidsvård för äldre är en av de verksamheter enligt socialtjänstlagen som omfattas av tillståndsplikt när det drivs i enskild regi och vid entreprenader. Inspektionen för vård och omsorg (IVO) prövar ansökan om tillstånd, varvid föreståndarens kompetens prövas.

#### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bolaget har inte angett att ansökan om överprövning avser beslutet att avbryta upphandlingen. Då kommunen inte har meddelat något tilldelningsbesked utan enbart ett beslut att avbryta upphandlingen får det anses underförstått att ansökan avser beslutet att avbryta upphandlingen.

I 20 kap. 6 § LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. En upphandling får inte överprövas efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

I en överprövningsprocess gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig, på ett tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på. Domstolens prövning är begränsad till de omständigheter som parten har åberopat. Det är således bolaget som har att visa att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att bolaget har lidit eller riskerar att lida skada till följd av detta.

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

Enligt krav 5 i förfrågningsunderlaget ska den som förestår verksamheten ha adekvat högskoleutbildning och god kunskap om aktuella lagar och föreskrifter. Enligt krav 6 ska utföraren i anbudet beskriva kompetens och erfarenhet hos den som avses att förestå verksamheten. Under krav 27 anges att verksamhetschefens uppgifter framgår av 4 kapitel 1-5 §§ hälso- och sjukvårdsförordningen. Även i krav 28 anges att verksamhetschefen ska ha högskoleutbildning och erfarenhet som motsvarar de krav som ställs för uppdraget. Det som beskrivs som adekvat utbildning är alltså kopplat till den efterfrågade tjänsten. Under punkten 2.3 i underlaget anges att tjänsten avser korttidsvårdsverksamhet enligt socialtjänstlagen samt hälsosjukvårdslagen. Vidare beskrivs att omsorgstagarna avser personer med rehabiliterings- och vårdbehov som för tillfället inte kan tillgodoses genom insatser i egna bostaden. Av handlingarna i målet framgår att föreståndaren är civilingenjör och har förestått bolaget i flera år. En civilingenjörsutbildning är en teknisk utbildning som normalt sett inte omfattar varken beteendevetenskap eller sjukvårdsutbildning. I vart fall har bolaget inte visat att verksamhetschefen

har någon som helst utbildning inom det området. Förvaltningsrätten delar därför kommunens uppfattning om att en civilingenjörsutbildning inte kan anses motsvara det ställda kravet. Kommunen handlade därför inte i strid mot LOU när anbudet uteslöts från utvärderingen.

Enligt praxis får en upphandling avbrytas om det föreligger sakliga skäl för att avbryta densamma. Upphandlingen får vidare avbrytas efter att ett tilldelningsbeslut har meddelats och samtliga grunder för avbrytandet måste inte framgå av beslutet. Sakliga skäl kan bl.a. vara att det vid anbudsutvärderingen finns ett enda anbud att ta ställning till. Det saknas härvid betydelse om någon av anbudsgivarna har lidit skada i samband med avbrytandet av upphandlingen.

I aktuellt mål fanns inte något anbud som kvalificerats till anbudsutvärdering. Det var därför inte möjligt att avsluta upphandlingen. Kommunen har därför haft skäl att avbryta upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (DV 3109/1D-LOU).

Malin Toivainen  
rådman

föredragande: Helene Larsson



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

---

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

### Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller

4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

### Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

*Forts. nästa sida*

### **Avtal före laga kraft i vissa mål**

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

### **Ytterligare information**

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

