

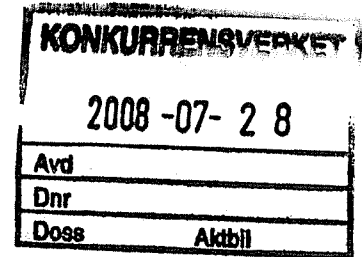


**SÖKANDE**

Krister Höglund, 660215-3212

Ombud:

Advokat Eva-Maj Mühlenbock  
Advokat Sofia Mårtensson  
Advokatfirman Lindahl KB  
Box 14240  
104 40 Stockholm



**MOTPART**

Gotlands kommun

Ombud:

Kommunjurist Patrik Pettersson  
Gotlands kommun  
621 81 Visby

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

**BAKGRUND**

Gotlands kommun har genom förenklat förfarande (dnr 332-03) inbjudit till anbudsgivning avseende tillhandahållande av sjukgymnastisk behandling. Därvid angavs att anbud skulle lämnas på del av upphandlingsvolymen, motsvarande 50 procent av takbeloppet, och att kommunen avsåg att teckna avtal med två anbudsgivare. Anbud inlämnades av bl.a. Stig Öström och Krister Höglund. Efter utvärdering av inkomna anbud fattade kommunen beslut om att anta Stig Öströms och en tredje anbudsgivares anbud.

**YRKANDEN M.M.**

I ansökan om överprövning yrkar Krister Höglund i första hand att länsrätten skall besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så vis att Stig Öströms anbud skall uteslutas från upphandlingen, med följd

att Krister Höglunds anbud antas. I andra hand yrkas att länsrätten skall besluta att upphandlingen skall göras om. Till stöd för sin talan anför Krister Höglund bl.a. följande. Kommunen har i förfrågningsunderlagets kravspecifikation uppställt ett skall-krav på att anbud skall innehålla kopia på bevis om legitimation. Skall-krav utgör obligatoriska krav och utvärdering samt antagande av anbud förutsätter att samtliga skall-krav är uppfyllda. Av utvärderingsprotokollet framgår att anbudsgivaren Stig Öström inte har bifogat bevis om legitimation enligt detta skall-krav och därmed skulle anbudet ha förkastats. I stället valde kommunen att frångå sitt eget förfrågningsunderlag och komplettera det bristfälliga anbudet genom att på egen hand inhämta uppgifterna från Socialstyrelsen. Kommunen har inte rätt att på sätt som skett på egen hand inhämta kompletterande information. Genom sitt agerande har kommunen snedvridit konkurrensen och brutit mot principen om likabehandling. Kommunen har antagit Stig Öströms anbud trots att detta inte uppfyllt ett av upphandlingens skall-krav. Kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Till följd av de felaktigheter som begåtts i upphandlingen kommer Krister Höglund att lida skada.

Kommunen bestrider bifall till Krister Höglunds yrkanden och anför till stöd härför bl.a. följande. Vad gäller skall-kravet på legitimation upp bärs det av intresset att veta om anbudsgivaren genom behörig personal har förmåga att utföra uppdraget. Om Stig Öström skulle antingen ha visats vara behörig eller obehörig genom upphandlande myndighetens utredande, medför inte utredandet i sig skada i upphandlingslagens mening för Krister Höglund.

Krister Höglund har därefter genmält bl.a. följande. Att Krister Höglund, som pga. kommunens efterforskningar inte får kontrakt i upphandlingen, lider skada till följd av kommunens agerande framstår som uppenbart.

Länsrätten har i interimistiskt beslut den 26 juni 2008 förordnat att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

### DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 9 § LOU skall upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 2 § LOU stadgas att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit skada eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I kommunens inbjudan till anbudsgivning anges under punkten ”2.1 Obligatoriska krav” följande. Förfrågningsunderlaget med bilagor innehåller ett antal obligatoriska krav som benämns **skall** och är markerade med fet-stil. Förutsättningarna för att ett anbud skall kunna prövas, utvärderas och antas är att dessa krav är uppfyllda. Kraven avser såväl krav på anbudsgivaren och anbudet som på efterfrågad tjänst.

Av punkten ”1:11 Kompetenskrav” i kravspecifikationen framgår att anbud **skall** innehålla kopia på bevis om legitimation samt en beskrivning av vårdgivarens kompetensutveckling inom behandlingsområdet. Av kommunens utvärderingsprotokoll framgår att kommunen vid kvalificeringen av de obligatoriska kraven uppmärksammat att Stig Öström inte bifogat bevis om legitimation enligt förfrågningsunderlaget. Vidare framgår att inköpsrådet gjort bedömning att Stig Öström haft vårdavtal med Gotlands kommun under många år och att bevis om legitimation har infordrats i samband med

tidigare upphandlingar, varför det beslutades att begära en skriftlig bekräftelse från Socialstyrelsen som visade att Stig Öström är legitimerad sjukgymnast. Då Socialstyrelsen bekräftade legitimationen bedömdes kravet vara uppfyllt.

Länsrätten gör följande bedömning

Länsrättens uppfattning är att kommunens krav att ett anbud skall innehålla kopia på bevis om legitimation är ett skall-krav avseende kvalificeringen av anbudet. Eftersom Stig Öströms anbud inte bifogats sådant bevis om legitimation uppfyller anbudet således inte samtliga skall-krav. Att kommunen på egen hand kompletterat ett anbud på så vis att ett icke uppfyllt skall-krav härigenom blir uppfyllt är enligt länsrättens mening ett brott mot likabehandlingsprincipen. Genom detta agerande och genom att anta ett anbud som inte uppfyller samtliga skall-krav har kommunen handlat i strid med LOU. Krister Höglund, vars anbud får anses ha uppfyllt samtliga skall-krav, har därigenom lidit eller kan komma att lida skada.

Länsrätten har därmed att besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas, först sedan rättelse gjorts. En mer ingripande åtgärd än vad som är nödvändigt bör inte vidtas. Eftersom kommunen borde ha förkastat Stig Öströms anbud vid kvalificeringen, då det inte uppfyllde samtliga skall-krav, finner länsrätten att det är tillräckligt att kommunen vidtar rättelse på så sätt att en ny utvärdering görs, med bortseende från Stig Öströms anbud. Yrkandet att Krister Höglunds anbud därmed skall antas kan dock inte bifallas, eftersom det inte ankommer på allmän förvaltningsdomstol förordna vilket anbud som skall antas i en upphandling.

Vid denna utgång saknas skäl att pröva överklagandet i övrigt.


**DOMSLUT**

Länsrätten bifaller Krister Höglunds talan på så sätt att upphandlingen inte får avslutas, förrän rättelse har vidtagits, genom att kommunen genomför en ny utvärdering med bortseende från Stig Öströms anbud.

Länsrätten upphäver det interimistiska beslutet från den 26 juni 2008.

Domen gäller omedelbart.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1a)

  
Bertil Moliis  
rådman