



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-11-13
Meddelad i Linköping

Mål nr
6794-17

SÖKANDE

Två kockar en spis i Gävle AB, 556655-7681
Nedre Åkargatan 67
802 51 Gävle

MOTPART

Migrationsverket, 202100-2163
Rättsenheten
601 70 Norrköping

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2017-11-13	
Avd	
Dnr	
KSnr	AKBil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att upphandlingen Catering ankomstboende i Gävle (dnr 3.2.1-2017-86034) får avslutas först sedan rättelse vidtagits på så sätt att Migrationsverket genomför en ny prövning varvid Två kockar en spis i Gävle AB ska anses uppfylla kravet på beskrivning hur personalens kompetens upprätthålles enligt punkten 1.5.4 andra stycket i upphandlingsdokumentet.

Dok.Id 304699

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se
www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

ANSÖKAN M.M.

Migrationsverket genomför upphandlingen Catering ankomstboende i Gävle (dnr 3.2.1-2017-86034), genom öppet förfarande enligt LOU. Två kockar en spis i Gävle AB (Bolaget) har lämnat anbud i upphandlingen. Bolagets anbud har förkastats med hänvisning till att kvalitetssäkring avseende hur personalens kompetens upprätthålles saknas.

Bolaget ansöker nu om överprövning av upphandlingen.

Migrationsverket motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA I HUVUDSAK ANFÖR**Bolaget**

Bolagets kockar har genomgått, eller ska genomgå, hygienutbildning. Alla anställda utför egenkontroll i köket och kvalitetskontroll vid mottagande av varor, varvid kunskaperna upprätthålls dagligen. Bolaget anser därför att det fullgjort det obligatoriska kravet.

Migrationsverket

Migrationsverket kan inte anses ha brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU. Det saknas därmed förutsättningar för att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Bolaget har bifogat en kvalitetsrapport och egenkontroll. I rapporten finns ingen beskrivning av hur personalens kompetens ska upprätthållas under avtalstiden. Det enda som anges i denna del är att vissa anställda har genomgått Disktekniks hygienutbildning. Kravet i punkten 1.5.4 i förfrågningsunderlaget är därmed inte uppfyllt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering

Av 4 kap. 1 § LOU framgår följande. Upphandlande myndigheter ska 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.

Av 20 kap. 6 § samma lag framgår följande. 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.

I en överprövningsprocess gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig, på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på. Domstolens prövning är begränsad till de omständigheter som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Upphandlingsdokumenten

Av upphandlingsdokumenten framgår i relevanta delar följande.

1.5.4 Kvalitetssäkring

Anbudsgivaren ska tillämpa dokumenterade kvalitetssäkringsfrämjande rutiner som säkerställer att utfört uppdrag sker på ett sådant sätt att överenskommen omfattning och kvalitet uppnås och upprätthålls.

Kvalitetsplanen ska innehålla en beskrivning av de metoder som leverantören använder för att säkra kvaliteten samt, om upphandlingen omfattar tjänster, beskrivning av hur personalens kompetens upprätthålles.

Som bevis på att kravet uppfylls ska anbudsgivaren under fritextsvar bifoga de delar av kvalitetsplanen som efterfrågas, alternativt bifoga delar av kvalitetsplanen som bilaga till anbud.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten uppfattar att Migrationsverket valt att förkasta Bolagets anbud på den grunden att anbudet inte innehåller krävd beskrivning av hur personalens kompetens upprätthålles. Kravet som sådant är framåtsyftande i så måtto att anbudsgivaren ska beskriva de aktiviteter som är planerade för att kompetensen ska upprätthållas. Krävd beskrivning innehåller inte några specifika krav på viss omfattning eller kvalitet ifråga om sådana planerade insatser.

Bolaget har i sitt anbud under rubriken Utbildning i kvalitet och livsmedelshygien angett bl.a. följande.

Verksamhetsansvarig handleder extrapersonal löpande samt ansvarar för att anställda i kök har genomgått erforderlig hygienutbildning.

Vidare beskrivs i anbudet att den anställde Kent Samuelsson ska genomgå Disktekniks hygienutbildning under maj 2018.

Genom det ovanstående får Bolaget anses ha ingett en beskrivning som omfattar aktiviteter avseende planerade kompetensinsatser bland personalen. Vad sedan gäller det tillkommande kravet att beskrivningen ska inkludera hur kompetensen upprätthålles innefattar inte detta, som ovan framhållits, något konkretiserat krav på att beskrivningen vara av en viss omfattning

eller nå upp till en preciserad kvalitetsnivå. Den beskrivning som Bolaget givit i sitt anbud får således anses uppfylla aktuellt krav såsom det är utformat.

Av det ovan följer att Migrationsverket inte haft fog för att förkasta bolagets anbud på angiven grund. Eftersom två anbud ingivits i upphandlingen riskerar Bolaget att lida skada till följd av att dess anbud felaktigt förkastats på aktuell grund. Skäl för ingripande mot upphandlingen enligt 20 kap. 6 § LOU föreligger därmed. Ingripandet ska ske i form av rättelse genom att Migrationsverket genomför en ny prövning varvid Bolaget ska anses uppfylla kravet på beskrivning hur personalens kompetens upprätthålles enligt punkten 1.5.4 andra stycket i upphandlingsdokumentet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D LOU).

Tomas Kjellgren
Rådman

Föredragande har varit Julia Hansson.



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.

