



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2012-02-14
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
6962-11 E
Enhet 2

SÖKANDE



| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2012-02-15 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| Doss | Aktbil |

MOTPART

Landstinget Västmanland
Upphandlingservice
721 89 Västerås

ÖVERPRÖVAD UPPHANDLING

Landstinget Västmanlands upphandling av psykoterapibehandling med KBT- och KPT-inriktning, patienter med remiss från landstinget, dnr. LVU110049

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår [REDACTED] ansökan om åtgärder enligt LOU.

BAKGRUND

Landstinget Västmanland, förkortat landstinget, genomför en upphandling av psykoterapibehandling med KBT- och KPT-inriktning, patienter med remiss från landstinget. [REDACTED] har varit en av anbudsgivarna. Enligt landstingets tilldelningsbeslut av den 30 november 2011 har [REDACTED] anbud inte gått vidare till anbudsutvärdering med motiveringen att anbudet inte uppfyller kravspecifikationen.

YRKANDEN OCH GRUNDER

[REDACTED] ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bland annat följande. Hon är välutbildad psykoterapeut och har många års erfarenhet av psykologisk behandling. Hon är legitimerad psykoterapeut genom Socialstyrelsens beslut 2007 och har alltså ansetts duglig för uppgiften att självständigt kunna bedriva psykoterapi/psykologisk behandling. Det stämmer inte att hon saknar utbildning inom KPT och KBT. Det framgår inte helt tydligt av upphandlingsunderlaget att endast den som hade sin psykoterapeutexamen inom KBT eller KPT kunde komma ifråga för tilldelning av uppdraget. Hon ifrågasätter att formella kompletteringsutbildningar inom KBT/KPT för legitimerade psykoterapeuter inte gäller. Skall-kraven är här inte entydigt skrivna. Hon övervägde 2010 att delta i landstingets dåvarande upphandling avseende psykoterapibehandling KBT till familjeverksamheten men sände då inte in något anbud av den anledningen att det då tydligt framgick att man önskade "legitimerad psykoterapeut med KBT-inriktning". I nu aktuell upphandling var det ett stort antal anbudsgivare som diskvalificerades. Det kanske kan förklaras av en viss otydlighet i formuleringarna och att man har ansett sig ha tillräcklig kompetens på området. Hon ställer sig också frågande till att landstinget kan välja att endast upphandla KBT/KPT. Psykologiska behandlingar med bredd och mångfald är i alla parter intresse. Patienterna har skiftande behov och förutsättningar. De bör beredas möjlighet att välja olika behand-

lingsinriktningar enligt SBU:s rekommendationer och i enlighet med vetenskap och beprövad erfarenhet.

Landstinget bestrider ansökan om överprövning och yrkar att den avslås. Landstinget anför bland annat följande. Det framgår tydligt av kravspecifikationen att en anbudsgivare som är legitimerad psykolog som lägst ska ha kompetensnivå steg 1 inom KBT/KPT och att en anbudsgivare, som i [REDACTED] [REDACTED] fall, som är socionom och legitimerad psykoterapeut men inom annan teoretisk inriktning, som lägst ska ha kompetensnivå steg 2 inom KBT/KPT. Av kraven framgår även motsvarande antal högskolepoäng. Inför kravställandet i upphandlingen har landstinget utifrån upphandlingens givna förutsättningar gjort en noggrann bedömning av den lägsta nivå av kompetens som krävs för att möta landstingets behov. Kraven är proportionerliga. Landstinget har prövat [REDACTED] intyg avseende kompetens utifrån i upphandlingen ställda krav och därvid funnit att 50 timmars orienteringsutbildning i KPT inte motsvarar steg 2. Inte heller hennes 15 hp KBT-utbildning motsvarar steg 2 varför hon inte har uppnått ställda krav. I egenskap av upphandlande myndighet har landstinget vidare själv att avgöra föremålet för upphandling.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU stadgas följande. Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 1 § LOU stadgas följande. En leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

I 16 kap. 5 § LOU stadgas följande. 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 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.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i eller mot någon av de principer som bär upp lagstiftningen. Bestämmelserna ger ingen möjlighet att ifrågasätta valet av föremålet för upphandlingen utan det ankommer på den upphandlande myndigheten att bestämma vad som ska upphandlas. Förvaltningsrätten kan således inte besluta om åtgärder enligt LOU för att ändra på föremålet för upphandlingen.

De grundläggande rättsprinciperna som bär upp lagstiftningen är principerna om ickediskriminering, likabehandling, transparens, proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Med stöd av dessa måste bland annat kraven i förfrågningsunderlaget upprätthållas och ställda krav måste vara effektiva och inte gå utöver vad som är nödvändigt för upphandlingen. När principerna frångås av den upphandlande myndigheten kan förvaltningsrätten besluta att upphandlingen ska göras om eller rättas.

[REDACTED] har gjort gällande att det inte tydligt framgår av kravspecifikationen vilken kompetens som efterfrågas för att kvalificera sig till utvärderingen.

I förfrågningsunderlaget anges att förutsättningen för att ett anbud ska kunna prövas, utvärderas och antas är att skall-kraven är uppfyllda. I position 1 i kravspecifikationen avseende psykologisk behandling med KBT-inriktning (Del A) anges bland annat följande. "Behandlaren ska vara leg. psykolog (KBT) för steg 1-nivå. Alternativt ska behandlaren vara leg. sjuksköterska med specialistutbildning i psykiatrisk omvårdnad, socionom eller yrke som köparen anser likvärdigt och ska ha steg 2-nivå. Med steg 1 avses

lägst motsvarande 30 hp och/eller 45 hp enligt Bologna-processen. Med steg 2 avses 60 hp och/eller 90 hp enligt Bologna.” Samma krav uppställs i position 1 i kravspecifikationen avseende psykologisk behandling med KPT-inriktning (Del B).


Även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagstiftningen inte träds för när (RÅ 2002 ref. 50). I ovan nämnda positioner i kravspecifikationen, vad gäller det andra alternativet på efterfrågad kompetens hos behandlaren, anges inte uttryckligen att behandlaren ska ha en kompetensinriktning på KBT respektive KPT. I rubriken till förfrågningsunderlaget anges emellertid att upphandlingen avser psykologisk behandling med KBT- och KPT-inriktning. Dessa inriktningar efterfrågades dessutom särskilt för behandlaren enligt det första alternativet i kravspecifikationen. Mot bakgrund av detta måste det anses ha varit tillräckligt tydligt vilken kompetens som efterfrågades hos behandlaren i upphandlingen. Bristen i förfrågningsunderlaget härvid har enligt förvaltningsrättens mening därmed inte varit av sådan art eller omfattning att kravet på transparens har åsidosatts eller övriga principer har trätts för när.

██████████ har hävdats att hon inte saknar formell utbildning inom KBT och KPT. Av förfrågningsunderlaget framgår vilken grad av utbildning som krävs av behandlaren för att anbudet ska antas. Enligt förvaltningsrättens bedömning har det inte framkommit att kravet på behandlaren kompetens går utöver vad som är nödvändigt i upphandlingen och därmed strider mot proportionalitetsprincipen. Vidare har det inte framkommit att ██████████ besitter den kompetens som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten konstaterar härutöver att ██████████ anbud enligt tilldelningsbeslutet inte heller uppfyller ett ytterligare skall-krav enligt förfrågningsunderlaget. Hon kan såle-

des inte anses ha lidit eller kunna komma att lida skada av landstingets beslut i upphandlingen.

Sammanfattningsvis har det inte framkommit att landstinget har brutit mot principerna i lagstifningen om offentlig upphandling. Vidare bedömer förvaltningsrätten att [REDACTED] anbud inte uppfyller förfrågningsunderlagets samtliga skall-krav. Landstinget har därför haft fog för sitt beslut att förkasta hennes anbud vid anbudsprövningen. [REDACTED] [REDACTED] ansökan om åtgärder enligt LOU ska därför avslås

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1 A LOU)



Klas Innerstedt
rådman

Målet har handlagts av Linnea Åman.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens dom/beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Stockholm.. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Tala om varför Ni anser att domen/beslutet ska ändras och vilken ändring Ni vill ha. Sänd även med sådant som Ni anser ha betydelse och som Ni inte tidigare gett in.

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då Ni fick del av domen/beslutet. För offentlig part räknas dock treveckorstiden från den dag dom/domen/beslutet meddelades. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Tala om vilken dom eller vilket beslut Ni överklagar genom att anteckna förvaltningsrättens namn och målnummer.

Underteckna skrivelsen, gör namnförtydligande samt uppge personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Adress och telefonnummer till Er arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där Ni kan nås för delgivning. Har Ni redan tidigare lämnat dessa uppgifter i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver Ni inte uppge dem igen.

Om Ni anlitar ombud kan ombudet i stället underteckna skrivelsen. Ombudet ska sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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 angivna lagarna.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av förvaltningsrättens dom/beslut.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

