

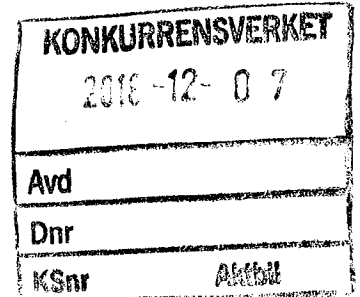


FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Föredraganden
Elisabet Heimer

DOM
2018-12-07
Meddelad i Falun

Mål nr
4018-18

Sida 1 (5)



SÖKANDE

Nurse Partner Scandinavia AB, 556576-9345
Box 289
371 24 Karlskrona

MOTPART

Landstinget Dalarna
Box 712
791 29 Falun

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 234967

| Postadress | Besöksadress | Telefon | Telefax | Expeditionstid |
|--------------------------|--------------|---|---------------|---|
| Box 45 S-791 21 Falun | Kullen 4 | 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se | 023-383 00 80 | måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00 |

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Landstinget Dalarna upphandlar ramavtal för bemanningstjänst avseende specialistläkare inom allmänmedicin och övriga specialiteter (LD18/00966) genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut fattades den 7 september 2018.

Nurse Partner Scandinavia AB ansöker om överprövning och yrkar i första hand att utvärderingen ska göras om och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlag och utvärdering ska vara utformade så att de leder till ett rättvisande resultat, dvs. att det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga kommer att antas. Ett förfrågningsunderlag som inte är utformat så uppfyller inte kraven på transparens, likabehandling och förutsebarhet.

Bolaget har beskrivit att dess läkare har minst två års erfarenhet, vilket landstinget tolkat som att kravet om erfarenhet de senaste två åren inte är uppfyllt. Att en formulering i en mycket omfattande rutinbeskrivning inte anses uppfylla kravet är orimligt. En så omfattande beskrivning bör ses i dess helhet och vid eventuella frågetecken ska ett förtydligande begäras in. Som svar på punkt 6.2 i de administrativa föreskrifterna bekräftar bolaget också att alla villkoren i dokumentet Mall för upphandlingskontrakt accepteras. Därmed har bolaget på ytterligare ett sätt bekräftat att kraven på läkarna uppfylls.

Många andra leverantörer har på samma sätt blivit uteslutna pga. krav på orimligt detaljerade beskrivningar och en utvärdering som krävt mycket exakta formuleringar. Att ha långa beskrivningar över hur man i detalj uppfyller kraven är inte rimligt. Det är inte proportionerligt och hämmar konkurrensen. Bolaget har lidit skada av att landstinget felaktigt förkastat dess anbud.

Landstinget anser att begäran om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Landstinget har ställt en rad obligatoriska krav på bevis, bl.a. ska anbud innehålla en rad rutinbeskrivningar vilka framgår av punkterna 9.1 och 13.1 i mallen för upphandlingskontrakt. De krav som ställts är både proportionerliga och tydliga. Av punkt 9.1 underpunkt 4 framgår att leverantören ska ha rutiner för och intyga att läkare bedrivit klinisk verksamhet de senaste två åren inom aktuell specialitet. Syftet med kravet är att säkerställa att leverantören har tillräckliga resurser och kompetens för att fullgöra uppdraget. Landstinget kan inte utläsa av Nurse Partners rutinbeskrivning att bolaget har rutiner för att säkerställa detta.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Inledning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grund av vad Nurse Partner anfört är visat att landstinget brutit mot någon av de grundläggande principerna eller annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Nurse Partner lidit eller kan komma att lida skada (jfr 20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (se 4 kap. 1 § LOU).

Det är Nurse Partner som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter som talan grundas på och som har att klargöra och konkretisera på vilket sätt de påstådda bristerna har medfört skada (jfr RÅ 2009 ref. 69 och HFD 2013 ref. 53).

Upphandlingsdokumenten

Av upphandlingens administrativa föreskrifter (punkt 4.4) framgår bl.a. följande.

Leverantör ska styrka sin tekniska förmåga och kapacitet. Som bevis ska anbudet innehålla:

1. En beskrivning av leverantörens rutiner för kontroll av läkare. Leverantör ska bifoga rutinbeskrivningar på samtliga punkter 1–13 (Enligt punkt 9.1 i Mall för upphandlingskontrakt).

Av dokumentet Mall för upphandlingskontrakt (punkt 9.1 underpunkt 4) framgår bl.a. följande.

Leverantören har rutiner för och intygar att läkare:

4. Bedrivit klinisk verksamhet de senaste två åren inom aktuell specialitet.

Förvaltningsrättens bedömning

Nurse Partner har i första hand yrkat att utvärderingen ska göras om. Till stöd för talan i denna del har Nurse Partner i huvudsak anfört att bolaget uppgett att förmedlade läkare ska ha minst två års erfarenhet inom sitt yrkesområde och aktuell specialitet. Det framgår dock av skrivelsen i Mall för upphandlingskontrakt att det krav som uppställts är att leverantören ska ha rutiner för och intyga att läkare bedrivit klinisk verksamhet de senaste två åren inom aktuell specialitet. Detta kan inte anses vara samma sak. Förvaltningsrätten instämmer därför i landstingets bedömning att bolaget inte med stöd av den aktuella formuleringen har visat att kravet är uppfyllt. Det är inte heller tillräckligt att Nurse Partner som svar på punkten 6.2 i upphandlingens administrativa föreskrifter har kryssat för att de accepterar villkoren i Mall för upphandlingskontrakt (jfr Kammarrätten i Stockholms dom den 27 juni 2017 i mål nr 766-17). Vidare finns inte någon skyldighet för upphandlande myndigheter att begära in förtydliganden enligt 4 kap. 9 § LOU. Nurse Partner har därmed inte visat att landstingets beslut att förkasta bolagets anbud stått i strid med upphandlingsdokumenten, de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU.

I andra hand har Nurse Partner yrkat att upphandlingen ska göras om. I denna del har bolaget i huvudsak anfört att det är oproportionerligt och att det hämmar konkurrensen att kräva långa beskrivningar över hur anbudsgivare i detalj uppfyller kraven. Förvaltningsrätten anser att det som bolaget

har anfört inte styrker att kraven är oproportionerliga i LOU:s mening eller att kraven är utformade på ett sådant sätt att leverantören måste lämna in beskrivningar på ett sätt som hämmar konkurrensen. Kraven är vidare tydliga på så sätt att en normalt omsorgsfull anbudsgivare bör förstå dem.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att Nurse Partner inte på ett klart och tydligt sätt har visat att landstinget har brutit mot de grundläggande principerna eller annan bestämmelse i LOU genom utformningen av upphandlingsdokumenten, eller att landstinget har utvärderat anbudet i strid med upphandlingsdokumenten, de grundläggande principerna eller annan bestämmelse i LOU. Skäl för ingripande saknas därmed och Nurse Partners ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Reb Kerstinsdotter
förvaltningsrättsfiskal



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma 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 infaller på en lördag, söndag eller 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.

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 avisar 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.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

