



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2011-06-21
Meddelad i
Linköping

Mål nr
2668-11
Enhet 2

SÖKANDE

Stiftelsen Delta, 879500-2636
Deltagården
Råsboda
74045 Tärnsjö

Ombud: Jan Svärd
Växthusgatan 28
733 33 Sala

MOTPART

Kriminalvården
601 80 Norrköping

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-06-22	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Bakgrund

Kriminalvården har genomfört en förenklad upphandling av ramavtal för avrop av vård och behandling vid behandlingshem av frivårdsklienter som dömts till kontraktsvård och intagna som vistas utanför anstalt i utslussningsåtgärd enligt 56 § lagen om kriminalvård i anstalt, diarienummer 29-2010-24376.

Genom tilldelningsbeslut den 14 april 2011 tilldelades flera olika bolag upphandlingen, vilka alla uppfyllde samtliga kvalificeringskrav samt var det anbud som gav den ekonomiskt mest fördelaktiga lösningen.

Vid anbudskvalificeringen fann Kriminalvården att Stiftelsen Delta (bolaget) inte kvalificerade sig vidare till utvärderingsfasen p.g.a. att bolaget inte uppfyllde ställda skall-krav.

Yrkanden

Bolaget ansöker om överprövning enligt LOU. Bolaget uppfyller alla krav som ställs på vårdgivare när anbudet lämnades in. Ratingen på kvalitetsindex var på det inlämnade anbudet 7,7. Bolaget skickade in sitt nya kvalitetsindex som kom i februari 2011 och den nya ratingen var på 6,8. Bolaget har de senaste 35 åren erbjudit Kriminalvården vårdplatser. Bolaget har varit känt för att vara mycket bra på att vårda tungt kriminella personer. Bolaget kan inte förstå att det kan falla på ett kvalitetssystem som går ut på att manipulera och styra som man själv vill för att få ett önskvärt utfall. Kvalitetssystemet som Skandinavisk sjukvårdsinformation har, är inte evidensbaserat och saknar grund för att bedöma en verksamhet som ett HVB-hem när det handlar om offentlig upphandling. I det här systemet går det

att välja vilka som ska intervjuas och därigenom styra utfallet på det kvalitetsindex som önskas. Bolaget anser inte att de blivit objektivt bedömda. Hela upphandlingen har utförts på ett sätt som strider mot de regler som EU har ställt upp.

Kriminalvården har i yttrande anfört bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget har Kriminalvården valt att istället för referenstagning använda sig av kundnöjdhetsmätning genom ett fristående kvalitetsindexföretag. Detta har bedömts mer objektivt och rättvisande än traditionell referenstagning. Referenstagning eller mätning av kundnöjdhet utgör endast en del av innehållet i en kvalitetssäkringsprocess. Det är riktigt att bolaget vid anbudets inlämnande kunde redovisa ett kvalitetsindex som uppfyllde det uppställda skall-kravet. Bolaget har emellertid under utvärderingsfasen redovisat en mätning av kundnöjdhet som understiger 7,5, vilket är minimikravet. Bolaget når därmed inte upp till ställda krav. Kriminalvården vill även påpeka att ett sjunkande kvalitetsindex under avtalsperioden skulle kunna medföra grund för hävning. Vidare kan Kriminalvården endast konstatera att så länge det inte finns någon statlig eller annat offentligt oberoende kontrollsystem, är en upphandlande myndighet beroende av anbudsgivarens ärlighet. Medveten manipulation av fakta för att framställa sig i bättre dager är i stort sett omöjligt att gardera sig emot. Denna risk finns i minst lika hög utsträckning vid traditionell referenstagning. Skulle det visa sig att ett bolag medvetet lämnat felaktiga uppgifter i upphandlingen kan även det vara en hävningsgrund av avtalet.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av 1 kap. 9 § LOU framgår följande. Upphandlande myndigheter skall 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.

Av 16 kap. 5 § LOU framgår 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.

I förfrågningsunderlaget under avsnitt 8 ”Krav på vårdgivare – *kvalitets-säkring*” anges att vårdgivaren ska vara ansluten till ett oberoende kvalitetsindexföretag (t.ex. Skandinavisk sjukvårdsinformation) som utifrån intervjuer med ansvariga placerare mäter kundnöjdhet. Den samlade ratingen av kundnöjdheten ska ligga på övre fjärdedelen av poängskalan.

Av Kriminalvårdens ”Frågor och svar” för upphandlingen framgår bl.a. att anbudsgivare är fria att välja vilket oberoende företag man vill för att mäta kundnöjdhet. Det är viktigt att en poängskala används för att ratingen ska kunna värderas. På en 10-gradig skala ska ratingen vara minst 7,5, på en 5-gradig skala 3,75 och på en 4-gradig skala 3,0. Redovisad mätning av kundnöjdhet ska omfatta alla placeringar oavsett vem som remitterat klienten. Vidare framgår det att mätningarna ska göras kontinuerligt över tid och inte vara någon enstaka insats. Kriminalvården kommer att begära in uppdatering av rating kontinuerligt under avtalsperioden.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

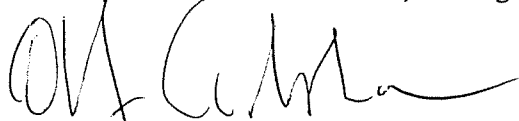
Enligt det aktuella skall-kravet ska anbudsgivaren vara ansluten till ett kvalitetsindexföretag och erhålla en rating som ligger inom den övre fjärdedelen. Vid en skala upp till 10 så innebär det en rating på minst 7,5. Kvalitetsmätningen ska ske kontinuerligt. Detta måste anses innebära att anbudsgivarens rating måste ligga på minst 7,5 även under upphandlingsförfarandet. Bolaget bör ha varit medvetet om detta krav. Bolaget har inledningsvis uppfyllt skall-kravet och gått vidare till utvärderingsfasen. Bola-

get har i en senare mätning endast erhållit en rating med 6,8 och uppfyller därmed inte längre kravet.

Vad gäller frågan om Kriminalvårdens val av metod för kvalitetsmätning finner förvaltningsrätten att förfrågningsunderlaget har varit lika för alla. Varje anbudsgivare har fritt fått välja vilket oberoende företag som ska användas till mätningen av kvalitetsindexet. Det torde ligga på varje anbudsgivares ansvar att anlita det företag som utför en korrekt mätning och som återspeglar anbudsgivarens index för kundnöjdhet.

Stiftelsen Delta har inte visat att Kriminalvården har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag genom att förkasta anbudet från stiftelsen eller genom valet av kvalitetssäkring genom krav på anslutning till och rating av ett kvalitetsindexföretag. Ansökan ska därför avslås.

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



Olof Carlstedt

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Nathalie Lacotte Olsson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas emellertid från den dag beslutet meddelades.

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

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

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

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.