



SÖKANDE

Svensk dos AB, 556869-9143

Ombud: Advokaten Joel Fingal och juristen Jessika Brännlund
Advokatfirman Delphi
Östra Hamngatan 29
411 10 Göteborg

MOTPARTER

1. Region Värmland
2. Region Örebro län
3. Region Sörmland

Ombud för 1-3: Regionjuristen Carl-Martin Gölstam
Box 6363
751 35 Uppsala

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
LUK

KONKURRENSVERKET	
2019-09-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Svensk dos AB:s ansökan och beslutar att Region Värmlands, Region Örebro läns och Region Sörmlands upphandling "Dos Öppenvård 3-Klövern" dnr UPPH2019-0240, ska göras om.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Region Värmland, Region Örebro län och Region Sörmland (regionerna) genomför upphandling av koncessionsavtal avseende dosdispensering benämnd "Dos Öppenvård 3-Klövern" dnr UPPH2019-0240.

Svensk dos AB (bolaget) ansöker, innan tilldelningsbeslut meddelats i upphandlingen, om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om.

Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande. Regionerna har utformat upphandlingen på ett sätt som begränsar konkurrensen. Den längsta möjliga uppstartstiden från att kontraktet ingås till dess avtalet startar är 5,5 månader. Uppstartstiden medför att befintlig leverantör gynnas och övriga potentiella leverantörer missgynnas. För att kunna utföra den tjänst som upphandlingen avser behöver den leverantör som i dag inte utför tjänsten för regionerna utöka sin verksamhet. Tiden fram till avtalsstart är alltför kort för att bolaget ska kunna lämna ett anbud och bolaget saknar möjlighet att vidta förberedande åtgärder i den utsträckning som skulle krävas för att säkerställa en patientsäker avtalsstart till den 1 mars 2020.

Regionerna medger bifall till bolagets ansökan och anser att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen ska göras om. Regionerna anför i huvudsak följande. Som upphandlingarna kommit att bli utformade följer en uppstartningstid på ca 5,5 månader från avtals ingående tills avtalsstart. Bolaget gör gällande att tiden är för kort och att bolaget till följd därav hindras att lägga anbud. Utifrån vad som framkommit i målen anser regionerna att upphandlingarna ska göras om för att inte likabehandlingsprincipen ska trädas förnär.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LUK eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LUK besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I 4 kap. 1 § LUK anges att 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.

Förvaltningsrätten konstaterar att parterna är överens om att upphandlingen strider mot LUK och dess grundläggande principer. Även om förvaltningsrätten inte är bunden av regionernas medgivande och därför ska göra en självständig prövning av saken i målet (jfr t.ex. Kammarrätten i Jönköpings dom den 4 juni 2013 i mål nr 3998-12) finner rätten inte skäl att avvika från parternas inställning att tiden mellan planerat avtalstecknande och avtalsstart är alltför kort samt att detta otillbörligt kan gynna befintlig leverantör. De aktuella bristerna har påverkat bolagets möjlighet att lämna anbud och bolaget har därigenom lidit eller kan komma att lida skada. Skäl för ingripande enligt LUK föreligger därför. Eftersom bristerna är hänförliga till det konkurrensuppsökande skedet ska upphandlingen göras om. Bolagets ansökan ska därmed bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Kristina Jaros Åberg
rådman

Målet har handlagts av föredragande juristen Nicklas Rydgren.



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 nyårs-afton, 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 avvisar 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.