



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Anna Aktermo

DOM
2011 -11- 02
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 9543-11 E

SÖKANDE

Cervident AB, 556199-6132
 Box 214
 201 22 Malmö

MOTPART

Region Skåne
 291 89 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2011-11-03	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår yrkandet om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 82706

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

Telefax
 040-97 24 90
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Region Skåne genomför upphandling av ramavtal avseende tandtekniska tjänster genom ett förenklat förfarande enligt 15 kap. LOU.

Cervident AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas och i andra hand att den ska göras om. Som grund för detta anför bolaget följande. I upphandlingen har under punkt E 2 bl.a. angetts att ”beställaren kommer att, med viss marginal, anta så många leverantörer som beställaren anser sig behöva för att tillgodose sitt behov av tandtekniska tjänster för respektive avtalsområde”. För att Cervident AB ska kunna lämna ett affärsmässigt anbud behövs information från upphandlande myndighet som gör att bolaget ges en rimlig möjlighet att beräkna det antal leverantörer som upphandlande myndighet har för avsikt att teckna avtal med samt hur många av dessa som ska finnas inom folktandvårdens geografiska närhet. En avsaknad av denna information innebär att Cervident AB kan lida skada och att Region Skåne går miste om anbud samt att anbuden inte blir affärsmässiga och hållbara vilket motverkar syftet med upphandlingen. Cervident AB behöver inte nödvändigtvis i förväg veta exakt hur många leverantörer Region Skåne avser att teckna avtal med, men i vart fall behövs det uppgifter om ungefärligt antal större labb, antal specialistlabb samt huruvida närlaboratorier – med hänsyn till patientbesök för t.ex. färgtagning – ska tilldelas kontrakt utifrån denna parameter.

Region Skåne anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Cervident AB anser att upphandlingsföreskrifterna inte är förutsebara eftersom förfrågningsunderlaget inte innehåller någon uppgift om hur många leverantörer som kommer att antas i upphandlingen eller om hur detta kan beräknas. Av 15 kap. 2 § LOU framgår att ramavtal där alla villkor är fastställda får ingås med valfritt antal leverantörer. Det finns inget krav i LOU

på att det i förfrågningsunderlaget ska anges hur många leverantörer som den upphandlande myndigheten avser att tilldela ramavtal. Däremot finns det en skyldighet för upphandlande myndighet att tillvarata den konkurrens som finns på marknaden. Region Skåne har i den aktuella upphandlingen, för att försäkra sig om att konkurrensen utnyttjas på bästa sätt, valt att på förhand inte ange hur många leverantörer som kan komma att erhålla ramavtal. Syftet med att inte begränsa antalet leverantörer är att Region Skåne vill att alla leverantörer på marknaden ska ha möjlighet att lämna anbud i upphandlingen. Eftersom Region Skåne inte har möjlighet att förutse hur många leverantörer som kommer att lämna anbud saknar man möjlighet att ange hur många leverantörer som kommer att erhålla tilldelning. Den omständigheten att det slutliga antalet ramavtalsleverantörer inte har angetts i förfrågningsunderlaget påverkar inte anbudsgivarnas förutsättningar att lämna anbud. Cervident AB har även anfört att man saknar uppgift om hur många leverantörer som ska finnas inom folktandvårdens ”geografiska närhet”. Förfrågningsunderlaget innehåller inte något krav på viss geografisk närhet till folktandvården. Cervident AB:s påstående om att det är oförutsebart att det inte finns uppgift om vilket antal leverantörer som Region Skåne avser tilldela ramavtal inom ett visst geografiskt område saknar stöd i såväl LOU som i det aktuella förfrågningsunderlaget.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

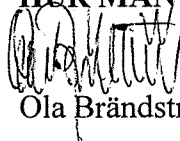
Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt.

Förvaltningsrättens bedömning

Cervident AB har gjort gällande att det aktuella förfrågningsunderlaget inte är förutsebart då det saknas uppgift om hur många leverantörer upphandlande myndighet avser att teckna ramavtal med och att bolaget därför inte kan lämna ett affärsmässigt anbud. Ett ramavtal enligt 15 kap. LOU där alla villkor är fastställda får ingås med valfritt antal leverantörer. Någon skyldighet att i förfrågningsunderlaget ange hur många leverantörer som en upphandlande myndighet avser att teckna avtal med finns inte i LOU. Förvaltningsrätten anser inte att det faktum att det inte av förfrågningsunderlaget framgår hur många leverantörer som Region Skåne kommer att tilldela ramavtal, vare sig exakt eller ungefärligt, innebär att förfrågningsunderlaget kan anses oförutsebart eller att det kan anses påverka anbudsgivarnas möjlighet att utforma och lämna anbud i den aktuella upphandlingen. Vad Cervident AB har anfört avseende antal leverantörer som upphandlande myndighet har för avsikt att teckna avtal med utgör därför inte grund för ingripande enligt LOU.

Cervident AB har vidare anfört att upphandlande myndighet bör lämna information om huruvida närlaboratorier kommer att tilldelas kontrakt enligt denna parameter. Av förfrågningsunderlaget framgår att utvärderingskriteriet för tilldelning av ramavtal är lägsta pris. Inte heller vad Cervident AB anfört i detta hänseende utgör således grund för ingripande enligt LOU.

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


Ola Brändström



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 offentligpart 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

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.

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

DV 3109/1B LOU