



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-10-14
Meddelad i
Linköping

Mål nr
6203-16
6267-16

SÖKANDE

Rett Bemanning Sverige AB, 556998-1185

Ombud: Jan Göransson
Rett Bemanning Sverige AB
Attarpsvägen 16 D
564 35 Bankeryd

KONKURRENSVERKET	
2017-01-16	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

MOTPARTER

1. Landstinget Sörmland, 232100-0032
2. Landstinget Västmanland, 232100-0172

Båda genom: Inköp Sörmland Västmanland
631 88 Eskilstuna

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 265439

Postadress Box 406 581 04 Linköping	Besöksadress Brigadgatan 3	Telefon 013-25 11 00 E-post: forvaltningsratten@linkoping@dom.se www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se	Telefax 013-25 11 40	Expeditionstid måndag-fredag 08:00-16:00
--------------------------------------------------	--------------------------------------	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------	-------------------------------------------------------

ANSÖKAN M.M.

Landstinget Sörmland och Landstinget Västmanland (Landstingen) genomför ramavtalsupphandlingen Bemanningstjänster läkare till område psykiatri (dnr DU-UPP16-0126) genom förenklat förfarande enligt LOU. Tilldelningsgrund är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Rett Bemanning Sverige AB (Bolaget) har lämnat anbud i upphandlingen. Av tilldelningsbeslut framgår att Bolaget inte kvalificerats för att gå vidare till utvärdering. Som skäl anges att krav enligt 2.2.2.2 Levererade uppdrag, 2.2.2.3 Referensuppdrag och 3.4.1.1 Genomförandebeskrivningar inte är uppfyllda.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen.

Landstingen bestrider bifall till ansökan.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT**Bolaget**

I anslutning till 2.2.2.2 och 2.2.2.3 förfrågningsunderlaget har Bolaget redovisat bl.a. Psykiatri Medicross, olika uppdrag om 737 timmar under perioden den 1 september 2015–30 april 2016. Enbart detta uppdrag överstiger kravet på 500 timmar. Medicross är ett läkarbemanningsföretag som har avtal med flera landsting. Genom samarbetet med Medicross har Bolaget levererat läkare i bl.a. Västra Götaland, Halland och Skåne. Bolaget har funnit läkare mot de specifikationer som angetts, bl.a. psykiatriker. Medicross har dock stått som ansvarig till slutkund, eftersom Bolaget saknat avtal. Uppdragen som utförts av Medicross med läkare från Bolaget ligger inte alls delvis utanför tidsintervallet. Att kraven uppfylls kan med enkelhet

verifieras och styrkas genom kontakt med Medicross. I ett stort antal upphandlingar som Bolaget deltagit i har Medicross godkänts som referens. Att denna referens inte skulle vara ett fullgott exempel på levererat uppdrag inom barn- och ungdomspsykiatri ter sig märkligt. Det är märkligt att Landstingen inte välkomnar Bolagets samarbete med Medicross.

Bolaget har under lång tid levererat läkare till Landstingen. Med ett vidare synsätt och en mer pragmatisk hållning hade Bolaget kunnat kvalificeras. Om något varit oklart hade Landstingen mycket enkelt kunnat begära komplettering, utan att tillföra anbudet något nytt och åsidosätta kravet på opartiskhet.

Om syftet med upphandlingen varit att teckna avtal för att säkerställa leverans av läkare inom alla tre subspecialiteter inom psykiatri, vore ett alternativ att erbjuda anbudslämnande på hela eller delar av upphandlingen. På det sättet hade Landstingen fått möjlighet att välja de mest kvalificerade leverantörerna inom varje subspecialitet.

Landstingen

I punkten 2.2.2.2 i förfrågningsunderlaget ställs krav på att leverantören ska kunna uppvisa referensuppdrag om minst 500 timmar inom professionen barn- och ungdomspsykiatri för ett visst tidsintervall. Landstingen har bedömt att referensuppdragen som utförts av företaget Medicross inte kan beaktas. Uppdragen är inte utförda av Bolaget och det finns inte något åberopande av annans kapacitet eller åtagande i anbudet som gör att Bolaget kan tillgodoräkna sig uppdragen. Inget av de övriga redovisade referensuppdragen ligger mer än delvis inom efterfrågat tidsintervall. Mot bakgrund av detta uppfyller bolaget inte det aktuella kravet.

Vidare ställs i punkten 2.2.2.3 i förfrågningsunderlaget krav på att leverantören ska kunna uppvisa referensuppdrag avseende barn- och ungdomspsykiatri. Det enda uppdrag som uppfyller kravet på leverans av en enskild namngiven läkare som gjort minst 80 timmar sammanhängande tjänstgöring och som utförts av Bolaget självt kan inte beaktas, eftersom det delvis ligger utom angiven tidsram.

Landstingen efterfrågar i punkten 3.6.1 i förfrågningsunderlaget genomförandebeskrivningar. Bolagets beskrivningar är på cirka sex och en halv A4-sida med en annan rubriksättning än den efterfrågade. Övriga anbudsgivares har lämnat beskrivningar är i enlighet med vad som föreskrivits förfrågningsunderlaget. Innehållet i Bolagets beskrivningar har, oaktat bristerna avseende form, vid bedömningen inte uppnått kravgränsen.

Enligt Landstingen har det inte varit möjligt att läka bristerna i Bolagets anbud genom förtydligande eller komplettering.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagrum

En upphandlande myndighet får begära att en ansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning (15 kap. 12 § andra stycket LOU).

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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

2.2.2.2 Levererade uppdrag

Under den senaste 12-månadersperioden, räknat från sista dag för anbudsansökan, ska leverantören ha tillhandahållit specialistläkare till

- vuxenpsykiatri i en omfattning av minst 1000 timmar
- barn- och till ungdomspsykiatri i en omfattning av minst 500 timmar.

För att styrka ovan ska leverantören lämna en förteckning över levererade uppdrag.

Med uppdrag avses bekräftat avropssvar (beställning) mot ett avtal.

2.2.2.3 Referensuppdrag

Leverantören ska ha erfarenhet av förmedling av minst 2 liknande uppdrag inom bemanningsområdet som utförts med godkänt resultat inom den senaste 18-månadersperioden räknat från sista anbudsdag.

Med liknande uppdrag avses ett bemanningsuppdrag inom barn- och ungdomspsykiatri respektive ett uppdrag inom vuxenpsykiatri motsvarande köparens behov, som vid anbudslämnandet vardera omfattat minst 80 timmars sammanhängande tjänstgöring för enskild läkare på ett och samma uppdrag inom en 14-dagarsperiod.

Som bevis för detta ska leverantören i anbudet lämna uppgifter om referensuppdragen i bilaga 10 och 11 eller likvärdig blankett innehållande samtliga efterfrågade uppgifter.

Förvaltningsrättens bedömning

Utformingen av punkten 2.2.2.2 i förfrågningsunderlaget utesluter enligt förvaltningsrättens mening inte uppdrag i form av leverans av specialläkare till ett annat bemanningsföretag. Vid prövningen av Bolagets kravuppfyllelse enligt punkten 2.2.2.2 i förfrågningsunderlaget kan därmed de åberopade uppdragen för företaget Medicross inte avfärdas på de grunder som Landstingen har anfört. Förvaltningsrätten konstaterar emellertid att det vare sig av referensen Medicross eller av någon annan referens som är angiven i Bilaga 11 till anbudet framgår att Bolaget har erfarenhet av sådant liknande uppdrag som avses i 2.2.2.3 förfrågningsunderlaget. Detta då referensen från Medicross inte avser någon enskild läkare och övriga referenser inte uppfyller kraven avseende omfattning och tid. Därmed är ett obligatoriskt krav i upphandlingen inte uppfyllt. Med hänsyn till lika-behandlingsprincipen i LOU har Landstingen därför haft fog för att inte kvalificera Bolaget som leverantör. Proportionalitetsprincipen har beaktats.

Obligatoriska krav som är bristfälligt uppfyllda i det ursprungliga anbudet får inte kompletteras i efterhand så att de efter komplettering är uppfyllda. Vidare ankommer det på den upphandlande myndigheten att avgöra om en komplettering ska begäras. Landstingen har mot denna bakgrund inte brutit mot LOU genom att inte begära att Bolaget ska komplettera sitt anbud.

Vad Bolaget har åberopat i övrigt visar inte att Landstingen brutit mot LOU.

Vid angivna förhållanden har någon grund för ingripande mot upphandlingen enligt 16 kap. 6 § LOU inte framkommit. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D LOU).

Marika Ericson

Tf. rådman

Föredragande: Carl Hultsberg



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.