



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredraganden
Antonia Eriksson

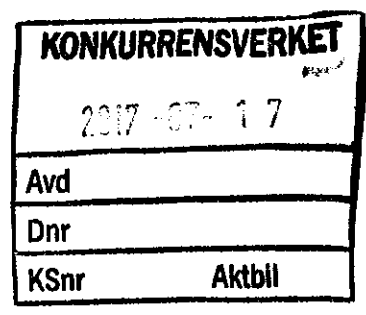
DOM
2017-07-14
Meddelad i Falun

Mål nr
2542-17

SÖKANDE
Mäkinen Konsult AB, 556471-9713
Birger Jarlsgatan 113 D
113 56 Stockholm

MOTPART
Landstinget Dalarna
Box 712
791 29 Falun

SAKEN
Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Mäkinen Konsult AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 197772

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Landstinget Dalarna genomför upphandling av ett ramavtal avseende neuropsykiatriska utredningar för barn, ungdomar och vuxna (LD17/01002) genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Tilldelningsbeslut fattades den 29 maj 2017 varvid andra leverantörer än Mäkinen Konsult AB antogs.

Mäkinen Konsult AB (Mäkinen Konsult) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska rätta upphandlingen på så sätt att Mäkinen Konsults anbud beaktas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Mäkinen Konsult anför i huvudsak följande. Landstinget har i upphandlingsrapporten uppgett att bolaget inte har uppfyllt kravet i punkt 3.6.3 "Redovisning av kvalitetssäkringsarbetet" i de administrativa föreskrifterna. Enligt Landstinget redovisas inte rutiner för dokumentation av genomförda vårdåtgärder som styrker detta arbete. Samtliga professioner som deltar i de upphandlade teamutredningarna har en lagstadgad skyldighet att dokumentera sina behandlingar, bedömningar och insatser och journalsystem. De tjänster som upphandlats resulterar i slutändan i ett utlåtande som i sig är att anse som en sammanställd dokumentation/journalföring. Även om anbudet har en brist är det oproportionerligt att Landstinget förkastar bolagets anbud för att en mening saknas. Om domstolen inte delar denna uppfattning uppfyller förfrågningsunderlaget i vart fall inte kravet på transparens vilket innebär att upphandlingen ska göras om. Mäkinen Konsult har levererat psykologtjänster till Landstinget under flera års tid och ett nära och förtroendefullt samarbete har byggts upp. Mäkinen konsult journalför patientmaterial i Landstingets journalsystem Take Care och överlämnar arbetsmaterial fysiskt till respektive enhet i likhet med Landstingets anställda psykologer.

Landstinget Dalarna (Landstinget) bestrider bifall till yrkandena och anför i huvudsak följande. Kraven har varit tydliga och förfrågningsunderlaget har uppfyllt lagstiftningens krav på transparens. Mäkinen konsult har inte uppfyllt de uppställda kraven. Landstinget har i förfrågningsunderlaget bifogat länk dels till Socialstyrelsens föreskrift (SOSFS 2011:9) om ledningssystem för systematiskt kvalitetsarbete, dels till psykologförbundets hemsida som beskriver de krav som ställs på vårdgivare som bedriver verksamhet i egen regi. Ingen leverantör har under anbudstiden ställt frågor eller haft synpunkter på förfrågningsunderlaget. Förfrågningsunderlaget uppfyller enligt Landstinget kraven på transparens. Av de administrativa föreskrifterna framgår att vårdgivare ska ha ett ledningssystem för kvalitet och patientsäkerhet och vara uppbyggt enligt SOSFS 2011:9. Kvalitetsarbetet ska minst innehålla rutiner för avvikelshantering, egenkontroll och dokumentation av genomförda vårdåtgärder (journalföring) i enlighet med patientdatalagen och Socialstyrelsens föreskrift HSLF-FS 2016:40. Att all vård ska journalföras framgår av patientdatalagen och punkt 8.12 i Mall för upphandlingskontrakt. Av förfrågningsunderlaget framgår också att Landstinget behöver säkerställa att de vårdgivare som lämnar anbud också ska redogöra för hur de avser att lösa sin journalföringsskyldighet och rutiner för hur vårdgivaren fullgör journalföringsplikten. Mäkinen Konsult redovisar inte rutiner för dokumentation av genomförda vårdåtgärder som styrker detta arbete.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter som talan grundas på (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har i målet att pröva om det på grundval av vad Mäkinen Konsult anfört är visat att Landstinget brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört

att Mäkinen Konsult lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § första stycket 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 (4 kap. 1 § LOU).

En huvudprincip enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle strida mot likabehandlingsprincipen och principen om öppenhet och förutsebarhet.

Upphandlingsdokumentet

Av de administrativa föreskrifterna framgår såvitt är av intresse i detta mål följande.

3.6.3 Kvalitetssäkring

Krav: Vårdgivare ska ha ett ledningssystem för kvalitet och patientsäkerhet i enlighet med Socialstyrelsens föreskrifter och allmänna råd om ledningssystem för systematiskt kvalitetsarbete (SOSFS 2011:9).

Kvalitetsarbetet ska vara uppbyggt enligt SOSFS 2011:9, se <http://www.socialstyrelsen.se/publikationer2011/2011-6-38> alt <http://www.psykologforbundet.se/Psykologforetagarna/Driva-egen-firma/Lagar-och-regler/>

Krav: Kvalitetssäkringsarbetet ska minst innehålla rutiner för:

- Avvikelsehantering
- Egenkontroll
- Dokumentation av genomförda vårdåtgärder.

Krav: Som bevis på att kravet uppfylls ska leverantör bifoga redovisning och/eller handlingar som styrker detta arbete.

| | |
|---|------------------------------|
| Krav enligt ovan uppfylls. | |
| <input type="checkbox"/> Ja | <input type="checkbox"/> Nej |
| Anmärkning/kommentar: | |
| Ovanstående dokument återfinns som bilagor under följande flik i anbudet: | |
| Handlingar avseende kvalitetssäkring/certifiering | Flik/Bilaga |

Av Mall för upphandlingskontrakt framgår såvitt är av intresse i detta mål följande.

8.12 Journalhantering

Vid vård av patienter ska det föras patientjournal. Syftet är att bidra till en god och säker vård av patienten. Vårdgivare ska föra patientjournal över genomförda behandlingar i enlighet med vad som stadgas i Patientdatalagen (SFS 2008:355). Socialstyrelsens föreskrifter HSLF-FS 2016:40 ska tillämpas då vårdgivare behandlar patienters personuppgifter i verksamhet som omfattas av 1 kap 1§ patientdatalagen.

Patient ska på begäran själv kunna få ta del av och få utskrift av sin journal.

Vårdgivare bör arbeta med datajournalen för att underlätta samarbetet med landstinget.

Utredningsmaterial ska skannas in av vårdgivaren och skickas till remiterade verksamhet, villkorat av att patientens samtycke kan inhämtas.

Köparen bistår med relevanta journalkopior, efter inhämtat samtycke eller efter så kallad "men"-prövning i enlighet med 25 kap 1§ offentlighets- och sekretesslagen.

Förvaltningsrättens bedömning

Mäkinen Konsult har anfört att det är oproportionerligt att förkasta deras anbud för att de inte uppfyller kraven i 3.6.3 eftersom samtliga professioner som deltar i de upphandlade teamutredningarna har en lagstadgad skyldighet att dokumentera sina behandlingar, bedömningar och insatser i journalsystem, samt att tjänsten som upphandlats i slutändan resulterar i ett utlåtande som i sig är att anse som en sammanställd dokumentation/journalföring. Landstinget har för sin del anfört att Mäkinen Konsult inte har uppfyllt uppställda krav i upphandlingen (jfr punkten 3.6.3 Kvalitetssäkring). Av det underlag som getts in till förvaltningsrätten framgår inte att Mäkinen Konsults anbud innehållit sådan redovisning. Det faktum att det finns en lagstadgad skyldighet att föra journal förändrar inte det förhållandet att Mäkinen Konsult inte har redovisat rutinerna för detta i enlighet med kravet i de administrativa föreskrifterna. Av praxis framgår att antagande av ett anbud som inte uppfyller de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget står i strid mot likabehandlings- och proportionalitetsprincipen (se HFD 2016

ref. 37). Det är enligt förvaltningsrätten därför inte visat att Landstinget handlat i strid med LOU genom att förkasta Mäkinen Konsults anbud.

Mäkinen Konsult har inte närmare preciserat på vilket sätt upphandlingsdokumentet inte är tillräckligt transparent. Mot bakgrund av att det är den som ansöker om överprövning som också klart och tydligt ska påvisa vilka brister som finns i upphandlingsdokumentet är det förvaltningsrättens bedömning att vad som framkommit i denna del inte utgör grund för ingripande enligt LOU.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten därför inte att det är visat att det finns skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Essa Malmqvist
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.