



SÖKANDE

Svenska Vårdakademin AB, 559094-9276
Laxgatan 2
262 32 Ängelholm

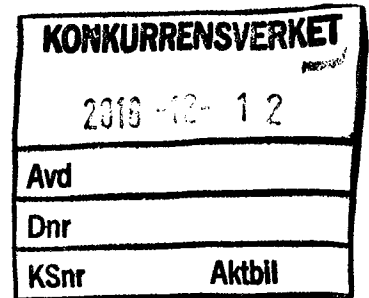
MOTPART

Region Skåne

Ombud: Patrik Kastberg
c/o Region Skåne
Koncernkontoret
Avdelningen för juridik
291 89 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Svenska Vårdakademin AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Region Skåne genomför en upphandling benämnd Multimodal smärtrehabilitering (MMS). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU. Tilldelningsbeslut fattades den 12 september 2018.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Svenska Vårdakademien AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska göras om. Till grund för ansökan anförs i huvudsak följande. Upphandlingen så som den är formulerad uppfyller inte sitt syfte, vilket är av väsentlig vikt för att få ut maximal nytta av varje skattekrona. Uppdragsgivaren har inte i förfrågningsunderlaget preciserat vad man menar med multimodal smärtrehabilitering. Flera anbudsgivare, bl.a. ett av de vinnande anbudena, har blandat ihop multidisciplinär med multimodal. Det är uppenbart att även uppgivaren har blandat ihop begreppen. Multimodal betyder inte samma sak som multidisciplinär. Det är ett missförstånd att tro att man ska ha många personalgrupper. Det har man inte ens frågat efter i upphandlingen. Multimodal avser att man ska adressera behandlingen till de tre modaliteterna; tanke, känsla och handling. Det gör man lika bra med en anställd. Där har man inte visat att man förstår själva huvudfrågan. Patienten blir inte friskare av att träffa många personer. Det ska vara en behandling som är multimodal på riktigt och inte bara som ett missförstånd. Patienten har sannolikt inte sökt vård för att få veta att det inte går att göra någonting åt sjukdomen, utan för att bli av med den. Där ska det utföras en behandling som reparerar den nervskada som orsakar patientens fysiska symptom. De psykologiska besvären förutsätts vara sekundära till lidandet. Att underlåta att behandla patientens symptom är inte seriös sjukvård.

Behandlingsmetoden ska avse att göra patienten frisk och fullt arbetsför. För att upphandlingen ska få avsedd effekt på kronisk smärta ska en evidensba-

serad metod anges som leverantörerna ska lämna anbud på och noggrant förklara hur den ska genomföras. Ingenstans i förfrågningsunderlaget framgår det heller hur resultatet av behandlingen ska följas upp och utvärderas.

I upphandlingen efterfrågas inte vilken metod som anbudsgivarna ska redovisa och hur den är tänkt att genomföras. Detta gör att en utvärdering inte kan ske. Utvärderingen utgår från det pris som anbudsgivarna har angett på olika yrkeskategorier. Det har ingenting med multimodal att göra. En upphandling avseende en multimodal behandlingsmetod för kronisk smärta bör fokusera på just kronisk smärta. All kronisk smärta beror på nervskador och ska behandlas med evidensbaserad metod för detta. Därför är det helt meningslöst att uppställa krav på prissättning av olika yrkeskategorier. Det råder en oförutsägbarhet rörande vad som ska utvärderas med hänsyn till den otydliga definitionen av vad som egentligen ska upphandlas. Otydligheter kring definitionen av multimodal och multidisciplinär innebär att anbudsgivarna mäts efter olika måttstockar. Det är därmed svårt att veta hur bedömningen har gjorts. Upphandlingen förefaller inte vara korrekt annonserad med hänsyn till lagens krav på uppdelning.

Region Skåne bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Vad Svenska Vårdakademin AB framför förefaller utgöra kritik av hur man önskar att det uppdrag som omfattas av upphandlingen ska genomföras. De omständigheter som framförs ger inget stöd till yrkandet. Vidare är det den upphandlande myndigheten som avgör vad den vill upphandla och hur upphandlat uppdrag ska utföras. Begreppet multimodal smärtrehabilitering har i upphandlingen använts i dess inom branschen allmänt vedertagna betydelse. Varken vinnande anbudsgivare eller någon annan anbudsgivare har missförstått begreppet och alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare bedöms ha kunnat tolka begreppet på samma sätt. Begreppet multimodal smärtrehabilitering saknar betydelse såvitt avser själva utvärderingen. Begreppet som sådant har dock viss betydelse avseende något av de

obligatoriska krav som en anbudsgivare måste uppfylla för att kunna antas. Vinnande anbudsgivare har uppfyllt ställda krav och det bestrids att denne blandat ihop begreppet med något annat begrepp.

Den utvärdering som gjorts har genomförts i enlighet med vad som framgår av förfrågningsunderlaget och i övrigt på ett transparent och likabehandlande sätt. Någon utvärdering av metod ska inte göras enligt förfrågningsunderlaget och har inte heller gjorts. Den upphandlande myndigheten har enligt praxis stor frihet att själv välja vilka tilldelningskriterier som ska tillämpas. De tilldelningskriterier som tillämpats inom ramen för upphandlingen är transparenta och tydliga samt överensstämmer med tillämpliga bestämmelser i LOU. Krav gällande uppföljning framgår i det avtal som ingår med anledning av upphandlingen samt av en bilaga till förfrågningsunderlaget. Påståendet om att uppföljning inte ska ske bestrids. Detta är dock inte en fråga som kan prövas inom ramen för denna upphandlingsprocess.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU följer att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har burit 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 får avslutas för sedan rättelse gjorts.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på, och att domstolens prövning begränsas till de åberopade omständigheterna (se RÅ 2009 ref. 69). Domstolens utredningsansvar i dessa mål är därmed begränsat.

Förvaltningsrättens bedömning

Den upphandlande myndigheten har en betydande frihet att utifrån sina behov bestämma och definiera föremålet för upphandlingen. Det är också den upphandlande myndigheten som självständigt väljer vilka krav som ska ställas på det som upphandlas samt vilka utvärderingskriterier som ska tillämpas. Dessa krav och kriterier får accepteras om de inte är oförenliga med LOU. Att Region Skåne i upphandlingen inte har uppställt sådana krav på behandlingsmetod som Svenska Vårdakademin AB anser borde ha uppställts samt tillämpat lägsta pris som utvärderingskriterium är myndighetens egna val och utgör inte grund för ingripande enligt LOU.

Vad gäller åberopade brister i det av Region Skåne tillämpade förfrågningsunderlaget kan konstateras att det för att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs klara och tydliga upphandlingsdokument som ger anbudsgivaren tillräcklig ledning för att kunna utforma ett konkurrenskraftigt anbud. Av underlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas. Vidare ska en utvärderingsmodell vara utformad på ett sådant sätt att den är ägnat att leda till ett rättvisande resultat, dvs. att det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet antas. Vad Svenska Vårdakademin AB anfört angående brister i det tillämpade förfrågningsunderlaget visar enligt förvaltningsrättens mening inte att förfrågningsunderlaget har varit så otydligt utformat att det strider mot kravet på transparens eller av annan anledning är oförenligt med LOU.

Mot bakgrund av det anförda samt då inte heller vad Svenska Vårdakademin AB i övrigt anført i målet visar att Region Skåne i det aktuella upphandlingsförfarandet brutit mot LOU på sådant sätt att bolaget därigenom lidit skada eller riskerat att lida skada saknas grund för ingripande mot upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR till Kammarrätten i Göteborg,
se bilaga (FR-05)

Bertil Idarsson

Linnea Wollmann har föredragit målet.



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 nyårsafton, 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 rätts-tillämpningen.
- 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.