



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2012-02-16
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
6017-11 E

SÖKANDE

MediCarrera SL
Balmes 191
08006 Barcelona
Spanien

MOTPART

Landstinget i Värmland
651 82 Karlstad

KONKURRENSVERKET	
2012-02-20	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår MediCarrera SL:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Landstinget i Värmland (härefter landstinget) genomför en offentlig upphandling avseende ramavtal av konsultstöd för rekrytering av utländska läkare och tandläkare, dnr UE/110037. I förfrågningsunderlaget anges att landstinget har ett beräknat behov av att via avtalet rekrytera ca 10 specialläkare och 2-3 tandläkare per år. Av underrättelse om tilldelningsbeslut den 13 december 2011 framgår att landstinget antagit tre leverantörer i följande rangordning: 1. Kalmena Rek AB (härefter Kalmena), 2. MediCarrera SL (härefter MediCarrera) och 3. Medicolink Consultancy ApS.

I förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter anges under punkten 3.6 (leverantörens ekonomiska ställning) som obligatoriskt skall-krav att leverantör ska ha en stabil ekonomisk bas för att ha tillgång till de resurser som svarar mot landstingets behov, omfattning och innehåll och för att garantera en långvarig relation gentemot landstinget. Vidare anges som obligatoriskt skall-krav under punkten 3.6.1 (bevis på den ekonomiska ställningen) att leverantören som bevis på den ekonomiska ställningen till anbudet ska bifoga en kreditupplysning, inte äldre än 30 dagar, från Creditsafe AB med en rating på minst 60 eller från Upplysningscentralen (UC) med en rating om minst klass 3 eller motsvarande och att för utländsk leverantör ska motsvarande dokumentation från hemlandet bifogas anbudet.

Som ett obligatoriskt skall-krav gäller även enligt punkten 3.8 (förmåga och yrkesmässiga kvalifikationer) att leverantören ska ha den organisatoriska, personella och erfarenhetsmässiga förmåga som krävs för att tillhandahålla de av landstinget efterfrågade tjänsterna mot bakgrund av den beskrivning av tjänsternas innehåll och beräknade omfattning som angetts samt att anbudet ska innehålla en utförlig presentation av leverantören med betoning på organisatorisk, personell och erfarenhetsmässig förmåga att anta uppdraget.

YRKANDEN

MediCarrera ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska rättas på så sätt att utvärdering och tilldelningsbeslut korrigeras då bolaget anser att Kalmena inte kan kvalificera sig till fas två i upphandlingen, där leverantörerna rangordnas efter pris, då Kalmena inte uppfyller skalkraven i punkterna 3.6 och 3.8 i de administrativa föreskrifterna.

Landstinget bestrider bifall till MediCarreras ansökan om åtgärd enligt LOU och gör i första hand gällande att bolagets ansökan ska avvisas då bolaget inte anfört någon grund för sina yrkanden och gör i andra hand gällande att bolagets ansökan ska avslås.

PARTERNAS TALAN

MediCarrera anför bland annat följande

Kalmena startades 1999. Grundarna var Kalmar läns landsting och det i Växjö baserade privata företaget ENA Group. Målet var att rekrytera och språkutbilda polska läkare för Kalmar läns landsting och andra svenska landsting. Under de kommande 10 åren rekryterades och språkutbildades fler än 400 specialistläkare och tandläkare till svenska landsting. I december 2009 drog sig Kalmar läns landsting ur företaget då verksamheten ändrade karaktär och inriktade sig på andra yrkesgrupper än sjukvårdspersonal. Flera av de personer inom ENA som grundade Kalmena och som arbetade aktivt inom Kalmena startade 2002 företaget Paragona med affärsidén att erbjuda samma tjänster som Kalmena till fler länder än Sverige. Under de första åren konkurrerade inte Kalmena och Paragona, då Kalmena var ensamt om att erbjuda tjänsterna i Sverige och Kalmar läns landsting inte var intresserat av att expandera verksamheten till fler länder. Efter fyra år lämnade flera av Paragonas grundare Kalmena för att fortsätta uteslutande i Paragona och samtidigt börja konkurrera med Kalmena i Sverige. Den imponerande historia som Kalmena kan uppvisa, att det rekryterat och språkutbildat fler än 400 läkare och tandläkare till svenska landsting, anser Me-

diCarrera inte är relevant för bolaget idag, då majoriteten av uppdragen kommer från verksamheten före år 2007. Efter att Kalmar läns landsting lämnade Kalmena har verksamheten drastiskt minskat. De nyckelpersoner som grundade och utvecklade företaget finns inte kvar i bolaget. – År 2010 omsatte Kalmena 1 441 000 kronor. MediCarrera anser inte att ett företag med så låg omsättning uppfyller kravet på stabil ekonomisk bas m.m. som anges i punkten 3.6. i de administrativa föreskrifterna. Kalmena har enligt bokslutet för 2010, som är bifogat kreditupplysningen, inte några anställda. Vidare har Kalmena presenterat CV från fem personer som är kopplade till dotterbolaget Medena rek polska. Det är en studierektor och två lärare, som arbetar med språkundervisningen för Medena när företaget har uppdrag, samt en lärare i författningskunskap som anlitas under två dagar per språkkurs för att undervisa i författningskunskap och företagets VD. Det är alltså en person, företagets VD, som ska genomföra rekryteringsaktiviteter i ett flertal länder, utvärdera kandidater och välja ut de kandidater som eventuellt ska besöka Landstinget i Värmland. MediCarrera anser att Kalmena och Medena inte kan uppfylla kravet på förmåga och yrkesmässiga kvalifikationer i punkt 3.8 i de administrativa föreskrifterna.

Landstinget anför bland annat följande

Landstingets upphandling har inte skett i strid med någon av de principer för offentlig upphandling som återges i 1 kap. 9 § LOU. Därmed saknas skäl för ingripande. Anbudet från Kalmena uppfyller landstingets samtliga obligatoriska krav.

Kalmena har som bevis på sin ekonomiska ställning ingett det av landstinget efterfrågade beviset på god ekonomisk ställning genom att inge det efterfrågade kreditvärderingsintyget utfärdat av Creditsafe med en rating på 77. Kreditvärderingen överstiger därmed med god marginal den av landstinget angivna minimiratingen på 60. Kalmena uppfyller därmed landstingets obligatoriska krav i denna del. Vad MediCarrera i övrigt anför om ekonomisk ställning finner landstinget inte nödvändigt att kommentera då uppgift om omsättning m.m. inte efterfrågats av landstinget. Vidare har

Kalmena i sitt anbud och anbudsbilagor avgett svar på landstingets frågor och genom svaren styrkt sin förmåga i avseende på efterfrågad förmåga och yrkesmässiga kvalifikationer enligt punkt 3.8 i de administrativa föreskrifterna.

Landstinget har även bifogat ett yttrande från Kalmena som tillbakavisar vissa av MediCarrera redovisade sakomständigheter och anför bland annat följande. MediCarrera anger att Kalmena rekryterade och språkutbildade fler än 400 specialistläkare och tandläkare under de 10 år som Kalmar läns landsting var delägare. Detta är felaktigt. Totalt rekryterades och utbildades 387 läkare och tandläkare under de år som Kalmar läns landsting var hälftenägare i företaget. Vid 2011 års utgång har Kalmena rekryterat och utbildat totalt 429 utländska läkare och tandläkare. Sedan Kalmena bildades 1999 har företaget alltid haft personal på konsultbasis. För Kalmena och Medena finns självklart VD för respektive företag, vilka på heltid ansvarar för verksamheterna. Rekrytering pågår löpande under hela året och VD för Medena ansvarar för att rekryteringskonsulter, lärare m.fl. knyts till verksamheten på konsultbasis anpassat till verksamhetens behov. VD för Medena har haft ansvaret för rekryteringen sedan januari 2005. Som stöd under rekryteringsprocessen används även Kalmenas lärare, personaldirektören vid Kalmar läns landsting och VD för Kalmena. Majoriteten av samtliga personer har varit med i rekryterings- och utbildningsprocesserna sedan företaget bildades. Landstinget i Värmland angav i anbudsförfrågan att CV skulle bifogas för de utbildare/konsulter/konsulenter som avses användas. Detta har gjorts men självklart finns det mer personal med erfarenhet inom Kalmena. Dock ser bolaget inte att det är relevant att skicka CV för personal som man inte avser att använda som vare sig rekryteringskonsulter eller utbildare för Landstinget i Värmlands räkning.

DOMSKÄL

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och

detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt tillämplig lydelse av 16 kap. 5 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om Kalmena uppfyller skall-kraven i punkterna 3.6 och 3.8 i de administrativa föreskrifterna i förfrågningsunderlaget.

Det är ostridigt att Kalmena gett in ett kreditvärderingsintyg utfärdat av Creditsafe AB och enligt detta erhållit en rating på 77, medan kravet i punkten 3.6.1 är en rating på minst 60. Kalmena uppfyller således detta krav och något ytterligare krav på bevis för att visa en stabil ekonomisk bas samt tillgång till de resurser som krävs har inte uppställts i förfrågningsunderlaget. Det saknas därmed grund för att utesluta Kalmena med stöd av punkten 3.6. Vad MediCarrera anfört beträffande Kalmenas omsättning föranleder inte heller någon annan bedömning.

Beträffande punkten 3.8 är kravet på leverantörens förmåga och yrkesmässiga kvalifikationer något vagt formulerat. Vad som avses med att ha den organisatoriska, personella och erfarenhetsmässiga förmåga som krävs beskrivs egentligen inte närmare än att anbudet ska innehålla en utförlig presentation av leverantören med betoning på organisatorisk, personell och erfarenhetsmässig förmåga att anta uppdraget. Då det inte framkommit annat än att Kalmena lämnat en presentation av företaget som landstinget accepterat och med hänvisning till vad Kalmena anfört i sitt yttrande, finner förvaltningsrätten att Kalmena uppfyllt kravet i punkten 3.8. Det saknas därmed skäl att utesluta Kalmena från upphandlingen och landstinget

har således inte brutit mot några bestämmelser i LOU. Vid dessa förhållanden ska MediCarreras ansökan om överprövning avslås.

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



Olle Sundberg
rådman

Målet har handlagts av förvaltningsrättsjuristen Göran Wirdéus



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 uppges 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