



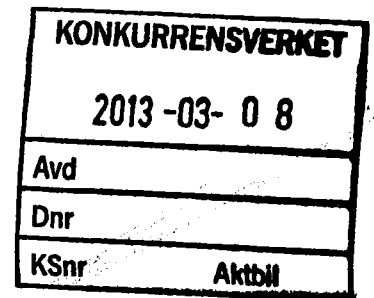
KLAGANDE

RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB, 556602-8964
Simrisvägen 3
272 33 Simrishamn

MOTPART

Region Skåne
291 89 Kristianstad

Ombud: Åsa Nordström
Region Skåne
Avdelningen för juridik
291 89 Kristianstad



ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös dom den 23 januari 2013 i mål nr 11640-12,
se bilaga A

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU);
nu fråga om avskrivning

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten upphäver det intermistiska beslutet av den 18 februari 2013.

Kammarrätten avskriver målet från fortsatt handläggning.

YRKANDEN M.M.

RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB fullföljer sin talan.

Kammarrätten har den 18 februari 2013 beslutat att Region Skåne inte får ingå avtal i upphandlingen avseende försäkringsmedicinsk utredning, dnr 1201178 innan något annat har bestämts.

Region Skåne har därefter, i skrivelse som kom in till kammarrätten den 21 februari 2013, meddelat att avtal ingåtts i aktuell upphandling den 7 februari 2013.

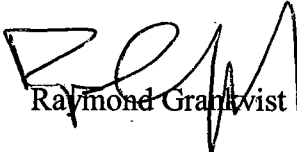
RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB har beretts tillfälle att yttra sig.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Enligt 16 kap. 6 § andra stycket LOU får en överprövning av en upphandling inte ske efter det att avtal slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

I målet har framkommit att avtal har slutits i upphandlingen. Kammarrätten kan därför inte överpröva denna. Kammarrättens intermistiska beslut ska således upphävas och målet avskrivs.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 1).


Raymond Grantvist


Lennart Berglund
referent



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1
Maria Persson

DOM
2013 -01- 23
Meddelad i
Malmö

Mål nr
11640-12 E

SÖKANDE

RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB, 556602-8964
Simrisvägen 3
272 33 Simrishamn

MOTPART

Region Skåne
291 89 Kristianstad

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB:s
ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 139640

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Region Skåne genomför en upphandling av försäkringsmedicinsk utredning, dnr 1201178. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Anbudet från RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB (RMS) har förkastats då det inte uppfyller kraven för ekonomisk ställning i punkt 1.2.7 i förfrågningsunderlaget.

RMS ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingsbeslutet ska ogiltigförklaras, att RMS ges möjlighet att förtydliga sin ekonomiska ställning och bl.a. uppvisa aktuell bankgaranti, att RMS anbud med det lägsta offererade priset accepteras som det bästa anbudsvillkoret samt att RMS ska antas som leverantör. Som grund för sin talan anför RMS bl.a. följande. RMS har haft ekonomiska svårigheter. År 2008 var ett mycket svårt verksamhetsår med stor förlust och har därefter haft pressad ekonomi under några år men är varken i konkurs eller i likvidation. I dag är ekonomin stabil och RMS har gått från en förlust på 3,5 Mkr år 2008 till en beräknad vinst på ca 1,5 Mkr år 2012. RMS har trots de ekonomiska svårigheterna kunnat behålla sin likviditet och ägarna har lånat privata pengar till RMS och driver nu företaget under eget ansvar. Detta faktum borde ses som en större säkerhet då ägarna har ett fullt ekonomiskt ansvar för verksamheten. RMS har i sitt anbud redovisat sin kapacitet och kompetens. Kompetensen är hög och samtliga medarbetare har lång erfarenhet av försäkringsmedicinska utredningar. RMS kan garantera att den efterfrågade tjänsten med de efterfrågade volymerna kan erbjudas med säkerhet. Av förfrågningsunderlaget framgår att Region Skåne aktivt kommer att agera och kan komma att begära in kompletterande information vilket kan innebära att den aktuella anbudsgivarens revisor och/eller bank kontaktas. Någon kontakt med RMS revisor har inte tagits och någon förfrågan om eventuell bankgaranti har inte framförts. RMS har fått löfte om bankgaranti av Sparbanken Syd som garanterar att eventuella uppkomna likviditetspro-

blem under avtalsperioden kommer att täckas av banken. I förfrågningsunderlaget beskrivs tydligt hur Region Skåne kommer att inhämta nödvändig information och med tanke på att upphandlingen genomförts som en förenklad upphandling har Region Skåne förväntats att ta kontakt med RMS för tydliggörande av den ekonomiska situationen och för ytterligare information. De ekonomiska förhållanden som Region Skåne hänvisar till återspeglar situationen såsom den var åren 2010 och 2011. De ekonomiska förutsättningarna har förändrats sedan dess vilket bara kan styrkas genom en uppföljning av RMS aktuella situation. RMS har ett vårdavtal med Region Skåne vilket har fungerat utan att RMS ekonomi har utgjort något problem. De ekonomiska svårigheterna kan i dag sägas vara under kontroll varför det inte kan bedömas vara en uteslutningsfaktor. Detta faktum samt att RMS lämnat ett anbud med den billigaste tjänsten borde varit skäl för Region Skåne att begära in kompletterande information om RMS aktuella ekonomiska status samt om eventuell bankgaranti. Region Skåne har brutit mot de presenterade rutinerna som uppställts och har inte heller agerat för att tillgodose möjligheten till en kostnadseffektiv upphandling. Vidare har Region Skåne, genom att godkänna underleverantörer, åsidosatt de grundläggande förutsättningarna att endast en leverantör ska godkännas.

Region Skåne bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. RMS uppfyller inte uppställda kvalificeringskrav enligt punkt 1.2.7 *Kontroll av ekonomisk ställning* i förfrågningsunderlaget. I första stycket anges att anbudsgivaren och eventuella underleverantörer ska ha en god och stabil ekonomisk ställning som svarar mot uppdragets omfattning och innehåll. Det framgår vidare i andra stycket hur dessa krav ska uppfyllas. I tredje stycket förbehåller sig Region Skåne att begära in kompletterande information för att kunna bedöma anbudsgivarens ekonomiska ställning. I fjärde stycket framgår att *anbudsgivaren* har möjlighet att vid sämre kreditvärdighet än andra stycket styrka sin ekonomiska ställning på annat sätt. Vid bedömningen av bolagets ekonomiska ställning har Region Skåne be-

aktat senast kända årsredovisning för räkenskapsåret 2011. Enligt uppgifter från Creditsafe 2012-10-25 finns ingen ratingberäkning. Soliditeten var negativ (-163,8) och kassalikviditeten låg (20,5). Region Skåne har således inte funnit anledning att begära in kompletterande information för bedömning av bolagets ekonomiska ställning. Avtal ingås endast med anbudsgivare som tilldelats kontrakt inte med underleverantörer.

DOMSKÄL

Bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten 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 förvaltningsrätten 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. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

I det i målet aktuella förfrågningsunderlaget anges i punkt 1.2.3 att anbud som inte uppfyller samtliga ställda skall-krav kommer inte att behandlas. I punkt 1.2.7 anges att anbudsgivaren och eventuella underleverantörer ska ha en god och stabil ekonomisk ställning som svarar mot uppdragets omfattning och innehåll. Kraven på ekonomisk ställning uppfylls genom att anbudsgivaren har en kreditvärdighet på minst 40 enligt en kreditupplysning hos Creditsafe eller motsvarande rating hos likvärdigt kreditupplys-

ningsinstitut. Region Skåne kommer att ta särskilt hänsyn till nyckeltalen soliditet och kassalikviditet. I de fall då anbudsgivarens kreditvärdighet understiger 40 (hos Creditsafe), soliditet understiger 15 procent och/eller kassalikviditet understiger 1,0 kommer en bedömning av företagets samlade kreditvärdighet att göras. Region Skåne kontrollerar anbudsgivarens ekonomiska ställning hos Creditsafe. Region Skåne förbehåller sig rätten att begära in kompletterande information för att kunna bedöma anbudsgivarens ekonomiska ställning. Har anbudsgivaren sämre kreditvärdighet än den ovan nämnda finns möjlighet för anbudsgivaren att på annat sätt styrka sin ekonomiska ställning, vilket kan ske genom exempelvis garanti från moderbolag, utdrag från bank och/eller utlåtande från revisorer. Region Skåne gör då en bedömning av anbudsgivarens kreditvärdighet utifrån uppställda krav och inlämnade uppgifter.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att rätten, i fråga om åtgärder, endast kan besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först efter rättelse. Förvaltningsrätten har således inte möjlighet att i det enskilda fallet förordna om att ett anbud ska accepteras eller vilken eller vilka anbudsgivare som ska tilldelas kontrakt.

Upphandlingsprocessen består av två olika delar för vilka olika bestämmelser är tillämpliga; kvalificeringsfasen och utvärderingsfasen. För att ett anbud ska kvalificeras till utvärdering krävs således att anbudet uppfyller samtliga uppställda skall-krav.

Förutsättningarna för varje upphandling fastställs i förfrågningsunderlaget. I nu aktuellt förfrågningsunderlaget anges i punkt 1.2.7 att en anbudsgivare och eventuella underleverantörer ska ha en god och stabil ekonomisk ställning som svarar mot uppdragets omfattning och innehåll. Det uppställda

kravet utgör ett s.k. skall-krav. I utvärderingsprotokollet framgår att anbudet från RMS har uteslutits på grund av att bolaget inte uppfyllt aktuellt skall-krav avseende att ha en god och stabil ekonomisk ställning. I punkt 1.2.7 anges att kraven på ekonomisk ställning uppfylls genom att anbudsgivaren har en kreditvärdighet på minst 40 enligt kreditupplysning hos Creditsafe eller motsvarande kreditupplysningsinstitut. Enligt Creditsafe saknar RMS ratingberäkning. Vidare anges i punkt 1.2.7 att om anbudsgivaren har sämre kreditvärdighet än den nämnda finns möjlighet för anbudsgivaren att på annat sätt styrka sin ekonomiska ställning. Enligt förvaltningsrätten framgår det således klart och tydligt att det är anbudsgivaren som på annat sätt har att styrka sin ekonomiska ställning. Att det skulle förhålla sig på annat sätt framkommer inte under aktuell punkt i förfrågningsunderlaget. En anbudsgivare har således att uppfylla aktuellt skallkrav vid inlämnandet av sitt anbud. Enligt 15 kap. 12 § LOU får en upphandlande myndighet begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling. En upphandlande myndighet har således en möjlighet men ingen skyldighet att begära in kompletteringar och därtill att det kan ske utan risk för särbehandling. Att Region Skåne förbehåller sig rätten att begära in kompletterande information, efter kontroll med Creditsafe, för att kunna bedöma anbudsgivarens ekonomiska ställning innebär sålunda inte att det åligger Region Skåne att agera och utreda en anbudsgivares ekonomiska ställning. För det fall att RMS ämnat att åberopa angiven bankgaranti från Sparbanken Syd för att styrka sin ekonomiska ställning skulle bankgarantin således ha bifogats anbudet. Enligt förvaltningsrätten har RMS inte förmått visa att man uppfyller det uppställda kravet avseende att ha en god och stabil ekonomisk ställning. Region Skåne har således haft skäl att förkasta RMS anbud på angiven grund. Vidare följer av tilldelningsbeslutet att avtal ingås med en anbudsgivare per geografiskt område. Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att RMS inte förmått visa att Region Skåne har brutit mot bestäm-

melserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt LOU och RMS ansökan härom ska därför avslås.

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


Madeleine Westberg

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar *prövningstillstånd* om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om *prövningstillstånd* inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att *prövningstillstånd* bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska undertecknas av klaganden eller dennes ombud och ges in i original samt innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, 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 Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få *prövningstillstånd*
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.