



SÖKANDE

Svensk Vårdsupport Sjuksköterskor AB, 559056-2871
Alsnögatan 12
116 41 Stockholm

Ombud: Andreas La Torre Ek
Kungsgatan 7, 6 tr
111 43 Stockholm

MOTPARTER

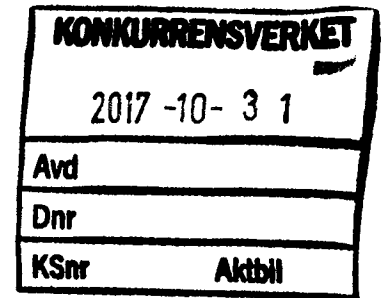
1. Västerbottens läns landsting
901 89 Umeå

2. Region Norrbotten
971 89 Luleå

3. Region Jämtland Härjedalen
831 27 Östersund

4. Landstinget Västernorrland
871 85 Härnösand

Ombud för 2 – 4:
Mats Raneblad
Västerbottens läns landsting



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Västerbottens läns landsting genomför tillsammans med Region Jämtland Härjedalen, Landstinget Västernorrland och Region Norrbotten en offentlig upphandling av bemanningstjänster avseende läkare och sjuksköterskor (dnr VLL 1011-2015) till angivna landsting (Landstingen). Vid upphandlingen används förenklat förfarande.

Landstingen har beslutat att förkasta anbudet från Svensk Vårdsupport Sjuksköterskor AB och angett följande orsak;

Diskvalificerad, obligatoriskt ska-krav 2.4 och 2.7 är inte uppfyllt.

Anbudsgivares anbudsfil med efterfrågade bilagor saknar innehåll och anbudsgivare har därmed i anbudet inte visat att krav på att leverantör ska ha organisation, förmåga och resurser för att genomföra uppdraget uppfylls.

Anbudsgivare har i anbudet åberopat annans kapacitet som lämnat allmänna uppgifter istället för efterfrågade uppgifter om bemanningskonsulter, specialistläkare och specialistsjuksköterskor och har därmed i anbudet inte visat att krav på att leverantör ska ha förmåga och resurser för att genomföra uppdraget uppfylls.

Anbudsgivares anbudsfil med efterfrågade bilagor saknar innehåll och anbudsgivare har därmed i anbudet inte visat att krav på leverantörs erfarenhet uppfylls.

Svensk Vårdsupport Sjuksköterskor AB (Svensk Vårdsupport) yrkar i förvaltningsrätten i första hand att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har gjorts och i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Landstingen motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

Svensk Vårdsupport anför bl.a. följande.

Svensk Vårdsupport har i alla delar levt upp till de i upphandlingen ställda skall-kraven, därmed har de obligatoriska skall-kraven 2.4 och 2.7 uppfyllts.

I det anbud som lämnades in bifogades ett ifyllt anbudsformulär ("Anbudsfil") i PDF som tillhandahållits av Landstingen. Svensk Vårdsupport har därmed fyllt i det givna anbudsformuläret enligt upphandlingens skall-krav i

2.4 och 2.7. Med anledning av det är Anbudsfilen inte tom som Landstingen påstår. Vidare styrker Anbudsfilens innehåll:

- att krav på att leverantör ska ha organisation, förmåga och resurser för att genomföra uppdraget, och
- att krav på leverantörs erfarenhet uppfylls.

Det framgår inte av skall-krav 2.4 och 2.7 att Anbudsfilen ska lämnas i något särskilt format utan det framgår endast att anbudsformuläret ska fyllas i. Svensk Vårdsupport har fyllt i anbudsformuläret varför skall-kraven uppfyllts.

Den ingivna Anbudsfilen går att öppna med maskin- och programvara som i allmänhet används, däribland samtliga mjukvaror som kan hantera PDF-dokument samt alla webbläsare.

Eftersom Svensk Vårdsupports anbud diskvalificerats på felaktiga grunder ska upphandlingen i första hand rättas till och i andra hand göras om då det inte av skall-kraven tydligt framgår vilket format som Anbudsfilen ska laddas upp i för att Landstingen ska kunna läsa den med den programvara de använder.

Landstingen anför bl.a. följande.

Vid prövningen av anbud saknades innehåll i delar av Svensk Vårdsupports ingivna leverantörsbilagor. Landstingen kontaktade sin systemleverantör, e-Avrop, för att säkerställa att felet inte låg i upphandlingssystemet. Inte heller systemleverantören kunde läsa filens innehåll trots försök med flera programvaror, se supportlogg e-Avrop. Problemet har inte uppstått i något annat anbud i aktuell upphandling trots att filer i formatet .pdf använts i flertalet fall varför det inte går att utesluta att felet har sin grund i den programvara som använts av Svensk Vårdsupport. Anbud sänds enligt gällande rätt på avsändarens risk.

Då anbudet saknade information för bedömning av de obligatoriska kraven 2.4 och 2.7 diskvalificerades anbudet. Svensk Vårdsupports anbudsfil med efterfrågade bilagor saknar innehåll och bolaget har därmed i anbudet inte visat att krav på att leverantör ska ha organisation, förmåga och resurser för att genomföra uppdraget samt krav på leverantörs erfarenhet uppfylls. Det skulle strida mot likabehandlingsprincipen att anta ett anbud som inte uppfyller i upphandlingen ställda krav. Därutöver diskvalificerades anbudet på grund av att Svensk Vårdsupport åberopat annans kapacitet men inte visat att denne uppfyller ställda krav som kapaciteten åberopas för.

Även om rätten skulle finna att Svensk Vårdsupport uppfyller krav 2.4 och 2.7 har bolaget inte lidit skada eller riskerat att lida skada då de ändå är diskvalificerade på annan grund.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Den 1 januari 2017 trädde lagen (2016:1145) om offentlig upphandling i kraft och därigenom upphävdes lagen (2007:1091) om offentlig upphandling. Den upphävda lagen gäller dock för sådan upphandling som har påbörjats före ikraftträdandet och är därför tillämplig i förevarande mål.

Upphandlande myndigheter ska 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 (1 kap. 9 § 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).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Svensk Vårdsupport har anfört att deras anbud felaktigt diskvalificerats samt att förfrågningsunderlaget är otydligt.

De i målet aktuella skall-kraven, förfrågningsunderlagets skall-krav 2.4 respektive 2.7, lyder enligt följande:

2.4 Krav

LEVERANTÖRS TEKNISKA OCH YRKESMÄSSIGA KAPACITET

Leverantör ska ha organisation, förmåga och resurser för att genomföra uppdraget. Leverantören ska bifoga bilaga 2 Företagsbeskrivning ifylld med efterfrågad information.

2.7 Krav

LEVERANTÖRS ERFARENHET

Leverantör ska ha tidigare erfarenhet av bemanningstjänster, totalt tre (3) uppdrag med uthyrning till hälso- och sjukvård avseende speciallistläkare eller specialistsjuksköterska under de 12 senaste månaderna.

Leverantören ska bifoga bilaga 3 Leverantörs erfarenhet, ifylld med efterfrågad information. Landstinget kan komma att kontakta uppdragsgivare för att verifiera lämnade uppgifter.

Förvaltningsrätten kan konstatera att det av likabehandlingsprincipen följer att en upphandlande myndighet inte kan efterge eller bortse från obligatoriska krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Högsta förvaltningsdomstolen har i avgöranden den 20 maj 2016 (HFD 2016 ref. 37 I och II) också gett uttryck för ett strikt upprätthållande av uppställda obligatoriska krav. I nämnda avgöranden uttalar domstolen bl.a. följande:

”I en upphandling utgör förfrågningsunderlaget en central del av förfarandet. En förutsättning för att underlaget ska kunna fylla sin konkurrensuppsökande funktion är att potentiella leverantörer kan vara säkra på att de obligatoriska krav som ställs i underlaget upprätthålls under hela förfarandet.

En upphandlande myndighet måste därför redan vid framställandet av förfrågningsunderlaget se till att de krav som ställs är proportionerliga i förhållande till föremålet med upphandlingen på så sätt att kraven är adekvata och relevanta och inte går utöver vad som rimligen bör krävas av den som vill lämna ett anbud.

När en upphandlande myndighet har kommit fram till att en viss uppgift eller ett visst bevis måste finnas i anbudet och därför ställt ett obligatoriskt krav ska potentiella leverantörer kunna utgå ifrån att kravet är så viktigt att den som anser sig inte kunna, eller inte vilja, uppfylla kravet avstår från att lämna ett anbud.”

Svensk Vårdsupport anför att man i till anbudet bifogad anbudsfil lämnat den i krav 2.4 och krav 2.7 efterfrågade informationen. Landstingen menar dock att det saknats innehåll i aktuella bilagor. Landstingen har vidare varit i

kontakt med sin systemleverantör som inte heller kunnat läsa filen och som bedömer att felet sannolikt ligger hos anbudsgivaren.

Av den utredning som finns i målet framgår enligt förvaltningsrättens uppfattning inget som tyder på att det är fråga om något fel i upphandlingssystemet. Allmän gällar att avsändaren bär risken för att ett meddelande kommer fram. Således bär anbudsgivaren risken för att anbud kommer fram till upphandlande myndighet och för brister i anbudet. Mot bakgrund härav har inget annat kommit fram än att Svensk Vårdsupport i sitt anbud inte lämnat samtliga efterfrågade uppgifter i krav 2.4 och 2.7 och därmed inte uppfyllt skall-kraven ifråga. Kraven måste vidare anses vara tillräckligt tydligt utformade och också relevanta för upphandlingen. På grund av det anförda har Landstingen haft fog för att inte utvärdera anbudet från Svensk Vårdsupport varför ansökan ska avslås.

Upplysningsvis kan nämnas att förvaltningsrätten denna dag avslagit ansökningar även från Vårduppdrag Sverige AB (mål nr 1326-17, 1426-17, 1427-17 och 1432-17), Doktorsjouren Nordic AB (mål nr 1378-17, 1430-17, 1447-17 och 1448-17), QuraZone AB (mål nr 1335-17, 1375-17, 1376-17, 1377-17) och Medkomp Vårdbemanning AB (mål nr 1360-17, 1364-17, 1450-17 och 1451-17) avseende samma upphandling.

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



Karin Granholm
Rådman

Målen har föredragits av Christina Röckner.



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 nås 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.