



SÖKANDE

Specialistläkargruppen i Växjö AB, 556741-5392
Trädgårdsgatan 10
352 34 Växjö

Ställföreträdare: Bengt Martinsson
c/o Specialistläkargruppen i Växjö AB
Trädgårdsgatan 10
352 34 Växjö

Ställföreträdare: Dick Söderlund
c/o Specialistläkargruppen i Växjö AB
Trädgårdsgatan 10
352 34 Växjö

MOTPART

Uppvidinge kommun
Box 59
360 70 Åseda

Ombud: David Braic
c/o Växjö kommun
Upphandlingsenheten
Box 1222
351 12 Växjö

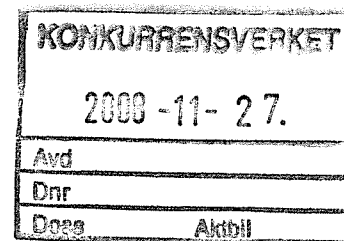
SAKEN

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

Uppvidinge kommun (Kommunen) har inbjudit leverantörer att lämna anbud i upphandling av företagshälsovård. Kommunen beslutade den 27 oktober 2008 att tilldela AB Previa uppdraget.

Specialistläkargruppen i Växjö AB (nedan kallat bolaget) ansöker om överprövning av den angivna upphandlingen. Bolaget anför bl.a. följande.

Kommunen har vid upphandlingen i hög grad brustit i affärsmässighet. Bolagets anbud har varit det för kommunen billigaste och fördelaktigaste. Detta påverkar också konkurrenssituationen i branschen. Upphandlaren har i



tidigare ärenden före beslut infordrat kompletterande uppgifter. I nu aktuell sak har detta underlåtit trots att förfrågningsunderlaget är bristfälligt. Kommunen har i förfrågningsunderlaget bl.a. inte angivit vad man menar med friskvård. Kommunen har ansett bolagets anbud bristfälligt då skallkrav 17 och 23 inte ansetts uppfyllda och anbudet har därmed inte tagits med vid anbudsutvärderingen. Skallkrav nr 17 gäller telefontid, där bolaget i sitt anbud uppgivit telefontid från 8-12 och 13-16 alla vardagar. Bolaget har i anbudet upplyst att bolaget kan uppfylla samtliga skallkrav. Bolaget har givetvis telefonsvarare som informerar om tillgänglighet. Skallkrav nr 23 gäller s.k. friskvårdsresurser där Kommunen påstår att det av anbudet inte framgår hur bolaget skall uppfylla detta skallkrav. Bolagets anbud beskriver väl och uttömmande de resurser man disponerar för att uppfylla detta krav. När det gäller båda dessa skallkrav borde Kommunen ha studerat anbudet ingående och, då båda kraven är luddigt formulerade, kontakta bolaget för komplettering av erforderliga uppgifter. Kommunen har i tidigare ärenden före beslut infordrat kompletterande uppgifter. Bolaget har i Hälsans Hus i Åseda förhyrt lokaler för företagshälsovård. Dessa lokaler ska utnyttjas för allmän företagshälsovård. De största företagen på orten är redan tidigare knutna till bolagets verksamhet. Eftersom bolaget inte fått vara med i hela anbudsprövningen har bolaget drabbats av skada.

Kommunen bestrider bolagets ansökan och anför följande. Av punkt 3.1.3 i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivare måste besvara varje skallkrav och att ofullständiga anbud, exempelvis anbud där ett skallkrav ej har uppfyllts, inte får behandlas av Kommunen. Vidare framgår av samma punkt att Kommunen får begära att anbud förtydligas eller kompletteras om det inte finns risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Det har inte funnits något skäl för Kommunen att begära förtydligande av bolagets anbud. I förfrågningsunderlagets bilaga 3, punkt 1.5.3 uppställs kravet "Företagshälsovården skall (17) kunna nås via telefon alla vardagar kl. 08.00 - 16.00". Bolaget har under punkt 1.5.3 i sitt anbud uppgett att man har tele-

fontid mellan 08.00 – 12.00 samt 13.00 – 16.00 alla vardagar. Det innebär att bolaget inte kan nås via telefon mellan kl. 12.00 och 13.00. Skall-kravet är således inte uppfyllt. I förfrågningsunderlagets bilaga 3, punkt 2.3, som avser friskvård, uppställs följande krav. ”Anbudsgivaren skall (23) ange de möjliga resurser som finns att stödja ett sådant arbete, ange också vilka erfarenheter som finns från tidigare arbete med friskvård”. Bolaget har under punkt 3.2 Underleverantörer uppgett att man kommer att anlita en hälsoopedagog från Alvesta träningscenter (underleverantör) för, som det får antas, friskvårdsinsatser. Bolaget har emellertid inte angett ”vilka erfarenheter som finns från tidigare arbete med friskvård”. Den allmänna beskrivning av träningens hälsofrämjande effekt som bolaget lämnar under punkt 2.3 i sitt anbud uppfyller inte skall-kravet.

DOMSKÄL

Länsrätten har den 18 november 2008 beslutat att avslå bolagets yrkande om muntlig förhandling.

Enligt 1 kap 9 § LOU skall upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit skada enligt 2 § ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Enligt 16 kap 2 § LOU skall länsrätten, 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 lidit eller kan komma att lida skada, besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Regeringsrätten har i RÅ 2002 ref. 50 uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet kan göra att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten inte träds för när. Av domen följer också att kraven för att anse ett upphandlingsförfarande strida mot dessa principer numera måste ställas relativt högt.

I anbudsförfrågan anges att det är fråga om en förenklad upphandling av företagshälsovård i Uppvidinge kommun. Enligt anbudsförfrågan måste varje **skall**-krav besvaras. Ofullständiga anbud får kommunen inte behandla. Enligt punkt 3.3 i anbudsförfrågan måste **skall**-kraven vara uppfyllda för att anbudet ska kunna utvärderas. Enligt förfrågningsunderlaget bilaga 3, punkt 1.5.3 **skall** företagshälsovården kunna nås via telefon alla vardagar kl. 08.00-16.00. Enligt punkt 2.3 bedriver kommunen sedan några år ett aktivt friskvårdsarbete. Anbudsgivaren **skall** ange de möjliga resurser som finns att stödja ett sådant arbete, ange också vilka erfarenheter som finns från tidigare arbete med friskvård.

Länsrätten gör följande bedömning.

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i länsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap 2 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

En upphandlande myndighet får ställa krav om de inte begränsar konkurrensen eller är diskriminerande. Kraven måste ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det behov som ska täckas genom upphandlingen.

Av förfrågningsunderlaget framgår att samtliga **skall**-krav måste vara uppfyllda för att anbud ska kunna prövas och antagas. Bolagets anbud uppfyller inte samtliga **skall**-krav. Länsrätten finner att kommunens anbudsutvärdering inte har åsidosatt de krav som uppställs i LOU. Det har inte heller i övrigt visats att förfarandet strider mot de krav som uppställs i LOU.

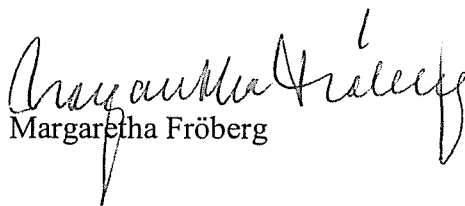
Till följd härav skall länsrättens beslut den 6 november 2008 inte längre gälla.

DOMSLUT

Länsrätten avslår Specialistläkargruppen i Växjö AB:s ansökan.

Länsrätten förordnar att det interimistiska beslutet av den 6 november 2008 upphör att gälla.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1d)


Margaretha Fröberg



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Jönköping.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.