



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2016-11-10
Meddelad i Växjö

Mål nr
3146-16

SÖKANDE

MediZone Sweden AB, 559000-5194
Box 19
236 21 Höllviken

MOTPART

Landstinget i Kalmar län
Upphandlingsenheten
Box 601
391 26 Kalmar

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2016-11-10	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller MediZone Sweden AB:s ansökan om överprövning på så sätt att upphandlingen beträffande område 1 vuxenpsykiatri och rättspsykiatri och område 2 barn- och ungdomspsykiatri får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Dok.Id 142492

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Landstinget i Kalmar län (landstinget) har genomfört en upphandling avseende bemanningstjänster hyrläkare psykiatri. Upphandlingen har skett som ett förenklat förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (LOU) där de ekonomiskt mest fördelaktiga anbuden avsågs att antas. Landstinget avsåg att teckna avtal med maximalt åtta leverantörer för område 1 vuxenpsykiatri och rättspsykiatri och maximalt åtta leverantörer för område 2 barn- och ungdomspsykiatri. Anbud kunde lämnas för hela eller delar av uppdraget, enligt indelningen i område 1 vuxenpsykiatri och rättspsykiatri och området 2 barn- och ungdomspsykiatri. Landstinget meddelade ett tilldelningsbeslut den 2 september 2016 varigenom andra leverantörer än MediZone Sweden AB (MediZone) tilldelades uppdraget beträffande område 1 vuxenpsykiatri och rättspsykiatri och område 2 barn- och ungdomspsykiatri.

YRKANDEN M.M.

MediZone ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att utvärderingen görs om alternativt att hela upphandlingen görs om. Bolaget anför bl.a. följande. Kravspecifikationen anger att en beskrivning av serviceorganisationen ska bifogas och att beskrivningen ligger till grund för bedömning, i underlaget oklart hur. Det framgår inte någonstans hur företaget ska arbeta för att vara i linje med landstingets krav. En upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt. Även mindre företag ska kunna lämna anbud. Bolaget har redovisat sin kapacitet och har beskrivit sin serviceorganisation. Då landstinget representerar en inte föraktlig del av MediZones omsättning kommer bolaget att lida ekonomisk skada.

Landstinget bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingens förfrågningsunderlag har inte varit utformat på ett sådant sätt att MediZone varit begränsad att inkomma med anbud. Det är MediZones ansvar att inkomma med ett så konkurrenskraftigt anbud som möjligt. MediZone har erhållit 1 poäng gällande utvärderingskriterium punkt 4 avseende anbudsgivarens serviceorganisation. MediZone har kortfattat beskrivit sin serviceorganisation, där vissa aspekter ger intryck av osäkerhet. Det anges exempelvis inte vad det är för tjänster som köps in och inte heller hur det säkerställs att de tjänster som köps in eller de konsulter som de använder sig av informeras om ett eventuellt avtal med landstinget. Kontakten med anbudsgivarens serviceorganisation kan vara avgörande för om en verksamhet kan fortskrida som planerat. Utvärderingskriteriet har därmed varit kopplat till föremålet för upphandlingen. Samtliga anbudsgivare, inklusive MediZone, har skickat in de bilagor som landstinget efterfrågat. Förfrågningsunderlaget har följaktligen utformats på ett klart och tydligt sätt. Vidare anger förfrågningsunderlaget även på ett transparent och tydligt sätt hur bedömningen och utvärderingen kommer att gå till. Att referensgruppens medlemmar skulle komma att bedöma och poängsätta angivna utvärderingskriterier, vilket även innefattar utvärderingskriterium gällande serviceorganisationen, har uttryckligen framgått av förfrågningsunderlaget. Det måste följaktligen ha stått klart för samtliga anbudsgivare att det varit av stor vikt att informationen i medskickade anbudsbilagor presenteras och återger verkligheten på ett bra och tydligt sätt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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.

Förfrågningsunderlaget och utvärderingen

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. En referensgrupp som representerar landstinget kommer att medverka i utvärderingen. Varje utvärderingskriterium bedöms av referensgruppens medlemmar. 0-3 poäng delas ut per utvärderingskriterium, med motiveringen till varför. 2 poäng motiveras inte. Varje utvärderingskriterium har en inbördes viktning, vilket medför att olika utvärderingskriterier kan ha olika stor påverkan på slutresultatet. Poängskalan är indelad i fyra steg. 3 Motsvarar väl förväntade behov och önskemål 2 Motsvarar förväntade behov och önskemål. 1 Motsvarar i viss mån förväntade behov och önskemål. 0 motsvarar inte förväntade behov och önskemål.

Av förfrågningsunderlagets kravspecifikation punkten 10.5 framgår följande. Anbudsgivaren ska i anbudet bifoga dokumentation över dennes serviceorganisation (kommer att ligga till grund för utvärdering, p. 4 i flik bedömningsdokument). Av aktuellt utvärderingskriterium 4 framgår följande: Hur upplever referensgruppen anbudsgivarens serviceorganisation?

I bedömningsdokumentet avseende område 1 vuxenpsykiatri och rättspsykiatri och område 2 barn- och ungdomspsykiatri utvärderingskriterium punkten 4 framgår följande motivering beträffande MediZones serviceorganisation: "beskrivningen ger intryck av osäkerhet på grund av liten serviceorganisation som till viss del bygger på köpta tjänster".

Förvaltningsrättens bedömning

Landstinget har inte gjort gällande att förfrågningsunderlaget innehåller någon bestämmelse om storlekssynpunkter på leverantörens serviceorganisation eller betydelsen för serviceorganisationen av köpta tjänster. Några sådana bestämmelser kan inte heller förvaltningsrätten utläsa av förfrågningsunderlaget. Genom de synpunkter som referensgruppen lagt till grund för sin utvärdering av MediZones anbud har således anbudet kommit att bedömas i andra avseenden än de som framgår av förfrågningsunderlaget. Enligt förvaltningsrättens mening har detta skett i strid med en av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU, nämligen transparensprincipen. MediZone har på grund av denna bedömning sannolikt fått försämrad möjlighet att komma i fråga för tilldelning av kontrakt i upphandlingen och kan därmed komma att lida skada. Åtgärden kan rättas. Ansökan om överprövning ska därför bifallas på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts.

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

Magnus Hansson
rådman

Föredragande: Maria Gustafsson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.