



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2011-03-18
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
441-11 E

SÖKANDE

Svensk Friskvårds- och Checkadministration AB, 556686-7890
Storgatan 23 A
114 55 Stockholm

MOTPART

Örebro kommun
Kommunledningskontoret
Box 30000
701 35 Örebro

KONKURRENSVERKET	
2011 -03- 2 3	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Svensk Friskvårds- och Checkadministration AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 29693

Postadress Box 568 651 12 Karlstad	Besöksadress Rådhuset, Stora torget	Telefon 054-14 85 00 E-post: forvaltningsratten@karlstad.dom.se www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se	Telefax 054-14 85 30	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	--	---	--------------------------------	---

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Örebro kommun (kommunen) har genomfört en upphandling ”Administration av friskvårdstjänster”. I kommunens avtal den 5 oktober 2010 framgår att Friskvårdskuponger Sverige AB (Friskvårdskuponger) tilldelats kontrakt.

Svensk Friskvårds- och Checkadministration AB (SFC) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska göras om och i andra hand att avtal inte får ingås. Till stöd för sin talan anför SFC följande.

SFC har under de senaste åren träffat representanter från kommunen och lämnat en offert. Den 3 augusti 2010 fick SFC:s försäljningschef information om att kommunen senast under hösten år 2010 skulle genomföra en upphandling. Därefter har SFC fått kännedom om att kommunen ingått avtal med Friskvårdskuponger.

Beloppet är betydande och en upphandling enligt LOU borde ha genomförts. SFC har lidit skada genom förlorade intäkter.

Kommunen yrkar att ansökan ska avslås och anför följande.

Upphandlingen avser administration av friskvårdsbidrag under ett år från och med den 1 januari 2011 och har genomförts som en direktupphandling. Det är en check till anställda som har rätt till friskvård. Checken motsvarar pengar som den anställde kan använda som betalningsmedel när de köper friskvårdstjänster.

I dom från Länsrätten i Skåne län den 20 november 2009, mål nr 10365-09, har Konkurrensverket uttalat att vid upphandling avseende kuponger/checkar för friskvård måste avses administrationsdelen av friskvårdspeng/friskvårdstjänsten och inte det nominella värdet. Det nominella värdet som brukaren kan använda omfattas inte av upphandlingsreglerna då det är den anställda som fritt disponerar över friskvårdspengen. Detta värde ska inte räknas in i värdet på upphandlingen.

Värdet på avtalet understiger gränsen för lågt värde.

SFC tillägger i yttrande att kommunen borde ha tillfrågat SFC så att SFC kunnat presentera och uppdatera sin offert från år 2008 med en billigare lösning för kommunen.

DOMSKÄL

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 5 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt ovan nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheten behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 2 kap. 23 § LOU, framgår att med direktupphandling avses en upphandling utan krav på anbud i viss form.

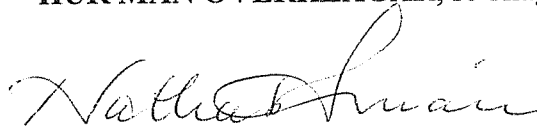
Förvaltningsrättens bedömning

Kommunen har tillämpat reglerna i 2 kap. 23 § LOU och genomfört upphandlingen enligt bestämmelserna i 15 kap. LOU.

Det har i målet gjorts gällande att avtal slutits mellan kommunen och Friskvårdskuponger. Den fråga som förvaltningsrätten har att pröva är om kommunen genom att inte bjuda in SFC åsidosatt någon bestämmelse i LOU och om grund för ingripande enligt 16 kap. 5 § LOU därmed föreligger.

Direktupphandling är ett undantagsförfarande enligt LOU och i sådana fall har den som åberopar undantaget att visa att förutsättningarna för detta föreligger. Kommunen har anfört att det i förevarande upphandling har gjorts en bedömning av att värdet på upphandlingen inte överstigit 15 procent av tröskelvärdet. Kommunen har mot bakgrund av upphandlingens låga värde tillämpat direktupphandlingsförfarande och valt ut den leverantör som ansetts mest kostnadseffektiv. Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att kommunens agerande får anses förenligt med LOU. SFC:s ansökan ska därför avslås.

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



Nathalie Lemaire

Rådman

Målet har föredragits av förvaltningsrättsjuristen Josephine Wilson.



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 var till 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.