



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2015-11-05
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1823-15

SÖKANDEN

Transmedica A/S, DK-CVR, 17423401
Vesterbrogade 6 D, 6
1620 Köpenhamn
Danmark

MOTPART

Region Kronoberg
Region Kronoberg, Upphandlingsavdelningen
Box 1223
351 12 Växjö

KONKURRENSVERKET	
2015 -11- 0 9	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Begäran om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Transmedica A/S:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 119858

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 42	Kungsgatan 8	0470-56 02 00	0470-255 02	måndag – fredag
351 03 Växjö		E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se		08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Region Kronoberg har genomfört en upphandling av ramavtal kallad "bemanningstjänster hyrläkare för Region Kronoberg". Upphandlingen bestod av 13 olika uppdragsområden och genomfördes som ett förenklat förfarande enligt LOU. Varje uppdragsområde utvärderades för sig och anbud kunde lämnas på ett eller flera anbudsområden. Region Kronoberg avsåg att anta de anbud per anbudsområde som lämnade de ekonomiskt mest fördelaktigaste anbudena. Totalt inkom 28 anbud.

Den 21 maj 2015 beslutade Region Kronoberg att avbryt upphandlingen avseende anbudsområdena 6, 7, 9, 10, 12 och 13 och i tilldelningsbeslut den 22 maj 2015 antogs 13 leverantörer fördelade olika över de resterande anbudsområdena. Den 18 juni 2015 fattades ett nytt tilldelningsbeslut där en ny anbudsgivare antogs som leverantör inom anbudsområdena primärvård och psykiatri. Transmedica A/S (Transmedica) lämnade anbud inom anbudsområdet primärvård, men anbudet diskvalificerades eftersom det inte ansågs uppfylla kravet i punkt 3.2.1. i förfrågningsunderlaget angående ekonomisk ställning.

Transmedica ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen ska göras om på så sätt att deras anbud kvalificeras och tas med i utvärderingen. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. I punkt 3.2.1 i förfrågningsunderlaget ställs krav på en omsättning på 5 miljoner kronor per år avseende de tre senaste åren. Transmedica har under denna period haft en genomsnittlig omsättning på 10,9 miljoner kronor. Sista anbudsdag är den 17 april 2015. Därför löper treårsperioden från den 18 april 2012 till den 17 april 2015. Under denna period ska omsättningen vara 5 miljoner kronor per år. Detta innebär att omsättningen under ett år kan vara 0 kronor så länge den samlade omsättningen under hela perioden är minst 15 miljoner kronor. Man måste inte redovisa varje

dag i tidsintervallet. Om exempelvis en anbudsgivare enbart funnits i två år men har haft omsättning i dessa två år på 7,5 miljoner kronor, uppfylls kravet. Region Kronoberg kunde ha ställt krav på redovisning av varje år i perioden, vilket inte gjordes. Det är alltså tillräckligt att dokumentera en samlad omsättning på minst 15 miljoner kronor under perioden den 18 april 2012-17 april 2015. Transmedica har visat att bolaget under den 1 januari 2013-31 december 2014 haft en omsättning på 32,8 miljoner kronor. Det ställda kravet är alltså uppfyllt. Transmedica har därför felaktigt blivit diskvalificerat. Region Kronobergs agerande strider mot LOU. Upphandlingsvärdet är omkring 19,2- 22,5 miljoner kronor. De anbudsgivare som inte tilldelas kontrakt får således en försämrad omsättning. Transmedica har därför lidit skada.

Region Kronoberg bestrider bifall till ansökan och anför i följande. Det aktuella kravet innebär att anbudsgivaren ska ha en ekonomisk kapacitet motsvarande uppdragets omfattning och innehåll under tre år. Transmedica uppfyller inte kraven på omfattning. Det dokument som bifogats anbudet styrker enbart perioden den 1 januari 2013-31 december 2014. Underlaget verifierar alltså endast en genomsnittlig omsättning för en tvåårsperiod. Några möjligheter att göra antagande om omsättningen för ett tredje år är inte möjligt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling.

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. 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. De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan. Domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

I punkt 3.2.1 i förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivaren ska styrka en omsättning på minst 5 miljoner kronor per år i genomsnitt under de tre senaste åren räknat från sista anbudsdagen för efterfrågat anbudsområde (primärvård). Till anbudet ska bifogas dokument av företagets revisor för att styrka kravet.

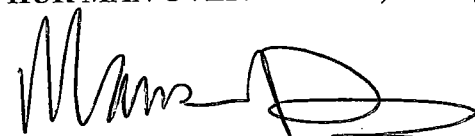
Såsom kravet är formulerat krävs enligt förvaltningsrättens mening inte redovisning av omsättning för varje år separat. Det är alltså tillräckligt att omsättningen under den efterfrågade tiden sammanlagt uppgår till 15 miljoner kronor. Dock kan inte kravet i aktuell punkt förstås på annat sätt än anbudsgivaren för att uppfylla kravet måste ha haft en viss omsättning under de *tre* senaste åren räknat från sista anbudsdagen. Anbudsgivare som enbart haft omsättning under *två* år före anbudsdagen uppfyller därmed inte kravet, även om anbudsgivarens omsättning under denna tid samman-

taget överstiger 15 miljoner kronor. Det är ostridigt att Transmedica enbart bifogat dokument som styrker en viss del av perioden. Kravet kan därmed inte anses uppfyllt.

Det Transmedica åberopat och anfört i sin ansökan om överprövning visar således inte att ställda krav är uppfyllda eller att Region Kronoberg brutit mot LOU när anbudet diskvalificerades. Dessutom har Transmedica inte visat att bolaget lidit eller kan komma att lida skada genom Region Kronobergs agerande. Vad Transmedica anfört i denna del visar inte att bolaget har bättre rätt till kontrakt än någon av redan antagna leverantörer. Transmedicas ansökan om överprövning ska därför avslås.

Förvaltningsrätten upplyser om att rätten i dom denna dag i mål nr 1847-15 har beslutat att den aktuella upphandlingen ska göras om avseende anbudsområde 1 (primärvård). Av domskälen i det målet framgår att Region Kronoberg inte förmått visa att det i förfrågningsunderlaget uppställda kravet på tre års erfarenhet avseende detta anbudsområde har varit nödvändigt för att uppnå det eftersträvade syftet med upphandlingen, varför kravet strider mot proportionalitetsprincipen.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109/1D-LOU)



Maria Dahlqvist

Föredragande har varit Helene Larsson.



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.