



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-05-31
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
4442-12, 4716-12 E
Enhet 2:6

SÖKANDE

1. Läkarteamet Bemanning i Jönköping AB, 556735-3007
Valhallavägen 40
554 47 Jönköping

2. Medicotrust ApS
Skånevej 13
DK-6230 Rødekro

MOTPART

Västra Götalandsregionen
Regionens Hus
462 80 Vänersborg

Ombud: Linda Stalfors
Regionkansliet
Västra Götalandsregionen
462 80 Vänersborg

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentligt upp-
handling, LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökningarna.

KONKURRENSVERKET	
2012-05-01	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

BAKGRUND

Västra Götalands läns landsting (VGR) inbjöd den 11 januari 2012 till anbudsgivning avseende "Läkarkonsulter – specialistläkare" SN 495-2011 (Upphandlingen). Av anbudsinbjudan framgår att ramavtal skulle tecknas med en eller flera leverantörer i syfte att fastställa samtliga villkor för avrop som görs under avtalsperioden. Av punkten 3.3 framgår bl.a. att "*för att bli antagen som leverantör skall anbudsgivaren styrka en omsättning på minst 30 miljoner kronor per år för 2009 och 2010 på sin verksamhet avseende förmedling av bemanningstjänster hälso- och sjukvård*". Av tilldelningsbeslutet framgår att Läkarteamet Bemanning i Jönköping AB (Läkarteamet) och Medicotrust ApS (Medicotrust) uteslutits då de inte anses uppfylla skalkravet i punkten 3.3.

ANSÖKNINGARNA M.M.

Medicotrust

Medicotrust ansöker om överprövning och anför bl.a. följande. Diskvalificeringen är inte rättmätig. Medicotrust har en omsättning för åren 2009/2010 på mer än 30 miljoner kronor. Omsättningen framgår av den insända årsrapporten på sidan 11. Årsrapporten bör tillåtas att läggas till rätta efter enligt 12 § LOU. I vart fall borde VGR ha kontaktat dem för att de skulle kunna ge en förklaring till angivna krav. Av sidan 8 årsrapporten framgår följande. "*Omsättningen är lagd samman med omkostnaderna i överensstämmelse med årsräkenskapslagen § 32*". Av konkurrenshänsyn upplyser man inte om omsättningen i den offentligt tillgängliga årsrapporten. Det har därför stått klart för regionen att deras omsättning under åren 2009/2010 var väsentligen högre än angivet vid upprättandet av bruttoomsättningen. Härtill tillkommer, vilket regionen är bekant med, att omkostnaderna vid drift av bemanningsverksamhet huvudsakligen består av löneomkostnader vilka utgör en stor del av omkostnaderna upprättade i brutto-

omsättningen. Med den angivna bruttoomsättningen står det således klart för regionen att omsättningen i bolaget var långt över det som krävdes. Det ska ytterligare anföras att avvisningen av deras anbud utifrån omsättningsmässiga antagande har en protektionistisk prägel i det att bolaget avvisades som effekt av att upprättandet av omsättningen som bruttoomsättning gjorts utifrån danska regler. Medicotrust har således blivit avvisade till fördel för rent svenska verksamheter.

VGR

VGR bestrider Medicotrusters ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Medicotrust hänvisar till sidan 11 i sin årsredovisning och lämnar samtidigt beloppen för bruttoresultatet 2009/10, bruttoresultatets nyckeltal, nettoomsättningen och omkostnader. Landstinget har återigen tittat på årsredovisningen och särskilt på den bilaga som Medicotrust åberopar. Landstinget kan inte finna att det på angiven sida finns uppgifter som anger att omsättningen varit minst 30 miljoner för åren 2009 och 2010. Landstinget har därmed grund för sin bedömning att Medicotrust inte uppfyller det obligatoriska kravet gällande den ekonomiska ställningen.

Läkarteamet

Läkarteamet yrkar att upphandlingen ska göras om alternativt att kravet på omsättning ska tolkas i enlighet med 11 kap. 12 § LOU och att upphandlingen rättas så att tolkningen av omsättningskravet görs annorlunda. Läkarteamet anför bl.a. följande. Kraven avseende omsättning var identiska med de krav som ställdes i anbudsinvitan enligt SN 289-2011. I ärendeloggen för denna tidigare upphandling anges bl.a. att det går bra att hänvisa till moderbolag under förutsättning att man bifogar erforderliga dokument. Eftersom Västra Götalandsregionen understundom anger och refererar till SN 289 -2011 tar bolaget sig friheten att återge ett utdrag från ärendeloggen som avser den upphandlingsprocess som ägde rum enligt SN 289 -2011. I ärendeloggen ställdes frågan om omsättningskravet ansågs

uppfyllt om anbudsgivaren tillsammans med moderbolaget omsatte minst 30 millioner SEK. I svaret hänvisades till 11 kap. 12 § LOU. Bolaget har styrkt sin omsättning genom det åtagandet från Svensk läkartjänst LILAB. Av åtagandet framgår följande. *Företaget Svensk läkartjänst LILAB (556404-4203) åtager sig härmed att stötta företaget Läkarteamet Bemannning i Jönköping AB (556735) med läkarresurser.* Det är uppenbart att Läkarteamet uppfyller omsättningskravet mot bakgrund av de handlingar som Svensk Läkartjänst LILAB lämnat till VGR under anbudsprocessen. Det är uppenbart och tillräckligt styrkt att de, genom samverkan med Svensk Läkartjänst LILAB, når det omsättningskrav som VGR anger. Enligt 9 kap. 8 § får den upphandlade myndigheten begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om detta kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap.

VGR

VGR bestrider Läkarteamets yrkanden och anför bl.a. följande. Läkarteamet har i sin ansökan om överprövning hänvisat till vad som anges i 11 kap. 12 § LOU om att åberopa annat företags tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Där anges även att det åligger leverantören att genom att tillhandahålla ett åtagande från det åberopade företaget eller på annat sätt visa den upphandlade myndigheten att resursen kommer att finnas när kontrakt ska fullgöras. Läkarteamet har till sitt anbud bifogat ett åtagande från Svensk läkartjänst LILAB. I bilagan anges att företaget åtar sig att stötta Läkarteamet med läkarresurser. Landstinget vill först framhålla att det inte finns några problem i att hänvisa till tidigare upphandling på det sätt som Läkarteamet gjort. Det finns heller inga problem i att åberopa annat företags ekonomiska, tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Det som är orsaken till att Läkarteamet inte kvalificerat sig till utvärderingen är att de inte visat sig ha en omsättning på 30 miljoner kronor per år för åren 2009 och 2010.

Inte heller anges det något i intyget från Svensk läkartjänst som visar på att företaget skulle stötta Läkarteamet i kravet på omsättningen. Det som anges i intyget rör frågan om läkarresurser för framtida behov. Ett intyg från ett annat företag angående ekonomisk stöttning ska uttrycka åtagandets karaktär och ramar samt vara undertecknat av behörig firmatecknare. Därtill ska även fastställd resultat- och balansräkning bifogas.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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 LOU 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).

I 11 kap. 12 § LOU anges bl.a. följande. En leverantör får vid behov och när det gäller ett visst kontrakt åberopa andra företags ekonomiska, tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Leverantören skall genom att tillhandahålla ett åtagande från företagen i fråga eller på annat sätt visa att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet skall fullgöras.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår att för att bli antagen som leverantör skall anbudsgivaren styrka en omsättning på minst 30 miljoner kronor per

år för 2009 och 2010 på sin verksamhet avseende förmedling av bemaningstjänster hälso- och sjukvård.

Medicotruster

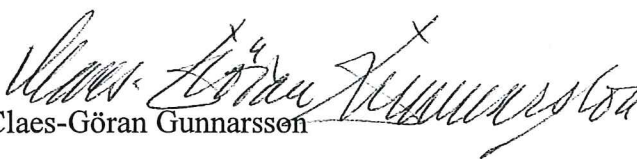
Medicotruster har skickat in sin årsredovisning i syfte att styrka omsättningen. Det framgår dock inte av årsredovisningen att Medicotruster har den omsättning som krävs. Att bolaget i efterhand, till förvaltningsrätten, inkommit med nyckeltal som visar att de faktiskt uppfyller omsättningskravet föranleder ingen annan bedömning. Inte heller är den upphandlande myndigheten skyldig att begära förtydligande från anbudsgivaren. Medicotruster har härvid anfört att VGR borde ha insett, mot bakgrund av bruttoresultatet, att deras omsättning överskred 30 miljoner kronor. Förvaltningsrätten anser dock att förfrågningsunderlaget tydligt angett att omsättningen ska styrkas. Det bedöms inte tillräckligt att anbudsgivaren inlämnar andra siffror som VGR ska göra antaganden utifrån i syfte att fastställa om omsättningskravet uppfylls. Slutligen anför Medicotruster att skallkravet inneburit att Medicotruster blivit avvisade till fördel för rent svenska verksamheter. Bedömningen är dock att det inte fanns några krav på hur omsättningens storlek skulle styrkas vilket innebär att bolaget kunnat inkomma med annan dokumentation än årsredovisningen, i vilken omsättningen av konkurrensskäl inte var angiven, för att styrka att omsättningen överskred 30 miljoner kronor. Mot bakgrund av ovanstående kan det konstateras att Medicotruster inte uppfyllt aktuellt skallkrav varvid VGR haft skäl för sitt beslut att utesluta bolaget från utvärderingen.

Läkarteamet

Läkarteamet har, i syfte att styrka omsättningskravet skickat in ett åtagande från Svensk läkartjänst LILAB om att bolaget ska stötta med läkarresurser. Av aktuellt skallkrav framgår att anbudsgivaren ska styrka en omsättning på minst 30 miljoner. Åtagandet från Svensk läkartjänst LILAB utgör inte ett omsättningsåtagande och Läkarteamet styrker inte omsättningskravet

genom åberopad handling. Att Svensk läkartjänst LILAB eventuellt i sitt anbud visat att det bolaget uppfyller omsättningskravet föranleder ingen annan bedömning. Inte heller är den upphandlande myndigheten skyldig att begära förtydligande från anbudsgivaren. Mot bakgrund av ovanstående kan det konstateras att Läkarteamet inte uppfyllt aktuellt skallkrav varvid VGR haft skäl för sitt beslut att utesluta bolaget från utvärderingen.

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


Claes-Göran Gunnarsson

Rådman

Föredragande i målet har varit Anna Wennergren.



SVERIGES DOMSTOLAR

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 vartill 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1B LOU