

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING****DOM**  
2013-10-16  
Meddelad i  
LinköpingMål nr  
6037-13  
Enhet 2**SÖKANDE**HelseBemanning AS  
Påvel Snikarens Gränd 12  
753 20 Uppsala**MOTPART**Landstinget i Östergötland  
581 91 LinköpingOmbud: Torbjörn Karlsson  
Landstinget i Kalmar län  
Västerviks sjukhus, LTS-Upphandling  
593 81 Västervik**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 137595

---

<b>Postadress</b> Box 406 581 04 Linköping	<b>Besöksadress</b> Brigadgatan 3	<b>Telefon</b> 013-25 11 00 <b>E-post:</b> forvaltningsrattenilinkoping@dom.se	<b>Telefax</b> 013-25 11 40	<b>Expeditionstid</b> måndag – fredag 08:00-16:00
--	--------------------------------------	---	--------------------------------	---

## BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Landstinget i Östergötland (Landstinget) genomför en upphandling benämnd ”Bemannings tjänster Läkare – Psykiatrispecialister” (dnr UC-2013-45). Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande. Grund för tilldelning av kontrakt är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Landstinget har genom tilldelningsbeslut den 23 augusti 2013 antagit anbuden från Proffice Care Läkarbemannings AB, LäkarLeasing Sverige AB och Rent a Doctor AB.

HelseBemannings AS (HelseBemannings) ansöker om överprövning av kommunens upphandling och yrkar att upphandlingen ska göras om.

Landstinget motsätter sig bifall till HelseBemannings ansökan om överprövning.

## VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

### HelseBemannings

#### Krav på ekonomisk ställning

Landstinget anger i punkt 3.3.5 i förfrågningsunderlaget att ”Anbudsgivaren ska styrka sin ekonomiska ställning genom att visa en omsättning på minst 1,0 miljoner kr under första halvåret 2012 och genom att bifoga kreditbedömning från UC (Upplysningscentralen) med lägst riskklass 3. För ett nystartat företag och organisationsform där extern riskklassificering inte utfärdas gäller att kreditvärdigheten ska kunna styrkas på annat sätt”. Hel-

seBemanning anser sig vara ett nystartat bolag eftersom bolaget grundades 2011. HelseBemanning har styrkt sin ekonomiska ställning genom att bifoga ett revisorintyg och ett intyg från Nordea. Intyget från Nordea visar att bolaget är kreditvärdigt och revisorintyget visar att bolagets omsättning uppgick till minst 1,0 miljoner kr under första halvåret 2012. Enligt 11 kap. 7 § punkt 3 LOU kan bevis på en leverantörs ekonomiska kapacitet utgöras av bl.a. intyg från banker. HelseBemanning anser att upphandlande myndighet, i enlighet med punkt 3.3.5 i förfrågningsunderlaget, borde ha begärt att bolet skulle komplettera sitt anbud med ytterligare intyg och uppgifter för att visa sin ekonomiska ställning.

### **Landstinget**

#### Krav på ekonomisk ställning

Enligt förfrågningsunderlaget p. 3.3.5 var det ett skall-krav att bifoga en kreditbedömning från Upplysningscentralen (UC) med lägst riskklass tre på en femgradig skala, alternativt visa på motsvarande ekonomisk ställning genom annat förfarande för det fall UC inte kunnat klassificera anbudsgivaren. HelseBemanning synes göra gällande att UC inte kunnat klassificera dem med anledning av att HelseBemanning är ett nystartat företag. Det förefaller vara ostridigt att HelseBemanning varken bifogat någon kreditbedömning från UC eller annat kreditupplysningsinstitut till sitt anbud. Intyget från Ernst & Young visar endast att HelseBemanning omsatte mer än en miljon kronor under första halvåret 2012 och säger ingenting om huruvida HelseBemanning har en ekonomisk ställning motsvarande riskklass tre på UC:s femgradiga skala eller ej. Intyget från Nordea innehåller vaga, knapphändiga och högst allmänt hållna kunduppgifter om HelseBemanning samt en kortfattad upplysning att HelseBemanning tidigare befunnits kreditvärdigt. Det framkommer inte när i tiden detta skulle vara och inte ens till vilket belopp HelseBemanning befunnits kreditvärdigt. Det finns inte några uppgifter i intyget från Nordea utvisande att HelseBeman-

ning har en motsvarande ekonomisk ställning som ett företag med riskklass tre eller högre på UC:s femgradiga skala. Upphandlande myndighet har inte någon kompletteringsskyldighet gentemot anbudsgivare. Dessutom skulle det ha krävts att nya uppgifter hade tillförts HelseBemannings anbud i efterhand i en sådan utsträckning att det får anses ställt utom allt rimligt tvivel att det hade blivit fråga om otillåtna kompletteringar.

#### Krav på visst antal poäng från referenter

Av utvärderingsprotokoll framgår att HelseBemanning inte heller uppfyllt skall-kravet enligt punkt 3.3.6 ”Erfarenhet/referenser”, av vilket framgår att anbudsgivare skulle ange tre referenter som vid skriftlig förfrågan från Landstinget skulle inkomma med svar på ett antal referensfrågor där den genomsnittliga poängsumman från samtliga tre referenter skulle uppgå till minst 38 poäng. Då den genomsnittliga poängsumman från de tre referenter HelseBemanning angivit i sitt anbud endast uppgick till 15 poäng uppfyllde HelseBemanning inte heller detta obligatoriska skall-krav med bäring på leverantörskvalificeringen.

#### Skada

Även om förvaltningsrätten skulle finna att Landstinget felaktigt bedömt att HelseBemanning inte uppfyllt kravet på ekonomisk ställning, har HelseBemanning vare sig lidit eller riskerat att lida skada i den mening som avses i 16 kap. 6 § LOU, då HelseBemanning ändå inte skulle ha kvalificerat sig till utvärderingsfasen med anledning av att skall-kravet enligt förfrågningsunderlagets punkt 3.3.6 inte uppfyllts.

### **SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

#### *Rättslig reglering*

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upp-

handlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 6 § LOU anges att 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

#### *Förfrågningsunderlaget*

Av förfrågningsunderlaget punkt 3.3.5 "Finansiell och ekonomisk ställning" framgår bl.a. följande.

Anbudsgivaren ska i sitt anbud styrka sina ekonomiska förutsättningar genom att:

- styrka en omsättning på minst 1,0 miljoner kronor första halvåret 2012.
- bifoga kreditbedömning från Upplysningscentralen (UC) med lägst riskklass tre eller motsvarande intyg där klassificering klart framgår.

För ett nystartat företag och organisationsform där extern riskklassificering inte utfärdas gäller att kreditvärdighet ska kunna styrkas på annat sätt.

Anbudsgivare som inte kan styrka sin ekonomiska ställning genom ovan nämnda intyg ska visa på motsvarande ekonomisk ställning genom annat förfarande.

Upphandlande myndighet kan komma att begära att Anbudsgivaren kompletterar anbud med ytterligare intyg och uppgifter för att utreda huruvida kraven på finansiell och ekonomisk ställning är för handen.

Av förfrågningsunderlaget punkt 3.3.6 "Erfarenhet/referenser" framgår bl.a. följande.

Antalet referenser ska uppgå till tre.

Upphandlande myndighet kommer skriftligen via E-post att kontakta samtliga angivna referenter varvid frågor angivna i bilaga 4 Frågor till referenter, kommer att ställas.

För kvalificering av anbud gäller att den genomsnittliga poängsumman från samtliga infordrade referenter ska uppgå till minst 38 poäng. Antalet referenssvar beräknas alltid med tre referenssvar i nämnaren för beräkning av genomsnittlig poängsumma.

*Förvaltningsrätten gör följande bedömning*

För att rätten ska besluta om rättelse av upphandlingen eller att denna ska göras om, ska det ha gjorts sannolikt att Landstinget har brutit mot någon bestämmelse i LOU och att detta har medfört att HelseBemanning lidit eller kan komma att lida skada.

Landstinget anser att HelseBemanning brister i uppfyllande av två skallkrav och att dess anbud därför inte varit kvalificerat att gå vidare till anbudsutvärderingen. De två skallkrav man anser inte vara uppfyllda är dels kravet avseende finansiell och ekonomisk ställning, dels kravet avseende erfarenhet/referenter. Landstinget är av den uppfattningen att HelseBemanning inte visat att bolaget uppfyller kravet på att inneha en ekonomisk ställning motsvarande riskklass tre på UC:s femgradiga skala. Vidare gör

Landstinget gällande att HelseBemanning inte uppfyller kravet på att er-hålla minst 38 poäng i genomsnittlig summa från av bolaget uppgivna tre referenter, utan endast uppnår en poängsumma om 15 poäng.

HelseBemanning å sin sida hävdar att bolaget uppfyllt kravet på ekono-misk ställning motsvarande UC:s riskklass tre, genom ingivande av ifråga-varande revisorsintyg och intyg från Nordea. Beträffande kravet avseende en lägsta genomsnittlig poängsumma om 38 poäng från tre referenter har bolaget inte invänt något emot Landstingets anförande i frågan.

Mot bakgrund av det ovan anförda får det således anses vara ostridigt i målet att den genomsnittliga poängsumma från samtliga infordrade refe-renter för HelseBemannings del uppgår till 15 poäng. Eftersom det av för-frågningsunderlagets punkt 3.3.6 framgår att den genomsnittliga poäng-summan ska uppgå till minst 38 poäng för att ett anbud ska bli kvalificerat, kan HelseBemanning inte anses ha uppfyllt detta skall-krav. Landstinget har därför haft fog för att utesluta HelseBemannings anbud från upphand-lingen då anbudet inte uppfyller samtliga krav i förfrågningsunderlaget. Detta innebär att det inte är möjligt för HelseBemanning att erhålla kon-trakt i aktuell upphandling även om bolaget skulle anses uppfylla skall-kravet avseende finansiell och ekonomisk ställning. Mot bakgrund härav kan HelseBemanning inte anses ha lidit, eller kunna komma att lida skada på grund av Landstingets hantering av upphandlingen. Vid sådant förhål-lande saknas skäl att pröva vad HelseBemanning anfört beträffande kravet på ekonomisk ställning.

Av det ovan anförda följer att det inte finns förutsättningar för ett ingri-pande enligt 16 kap. 6 § LOU. Ansökan ska därför avslås.

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

Sofia Blomkvist

Föredragande har varit Tamara Handl.





# 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 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.