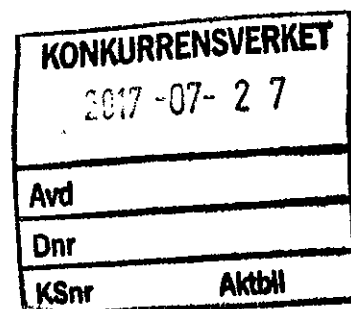




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredraganden
Antonia Eriksson

DOM
2017-07-27
Meddelad i Falun

Mål nr
2336-17



SÖKANDE

Otimator AB, 556949-9238
Lerbrännargatan 3 A
431 48 Mölndal

MOTPART

Landstinget Dalarna
Box 712
791 29 Falun

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Otimator AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 198751

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–12:00
13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Landstinget Dalarna genomför upphandling av ramavtal avseende psykoterapeutiska behandlingar för barn, ungdomar och vuxna (LD17/01000) genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 22 maj 2017 varvid andra leverantörer än Otimator AB antogs.

Otimator AB (Otimator) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse innebärande att Otimator ska tilldelas kontraktet och i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Landstinget Dalarna (Landstinget) motsätter sig yrkandena.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för rättens prövning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter som talan grundas på (RÅ 2009 ref. 69). Förvaltningsrätten har i målet att pröva om det på grundval av vad Otimator anfört är visat att Landstinget brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Otimator lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § första stycket LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iakttä principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU). En huvudprincip enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då

skulle strida mot likabehandlingsprincipen och principen om öppenhet och förutsebarhet.

Upphandlingsdokumentet

Av de administrativa föreskrifterna framgår såvitt är av intresse i detta mål följande.

3.5.3 Kvalitetssäkring

Krav: Vårdgivare ska ha ett ledningssystem för kvalitet och patientsäkerhet i enlighet med Socialstyrelsens föreskrifter och allmänna råd om ledningssystem för systematiskt kvalitetsarbete (SOSFS 2011:9).

Kvalitetsarbetet ska vara uppbyggt enligt SOSFS 2011:9, se:

<http://www.socialstyrelsen.se/publikationer2011/2011-6-38> alt
<http://www.psykologforbundet.se/Psykologforetagarna/Driva-egen-firma/Lagar-och-regler/>

Krav: Kvalitetssäkringsarbetet ska minst innehålla rutiner för:

- Avvikelsehantering
- Egenkontroll
- Dokumentation av genomförda vårdåtgärder.

Krav: Som bevis på att kravet uppfylls ska leverantör bifoga redovisning och/eller handlingar som styrker detta arbete.

Vad parterna anfört

Otimator anför i huvudsak följande. Otimator har blivit förkastade dels på grund av att bilagan som redovisar kvalitetsarbetet inte redovisar rutiner för dokumentation av genomförda vårdåtgärder, dels på grund av att rutinerna för journalsystemet inte är redovisade. Otimator har dock redovisat rutiner för dokumentation av genomförda vårdåtgärder i sin bilaga 10 att ”alla vårdkontakter och åtgärder dokumenteras i det journalsystem som i samråd med beställaren valts för aktuellt uppdrag”. Vad gäller påståendet om att vårdgivare ska ha ett eget journalsystem framgår inte detta explicit varken under punkten 3.5.3 i de administrativa föreskrifterna eller annorstädes. Det måste därför räcka att det anges att dokumentation sker i journalsystem som valts i samråd med Landstinget.

Landstinget anför i huvudsak följande. Av de administrativa föreskrifterna framgår i punkt 3.5.3 att vårdgivare ska ha ett ledningssystem för kvalitet och patientsäkerhet och vara uppbyggt i enlighet med Socialstyrelsens föreskrifter och allmänna råd om ledningssystem för systematiskt kvalitetsarbete (SOSFS 2011:9). Kvalitetsarbetet ska minst innehålla rutiner för avvikelshantering, egenkontroll och dokumentation av genomförda vårdåtgärder (journalföring) i enlighet med patientdatalagen och Socialstyrelsens föreskrift HSLF-FS 2016:40. Vidare framgår att som bevis på att kravet uppfylls ska leverantör bifoga redovisning och/eller handlingar som styrker detta arbete. Landstinget har i de administrativa föreskrifterna bifogat en länk dels till SOSFS 2011:9, dels till psykologförbundets hemsida som beskriver de krav som ställs på vårdgivare som bedriver verksamhet i egen regi. Det är uppenbart att Otimator vid utformandet av bilaga 10 inte tagit del av de föreskrifter eller den information som Landstinget hänvisat till i upphandlingsdokumentet. Otimator redovisar inte ett ledningssystem för vårdgivare som uppfyller kraven i lagar och myndighetens föreskrift. Bristerna avser bl. a. avsaknaden av beskrivning av aktiviteter, processer, rutiner, ansvarsfördelning, metoder och rutiner vid samverkan och identifiering av processer där patienter riskerar att drabbas av vårdskada samt rutiner för egenkontroll och dokumentation av genomförda vårdåtgärder.

Landstinget tillhandahåller inte ett journalsystem och kommer således inte kunna dela information genom system innebärande sammanhållen journalföring genom landstingets huvudjournalsystem, vilket framgår av punkten 10.1 i Mall för upphandlingskontrakt, där det framgår att ersättningen också ska omfatta IT-kostnader. Eftersom all vård och behandling ska journalföras, vilket framgår av punkten 8.12 i mall för upphandlingskontrakt, behöver Landstinget säkerställa att de vårdgivare som lämnar anbud också ska redogöra för hur de avser att lösa sin journalföringsskyldighet och rutiner för hur vårdgivaren fullgör journalföringsplikten. Det framgår även av punkt 8.1 i de administrativa föreskrifterna att leverantör är vårdgi-

vare och ska bedriva egen näringsverksamhet. Med det menas att bolaget har egen administration. Av punkten 8.5 i de administrativa föreskrifterna framgår att leverantören ska använda sådan utrustning att verksamheten bedrivs med god kvalitet och att åtaganden i övrigt uppfylls, samt punkten 8.15 att leverantör svarar för lokaler, utrustning och material som behövs för att bedriva verksamheten.

Förvaltningsrättens bedömning

Otimator har anfört att rutiner för dokumentation av genomförda vårdåtgärder har redovisats i anbudet genom skrivelsen att ”alla vårdkontakter och åtgärder dokumenteras i det journalsystem som i samråd med beställaren valts för aktuellt uppdrag”, varför anbudet blivit felaktigt förkastat. Landstinget har anfört att Otimator inte har redovisat rutinerna för dokumentation av genomförda vårdåtgärder. Av punkten 3.5.3 i de administrativa föreskrifterna framgår bl.a. att kvalitetssäkringsarbetet minst ska innehålla rutiner för dokumentation av genomförda vårdåtgärder. Som bevis på att kravet uppfylls ska leverantör bifoga redovisning och/eller handlingar som styrker detta arbete. Förvaltningsrätten kan konstatera att Otimators rutiner för journalföring inte framgår av anbudet. Det är därmed inte visat att Landstinget agerat i strid mot LOU genom att förkasta Otimators anbud på denna grund. Vid denna utgång saknas skäl att pröva övriga invändningar. Otimators ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Essa Malmqvist
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.