

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 3 Enhet 32

DOM
2015-07-08
Meddelad i
GöteborgMål nr
5651-15**SÖKANDE**StaffUp Sverige AB, 556713-8325
Box 364
651 09 Karlstad**MOTPART**Västra Götalandsregionen
462 80 Vänersborg**SAKEN**

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

KONKURRENSVERKET	
2015 -07- 0 8	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 347240

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag – fredag
400 15 Göteborg		E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se		08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 2
5651-15**BAKGRUND**

Västra Götalandsregionen (VGR) har genomfört en upphandling av Läkarkonsulter specialister i allmän medicin, dnr SN 146-2015. Av tilldelningsbeslut den 22 maj 2015 framgår att StaffUp Sverige AB inte har kvalificerat sig till anbudsutvärderingen då bolaget inte uppfyller ställda skall-krav avseende finansiell och ekonomisk ställning samt referensuppdrag.

ANSÖKAN M.M.

StaffUp Sverige AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att bolaget ska antas som leverantör. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolaget är en av landets ledande operatörer inom bemanning/rekrytering av läkare och har en mångårig erfarenhet av branschen. De har de bästa referenserna från ett stort antal kunder både inom privat och offentlig verksamhet. Bolaget har antagits som ramavtalsleverantörer i ett flertal landsting. Bolaget har genom åren haft en solid ekonomi. För verksamhetsåret 2013 har dock kreditratingen sänkts. Förklaringen till detta är en omstrukturering av bolaget. Den ekonomiska ordningen är nu återställd i bolaget och de har inte några försenade skatter, avgifter, löneutbetalningar eller i övrigt skulder hos Kronofogdemyndigheten. Det är således frågan om en tillfällig nedgång år 2013. Upphandlande myndighet har även haft möjlighet att begära in komplettering om något varit oklart. Bolaget uppfyller vidare med råge ställt omsättningskrav och detta hade VGR kunnat räkna fram utifrån i anbudet lämnade uppgifter. När det gäller referensuppdragen har bolaget i sitt anbud angett tre kompletta referenser och de har många fler de kan lämna. Även i detta fall kunde VGR begärt in kompletteringar om något saknats. Bolaget har i senare korrespondens skickat in cirka tio utvärderingssvar till VGR där omdömet varit 5 av 5 avseende bolagets läkare.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 3
5651-15

VGR anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Vid genomgång av bolagets anbud konstaterades att bolaget inte uppfyllde skallkravet om kreditrating motsvarande minst UC 3. Den förklaring som bolaget lämnade till detta styrkte inte heller att bolaget har en stabil ekonomi eftersom kommentarerna i årsredovisningen var allt för graverande. Kreditupplysningen daterad den 3 mars 2015 anger också att kredit avrådes. Det finns således inga uppgifter som styrker att bolaget har en stabil ekonomi. När det gäller omsättningskravet är det bolaget som ska styrka detta i sitt anbud och det har inte funnits skäl för regionen att utnyttja möjligheten att begära in ett förtydligande. Bolaget har inte styrkt omsättningskravet om minst 5 MSEK per år för åren 2013 och 2014. Det ankommer för övrigt inte på upphandlande myndigheten att genomföra olika beräkningar för att kontrollera om anbudsgivare uppfyller ställt skallkrav om detta inte framgår av anbudet. När det gäller referensuppdragen har bolaget inte i enlighet med ställt krav fyllt i två referenser. Aktuella bilagor är endast delvis ifyllda, varför kravet inte är uppfyllt. Det har inte heller varit möjligt för VGR att begära komplettering eftersom det då hade varit fråga om särbehandling, vilket inte är tillåtet enligt LOU.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

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 brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada,

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 4
5651-15

ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

En upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det 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. (9 kap. 8 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning 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 denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

I förfrågningsunderlaget har det i nu aktuell upphandling ställts krav på bl.a. anbudsgivarnas finansiella och ekonomiska situation och referenser.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 5
5651-15

När det gäller den ekonomiska och finansiella situationen anges att anbudsgivare ska ha minst UC 3 eller motsvarande under de senaste tolv månaderna. Om en leverantör har lägre rating kan en förklaring till detta lämnas tillsammans med övrig information som styrker att bolaget har en stabil ekonomi. Det är i målet ostridigt att bolaget inte har en rating motsvarande UC 3 och bolaget har i sitt anbud därför lämnat en förklaring. Förvaltningsrätten kan inte annat än instämma i VGR:s bedömning att de uppgifter som framkommit i samband med anbudet om bolagets ekonomiska situation inte kan anses medföra bedömningen att bolagets ekonomi är stabil på det sätt som efterfrågats. Den kreditupplysning som skickats in med anbudet tillsammans med de uppgifter som framgår av årsredovisningen kan inte anses motsvara de krav som gäller för UC 3. Bolaget har inte heller visat att man uppfyller kravet på en omsättning om minst 5 MSEK per år under åren 2013 och 2014 avseende förmedling av bemanning av läkare till vårdcentraler.

När de gäller referenserna har bolaget inte lämnat in alla de uppgifter som efterfrågats i förfrågningsunderlaget. De aktuella bilagorna är inte fullständigt ifyllda och t.ex. anges som svar "vet ej" och "Inte samordnarens ansvarsområde" istället för den efterfrågade poängen. Förvaltningsrätten anser därför inte att ställt skall-krav är uppfyllt avseende referenser. Att bolaget har lämnat uppgifter om andra kunder i efterhand eller på andra ställen i anbudet saknar betydelse för bedömningen av om aktuellt skall-krav är uppfyllt.

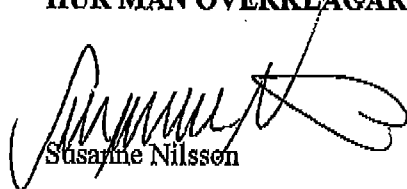
Förvaltningsrätten konstaterar därmed att bolaget i sitt anbud inte uppfyllt ställda skall-krav avseende ekonomisk stabilitet, omsättning och referenser. Att upphandlande myndighet har en möjlighet att i vissa fall begära förtydliganden innebär inte att det föreligger en skyldighet att göra detta eller att det ens alltid är vare sig lämpligt eller tillåtet. Förvaltningsrätten är

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 6
5651-15

av den uppfattningen att det i detta fall inte har varit möjligt för VGR att begära in uppgifter i sådan omfattning att skall-kraven hade blivit uppfyllda utan att agera i strid med likabehandlingsprincipen.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att VGR har haft fog för sitt beslut att förkasta bolagets anbud. Det saknas därmed skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder bolaget har anfört. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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



Susanne Nilsson

Rådman

Föredragande i målet har varit Lena Rehnberg



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. 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.