



SÖKANDE

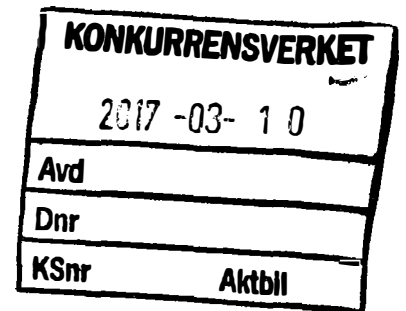
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]

MOTPART

Region Skåne
291 89 Kristianstad

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår [REDACTED] ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 360257

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Region Skåne genomför med ett förenklat förfarande en upphandling av ”Naturunderstödd rehabilitering på landsbygd”. Upphandlingen är uppdelad i tio klart avgränsade delar, verksamheter med respektive utan djur i fem olika geografiska områden. För varje del kan avtal tecknas med en anbudsgivare. Förvaltningsrätten har den 7 december 2016 upphävt avtalsspärren avseende Nordvästra Skåne utan djur, Nordvästra Skåne med djur, Mellersta Skåne utan djur, Mellersta Skåne med djur, Sydvästra Skåne utan djur och Sydöstra Skåne utan djur. Region Skåne har i dessa delar av upphandlingen numera ingått avtal med tilldelad leverantör.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

██████████, som lämnat anbud inom delområdet *Sydöstra Skåne med djur*, ansöker om överprövning av upphandlingen i sin helhet och anför bl.a. följande. Beslut om vilka verksamheter som tilldelats avtal med Region Skåne kom den 10 november 2016. NUR-gården Til Lyst finns inte bland de man avser teckna avtal med. Den kritik som har framförts mot hennes NUR-gård är inte med verkligheten överrensstämmande. Då en ny revision inte har gjorts har beslutet kring upphandlingen med stor sannolikhet fattats på felaktiga grunder. Kritiken bygger till stor del på vad en tidigare patient, som anvisats från psykiatrin, berättat. Hon har lagt ner ett stort arbete på att få ett bra resultat för de deltagare som varit på gården och resultatet har blivit mycket gott. Detta kan vitsordas av remitterande läkare och av deltagarna. Den skada hon lider är av professionell art genom att hennes verksamhet blir ifrågasatt. Naturligtvis får det även ekonomiska konsekvenser för henne.

Den revision hon hänvisar till avser dels innevarande, dels kommande avtalsperiod. Då revision av pågående avtal och kontroll av ska-kraven inför nästa avtal utfördes samtidigt får man anta att de iakttagelser som gjordes

gällde såväl upphandlingen av kommande avtal som revision av pågående. Eftersom hennes anbud uppfyller kraven vidhåller hon att hennes gård ska tilldelas kontraktet. Hon anser inte att hennes ansökan har behandlats seriöst utan att bedömningen har baserats på tidigare falska påståenden som hon tillbakavisat. Naturligtvis kommer den negativa inställningen som råder gentemot henne att påverka hennes möjligheter att få det nya kontraktet, oavsett om det sker nu eller om förfarandet görs om. Följaktligen kommer hon att lida skada då investeringar hon har gjort, ekonomiska och erfarenhetsmässiga, inte tas till vara. Vidare fräntas patienterna i Sydöstra Skåne möjligheterna till rehabilitering tillsammans med djur och natur, något som har uppskattats mycket av hennes NUR-deltagare samt deras remitterter.

Region Skåne bestrider ansökan och anför bl.a. följande. Region Skåne har, avseende *Sydöstra Skåne med djur*, funnit att det enda inkomna anbudet, från [REDACTED], inte uppfyller kraven och därför inte tilldelat något kontrakt på denna position. Region Skåne har bedömt att NUR-Gården Til Lyst inte uppfyller de obligatoriska ska-kraven i upphandlingen. Vad [REDACTED] anför i sin ansökan om överprövning föranleder inte någon annan bedömning. Den revisionsrapport [REDACTED] hänvisar till avser innevarande avtalsperiod och kan inte prövas inom ramen för överprövningen av upphandlingen av kommande avtalsperiod.

Eftersom inget av anbuden på positionen Sydöstra Skåne med djur uppfyller kraven har ingen anbudsgivare tilldelats kontraktet. Om Region Skåne avser att teckna kontrakt med en leverantör på positionen kommer upphandlingen att göras om i denna del. [REDACTED] kan således omöjligen anses ha lidit skada eller riskerat att lida skada på grund av att hennes anbud bedöms inte uppfylla kraven. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I målet är lagen (2007: 1091) om offentlig upphandling tillämplig, se p. 4 i övergångsbestämmelserna till lagen (2016:1145) om offentlig upphandling.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Prövningsramen

██████████ har ansökt om överprövning av upphandlingen i dess helhet. Sedan förvaltningsrätten upphävt avtalsspärren avseende delområdena Nordvästra Skåne utan djur, Nordvästra Skåne med djur, Mellersta Skåne utan djur, Mellersta Skåne med djur, Sydvästra Skåne utan djur och Sydöstra Skåne utan djur har Region Skåne ingått avtal i dessa delar. Av 16 kap. 6 § andra stycket LOU följer att förvaltningsrätten därmed inte längre kan pröva upphandlingen i dessa delar. Prövningen är därmed begränsad till områdena Sydvästra Skåne med djur, Sydöstra Skåne med djur, Nordöstra Skåne med djur och Nordöstra Skåne utan djur.

Förvaltningsrättens bedömning

För att ett ingripande enligt LOU ska bli aktuellt krävs att den upphandlande myndigheten förfarit felaktigt och att den sökande till följd av detta förfarande lidit eller kunnat komma att lida skada.

En upphandlande myndighet har stor frihet när det gäller vilka krav som ska ställas i en upphandling, förutsatt att kraven uppfyller de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § iaktas.

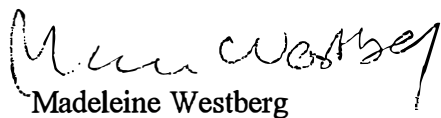
Ett anbud som inte uppfyller samtliga krav i en upphandling får inte antas utan måste förkastas.

██████████ anbud har bedömts brista i kravuppfyllelse avseende vissa krav i förfrågningsunderlagets punkter 3.3.4 och 3.3.5, däribland krav på att tydliga avgränsningar där deltagarna får uppehålla ska finnas, att miljön ska innehålla flera natur/trädgårdsrum och att samlingslokalen ska vara ljus och ha kontakt med omgivande miljö via fönster. I upphandlingsrapport anges bl.a. följande. Avgränsningar mellan deltagarområde är otydligt samt flyter ihop. Miljön erbjuder inte flera trädgårdsrum. För att ta sig till erbjudna aktiviteter passeras vad vi upplever som privata sfärer. Samlingslokalen består idag av en husvagn av äldre modell samt växthuset. En NUR lokal är under uppbyggnad.

██████████ gör gällande att hennes anbud uppfyller alla krav i upphandlingen och att hennes anbud felaktigt förkastats av Region Skåne. ██████████

██████████ har dock inte förmått visa att hennes anbud uppfyller samtliga krav under förfrågningsunderlagets punkter 3.3.4 och 3.3.5 och att Region Skåne därmed brutit mot bestämmelserna i LOU genom att förkasta hennes anbud. Det saknas därmed grund för ett ingripande enligt LOU.

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



Madeleine Westberg

Anna Aktermo har föredragit målet.



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 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.