



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2020-03-23
Meddelad i Malmö

Mål nr
358-20

Sida 1 (7)

SÖKANDE

AnnSam AB, 556619-7660

Ombud: Ann-Charlotte Deivard

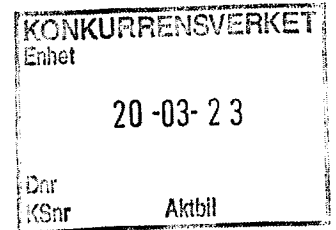
MOTPART

Region Skåne

Ombud: regionjuristen Lena Palmér

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrättens avslår AnnSam AB:s ansökan om ingripande enligt lagen om offentlig upphandling.

Dok.Id 552052

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

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

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Region Skåne genomför en upphandling av bemanning av legitimerad sjukvårdspersonal, dnr 2019-O000498. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Upphandlingen är uppdelad i tre delområden: läkare; sjuksköterskor och barnmorskor. Varje delområde utvärderas och tilldelas var för sig. I upphandlingen ska ramavtal tecknas med alla anbudsgivare som uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. Tilldelningsbeslut meddelades den 10 januari 2020. Region Skåne har förkastat anbudet från AnnSam AB (AnnSam) med hänvisning till att bolaget inte kommit in med ifylld bilaga *Erfarenhet* utan istället bifogat bilagan *Statistik*, vilken inte innehåller information om referenser.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

AnnSam ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att tilldelning meddelas AnnSam som leverantör i upphandlingen. Som grund för sin ansökan har AnnSam anfört bl.a. följande.

I upphandlingen har AnnSam lämnat anbud för delområdena sjuksköterskor och barnmorskor. Enligt upphandlingsdokumentet ska anbudsgivaren verifiera sin erfarenhet genom att fylla i bilagan *Erfarenhet* med statistik över levererade timmar samt kontaktuppgifter till tre av uppdragsgivarna.

AnnSam har oavsiktligt förväxlat och lämnat informationen i bilagan *Statistik*, som även finns bifogad upphandlingen. Bolaget har härvid fyllt i statistiken över levererade timmar samt namngiven uppdragsgivare och kontaktperson. Det som skiljer de båda bilagorna är att det i ingiven bilaga saknas uppgifter om telefonnummer och e-postadresser, vilket ska vara angivet för tre uppdragsgivare.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

AnnSam har under de tre senaste åren haft ramavtal med, och varit leverantör till Region Skåne. En av bolaget angivna uppdragsgivare och kontaktperson är upphandlaren som bolaget har lämnat anbud till på Region Skåne. Det saknas således två telefonnummer och e-postadresser för att AnnSam ska uppfylla ska-kravet. Region Skåne kunde under utvärderingen ha efterfrågat förevarande uppgifter eller kontaktat telefonväxeln hos respektive namngiven uppdragsgivare och kontaktperson. Av upphandlingsdokumentets punkt 1.3.5 framgår att det att Region Skåne vid behov, och med beaktande av LOU, kommer begära in förtydligande eller kompletteringar från anbudsgivare.

Avsaknaden av två telefonnummer och e-postadresser kan inte heller anses så väsentliga att de enligt proportionalitetsprincipen är avgörande för att uppnå målet med upphandlingen och Region Skåne kan därmed inte förkasta AnnSams anbud. Om inte tilldelningsbeslutet rättas kommer det vålla AnnSam ekonomiskt skada.

Region Skåne bestrider bifall till AnnSams yrkande och har anfört bl.a. följande.

I upphandlingsdokumenten uppställs obligatoriskt krav på att anbudsgivaren ska styrka sin förmåga och erfarenhet för att utföra uppdraget genom att i bilagan *Erfarenhet* redogöra för antal levererade konsulttimmar per uppdragsgivare för det eller de delområden som anbudet omfattar samt för tre av uppdragen på respektive delområde ange referenser i form av uppdragsgivare, kontaktperson, telefonnummer och e-postadress.

AnnSam har inte kommit in med ifylld bilaga *Erfarenhet* utan istället lämnat information om utförda uppdrag i bilagan *Statistik*. Kontaktuppgifter i form av telefonnummer och e-postadress till referenserna har inte angetts.

Det vore inte förenligt med LOU om Region Skåne vid anbudsöppningen efterfrågade de utelämnade uppgifterna eller kontaktade telefonväxel hos angivna uppdragsgivare. Ställda obligatoriska krav måste upprätthållas och får således inte efterges. Det är inte heller tillåtet att låta en anbudsgivare komplettera sitt anbud med uppgifter som är nödvändiga för uppfyllande av ett obligatoriskt krav. Oaktat detta är det alltid den upphandlande myndigheten som avgör om rättelse, förtydligande eller komplettering kan tillåtas. Att tillåta en komplettering av ett anbud är således en möjlighet och inte en skyldighet.

AnnSam har inte uppfyllt samtliga obligatoriska krav i upphandlingen och därför inte kan antas som leverantör. Den omständigheten att AnnSam sedan tidigare varit leverantör till Region Skåne kan inte beaktas i denna bedömning. Region Skånes förkastande av AnnSams anbud är helt i överensstämmelse med LOU och strider på intet sätt mot proportionalitetsprincipen. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU och de principer som bär upp lagen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 har gjorts.

När en upphandlande myndighet närmare bestämmer föremålet för en upphandling har den stor frihet att i upphandlingsdokumenten ställa krav. Kraven måste emellertid vara kopplade till det som ska upphandlas, dvs. ska anse och påverka just den efterfrågade produkten (jfr HFD 2010 ref. 78).

En grundprincip inom offentlig upphandling är att en upphandlande myndighet, i enlighet med likabehandlings- och transparensprincipen, normalt inte får efterge eller borste från obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget vid prövning av inkomna anbud. Efter anbudsgivning har myndigheten dock, om den så bedömer vara lämpligt, enligt 4 kap. 9 § LOU vissa möjligheter att tillåta eller begära en komplettering eller ett förtydligande av en handling som getts in av leverantören. En sådan åtgärd måste dock vara förenlig med principerna om likabehandling eller öppenhet. Om myndigheten bedömt att det inte föreligger skäl att ge anbudsgivaren tillfälle till sådant förtydligande eller komplettering är det i princip inte möjligt att godta ett anbud som inte uppfyller ett obligatoriskt krav (jfr HDF 2016 ref 37).

Förvaltningsrättens bedömning

I målet är ostridigt att det i upphandlingsdokumentet uppställs ett krav på att anbudsgivaren till anbudet ska foga en bilaga av vilken det bl.a. ska anges telefonnummer och e-postadress för tre referenser. Det är vidare ostridigt att den bilaga som AnnSam har givit in inte innehåller förevarande uppgifter.

AnnSam har gjort gällande att Region Skåne vid anbudsöppningen kunde ha efterfrågat uppgifterna eller kontaktat referensernas telefonväxel. AnnSam har härvid hänvisat till upphandlingsdokumentet punkt 1.3.5.

Enligt 4 kap. 9 § LOU får upphandlade myndighet tillåta eller begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar en handling som har getts in av leverantören. Med användandet av ordet *får* betonas det i stadgandet att bestämmelsen ger en möjlighet för upphandlande myndighet att tillåta eller begära en komplettering av ingiven handling. Någon skyldighet för upphandlande myndighet att tillåta eller begära in sådan komplettering föreligger emellertid inte.

I upphandlingsdokumentet punkt 1.3.5 Anbudsprovning anges bl.a. följande.

Vid behov kommer Region Skåne, med beaktande av LOU, att begära in förtydligande eller kompletteringar från anbudsgivare. Sådana förtydliganden eller kompletteringar syftar till att klargöra att Region Skåne har uppfattat anbudet på ett korrekt sätt.

Enligt förvaltningsrättens mening kan förevarande skrivelse i upphandlingsdokumentet inte anses innebära att Region Skåne har åtagit sig att begära in uppgifter som enligt kraven i upphandlingen ska bifogas till anbudet. Någon skyldighet för Region Skåne att begära in komplettering av AnnSams anbud har därmed inte förelegat.

AnnSam har vidare gjort gällande att avsaknaden av två telefonnummer och e-postadresser kan inte heller anses så väsentliga att de enligt proportionalitetsprincipen är avgörande för att uppnå målet med upphandlingen.

Förvaltningsrätten anser att kravet på angivande av referensuppdrag, som är ett krav som avser leverantörernas tekniska och yrkesmässiga kapacitet, har en tydlig koppling till upphandlingsföremålet. Inom ramen för detta krav har Region Skåne ställt krav på att telefonnummer och e-postadress till referenten ska anges. Uppfyllelse av detta krav är en förutsättning för att kunna visa tillräcklig teknisk och yrkesmässig kapacitet. Det skulle, enligt förvaltningsrättens mening, stå i strid med likabehandlingsprincipen att beakta AnnSams

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

anbud trots att anbudet inte uppfyller det obligatoriska kravet att, förutom namn, även ange telefonnummer och e-postadress till den angivna referenten (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 3 december 2019 mål nr 2051-19).

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att de omständigheter som AnnSam har åberopat i målet inte visar att Region Skåne i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot bestämmelserna i LOU eller de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna. Skäl för ingripande föreligger därmed inte, varför ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Henrik Hedberg
Rådman

Madelene Rask har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

