



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2016-08-31
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1359-16

SÖKANDE



MOTPART
Region Kronoberg
Upphandlingsenheten
351 12 Växjö

KONKURRENSVERKET	
2016-09-01	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Ersättningsetablering enligt lagen (1993:1652) om ersättning för fysioterapi;
LOF

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att utvärderingen ska göras om.

Dok.Id 138166

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Region Kronoberg (Regionen) har ansökt om att få ingå samverkansavtal avseende ersättningsetablering enligt LOF. Den 12 april 2016 beslutades att ingå samverkansavtal med annan sökande än [REDACTED]

[REDACTED] yrkar att utvärderingen ska göras om varvid hon tilldelas kontraktet. Hon anför i huvudsak följande. Tilldelningsbeslutet har fattats på fel grunder. I förfrågningsunderlaget framgick inte att önskad kompetens var ett skall-krav. Samverkansavtalet ska tillfalla högstbjudande. Kravet på inriktning på psykisk ohälsa och psykosomatiska problem kan inte anses obligatoriskt. Samma sak gäller avseende kravet på utbildning och erfarenhet av observativ rörelseanalys. Under avsnitt tre och sex i förfrågningsunderlaget står inget skrivet om krav på psykisk ohälsa och psykosomatiska problem. Inte heller har Regionen begärt in kompletteringar efter anbudsinlämningen. Det finns inget formellt underlag som styrker kompetensen. Vinnande anbud borde ha tilldelats i enlighet med priskriteriet i avsnitt fem.

Regionen bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande. I ansökningsinbjudan angavs att samverkansavtalet avsåg inriktning mot psykisk ohälsa och psykosomatiska problem samt önskemål om utbildning och erfarenhet i observativ rörelseanalys. Kravet framgår således tydligt av rubriken. Det kan inte enbart tolkas som ett önskemål. Anbud med denna inriktning tillsammans med övriga villkor och med högst pris ska antas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Av 5 g § LOF framgår bl.a. att bestämmelserna om överprövning och skadestånd i 16 kap. 1, 2 och 4-6 §§ lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, gäller i fråga om ersättningsetablering enligt denna lag.

Enligt 16 kap. 6 § LOU gäller bl.a. följande. 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 har gjorts.

Av 5 e § LOF framgår bl.a. att Regionen ska fatta beslut om att ingå samverkansavtal med den sökande som har erbjudit högsta pris för verksamheten och som inte redan har, eller kan få, rätt till offentlig ersättning för sina hälso- och sjukvårdstjänster inom ramen för ett sådant valfrihetssystem som avses i LOV.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om Regionen brutit mot LOF vid utvärderingen av anbudet. Syftet är att överprövningen i så hög utsträckning som möjligt ska ske på samma sätt som vid offentlig upphandling. Vid överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att sökande part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan (se RÅ 2009 ref. 69).

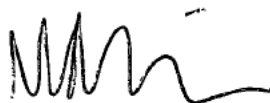
Av handlingarna i målet framgår bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget under punkt tre och rubriken "villkor för tilldelning av samverkansavtal" uppställs krav på att sökanden ska ha fysioterapeut/sjukgymnastlegitimation utfärdad av Socialstyrelsen. Vidare ska andra anställningar upphöra som Regionen har rättsligt inflytande över. Omfattningen ska vara heltid vilket innebär 35 timmar per vecka. Sökanden som redan har eller kan få rätt till ersättning enligt lagen (2008:692) om valfrihetssystem får inte teckna samverkansavtal med Regionen. Av punkt fem framgår att den som angett det högsta priset för verksamheten tilldelas kontraktet. Till anbudet ska enligt

punkt sex bifogas ifylld ansökningsblankett, kopia på utfärdad fysioterapi/sjukgymnast legitimation samt Skatteverkets ifyllda blankett nr 4820. Utländska sökanden ska insända motsvarande handlingar från hemlandet.

Förvaltningsrättens bedömning

Under rubriken i anbudsinbjudan anges att samverkansavtalet avser fysioterapi med inriktning mot psykisk ohälsa och psykosomatiska problem samt önskemål om utbildning och erfarenhet. Det framgår inte någon annanstans i förfrågningsunderlaget att det angivna är ett obligatoriskt krav. Enligt förvaltningsrättens mening kan enbart formuleringen i rubriken inte tolkas som ett obligatoriskt krav på utbildning i nämnda specialisering. Dessutom anges att det är ett önskemål att inneha utbildning och erfarenhet i observativ rörelseanalys, vilket ger ytterligare indikation på att kravet inte är obligatoriskt. [REDACTED] har uppgett att hon har lämnat anbud med högsta pris, vilket inte har ifrågasatts av Regionen. [REDACTED] får därmed anses lida skada av beslutet att inte tilldela henne kontraktet. [REDACTED] har mot denna bakgrund visat att Regionen handlat i strid mot LOU när andra krav i utvärderingen tillmättes betydelse än vad som angetts i förfrågningsunderlaget. Ansökan ska därför bifallas och utvärderingen ska göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109-1D-LOU).



Malin Toivainen

t.f. rådman

Föredragande har varit Helene Larsson.



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 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.