



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen
Enhet 14

DOM
2014-01-20
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
29780-13

Sida 1 (6)

SÖKANDE

Elevmedicin AB, 556856-8520
c/o Söderström
Löwens väg 3
153 36 Järna

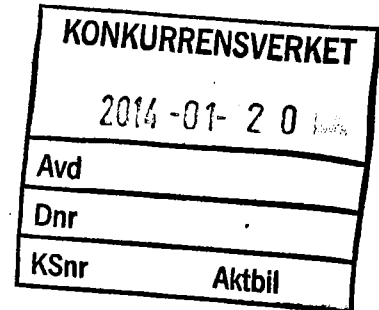
MOTPART

1. Nykvarns kommun, 212000-2999
2. Södertälje kommun, 212000-0159

Ombud för 1-2: Telge Inköp AB
Box 633
151 27 Södertälje

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Elevmedicins AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 440063

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00

E-post:
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Nykvarn och Södertälje kommun (kommunerna), genom Telge Inköp AB, genomför en ramavtalsupphandling av bemanningstjänst för elevhälsans medicinska del benämnd *Bemanning område Skolläkare*. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt 15 kap. lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) och avsikten är att teckna avtal med två-fem anbudsgivare. I tilldelningsbeslut den 2 december 2013 meddelade Telge Inköp AB att samtliga tre anbudsgivare har antagits. Elevmedicin AB:s (Elevmedicin) anbud placerade sig på tredje plats i rangordningen efter Vårdassistans Sverige AB och Doc Connect Nordic AB.

Elevmedicin yrkar i första hand att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse sker i form av en ny utvärdering och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Av förfrågningsunderlagets punkt 5.10 framgår att leverantören ska ha dokumenterad erfarenhet av uppdrag med den omfattning och karaktär som efterfrågas utförda hos extern uppdragsgivare. Övriga anbudsgivares referentuppdrag uppfyller inte kraven i punkt 5.10 och skulle inte ha kvalificerat sig till utvärdering. Skolläkaren och skolsköterskan utgör tillsammans elevhälsans medicinska gren, vilket tidigare benämndes skolhälsovård. Referensuppdrag för efterfrågat område bör således gälla hälsovård för barn/ungdomar. Skillnaden mellan sjukvård och hälsovård ska observeras. Elevmedicin har inga synpunkter på yrkeskategori enligt kompetensmallen. Det är "leverantörens dokumenterade erfarenhet av uppdrag med den omfattning och karaktär som efterfrågas" som är orsaken till ansökan om överprövning.

Elevmedicin är ensam om att ha redovisat två genomförda referensuppdrag för efterfrågat område. Definitionen av "området" i punkt 1.1. är av vikt i senare paragrafer, märk därför att området definieras som "skolläkare". Detta styrks sedan under de krav på leverantören som ställs, se första me-

ningen i punkt 5.1: "Nedan anges de krav som ställs på den leverantör som ska tillhandahålla bemanningstjänst resurskonsulter för inhyrning inom område skolläkare". Området för resurskonsulterna är alltså "skolläkare". Såväl vuxenpsykiatri (referensuppdrag för Doc Connect Nordic AB) som företagshälsovård och hälsomanagement (referensuppdrag för Vårdassistanstans Sverige AB) ligger utanför detta område. I praktiken skulle en möjlig referens utöver skolhälsovård kunna vara barn- och ungdomsmedicin i öppenvård där även BVC ofta ingår. Men den referens som Vårdassistanstans anger avser barn- och ungdomspsykiatri i öppenvård, där hälsovård av detta slag inte ingår. Efterfrågat område är enligt ovan "skolläkare" och därmed ska referensen gälla just detta område.

Kommunerna yrkar i första hand att Elevmedicins yrkande ska avslås och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Till stöd för yrkandena anförs bl.a. följande. Det förhållningssätt och arbetssätt som är knutet till en leverantör av bemanningstjänster är att identifiera, rekrytera och förmedla rätt kompetens vid en beställning så att avrop kan ske, att hantera ersättare vid sjukdom, att bedriva kompetensutveckling och nödvändiga kontroller, att bedriva neutral uppföljning av konsulter insatser och att ha regelbundna kundkontakter med uppdragsgivare. Bedömningen av de leverantörer som lämnat anbud i upphandlingen följer vid anbudsprövningen det förhållningssätt och arbetssätt som är knutet till leverantören, dvs. arbetets karaktär. Vid bedömning av omfattning avser det leverans av det antal timmar som angivits med de förutsättningar som ges om variation, avropsregler, behov m.m., att man har levererat bemanningstjänster med de förutsättningarna och branschfarenhet av uthyrning av medicinsk kompetens.

De grunder Elevmedicin anger utgör en bedömning av individuell konsultkompetens, aktuell vid ett eventuellt avrop. Medicinsk kompetens beskrivs i punkt 6.4, dvs. generellt minst legitimerad läkare med specialistutbildning. I kompetensmallen definieras legitimerad läkare med specialistut-

bildningar inom alternativ "eller motsvarande" och yrkerserfarenhet "eller likvärdig". Bedömningen är att samtliga leverantörer har tillräcklig förmåga, motsvarande och likvärdig erfarenhet för att kunna identifiera, säkerställa, kontrollera samt föreslå och tillhandahålla rätt kompetens vid beställning och avrop enligt förfrågningsunderlaget med övriga leveransåtaganden för en bemanningstjänst inom området.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättsliga utgångspunkter

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att 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. Att utvärdera och anta ett anbud som inte uppfyller skall-kraven strider mot likabehandlingsprincipen, jfr EU-domstolens avgörande C-243/89, Stora Bältbron.

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs vidare att sökanden kan visa att han har lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

I förfrågningsunderlagets punkt 1.1. anges att upphandlingen omfattar resurskonsulter för inhyrning med yrkeskategorier inom området skolläkare. Elevmedicin menar sig vara den enda anbudsgivaren som har dokumenterad erfarenhet av uppdrag med den omfattning och karaktär som efterfrågas samt som visat två genomförda referensuppdrag för efterfrågat område

i enlighet med kraven i punkt 5.10. Under rubriken "Dokumenterad erfarenhet" i punkt 5.10 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande:

Leverantören ska ha dokumenterad erfarenhet av uppdrag med den omfattning och karaktär som efterfrågas utförda hos extern uppdragsgivare. Leverantören ska redovisa två genomförda referensuppdrag för efterfrågat område. Yrkeskategori är enligt kompetensmall, dvs. leg. läkare med alternativ i angivna godtagbara specialistutbildningar enligt kompetensmall. Uppdragen ska vara genomförda efter den 1 januari 2011. Leverantören ska ha godkända referensuppdrag för att anbudet ska gå vidare till utvärdering. Information ska lämnas och bifogas anbudet, helst i anvisat separat dokument.

I förfrågningsunderlagets punkt 6.4 under rubriken "Konsultkompetens" finns underrubriken "Kompetensmall" där följande anges:

Yrkeskategori: Skolläkare

Kompetens: Leg. läkare med specialistutbildning inom alt. skolhälsovård, barn- och ungdomsmedicin, allmänmedicin, barn- och ungdomspsykiatri eller motsvarande. God kunskap om lagstiftning relevant för området, om vaccination och om funktionsnedsättning samt förebyggande och hälsofrämjande arbete. Goda kunskaper i Officepaketet och journalföring samt minst två års yrkeserfarenhet inom området; skolhälsovård, BVC eller likvärdigt.

Förvaltningsrätten finner att kravet i punkt 5.10 på att visa tidigare erfarenhet av uppdrag med den omfattning och karaktär som efterfrågas samt kravet att redovisa två genomförda referensuppdrag för efterfrågat område inte kan anses gå så långt som att utgöra ett krav på att tidigare erfarenhet endast godkänns om det avser tillhandahållande av bemanningstjänster inom skolhälsovård. Det aktuella kravet specificerar inte närmare vilken "karaktär" tidigare uppdrag ska ha haft för att godkännas. Förvaltningsrätten noterar vidare att punkten 5.10 hänvisar till den s.k. kompetensmall som återfinns i punkten 6.4, som anger att den lägsta godkända kompetensnivån för skolläkare är legitimerad läkare med specialisering inom skolhälsovård, barn- och ungdomsmedicin, allmänmedicin, barn- och ungdomspsykiatri eller motsvarande. Yrkeskategorin skolläkare kan enligt förfrågningsun-

derlaget således innefatta alternativa specialiteter, även sådana som inte särskilt uppräknats, men som kan anses motsvara de uppräknade specialiteterna.

Doc Connect Nordic AB har redovisat tillhandahållande av tjänster inom psykiatri och Vårdassistans Sverige AB har redovisat bemanning av läkare inom barn- och ungdomspsykiatri samt av allmänspecialister. Kompetensmallen räknar visserligen inte upp psykiatri, utöver barn- och ungdomspsykiatri, som en särskild specialistkompetens godkänd för skolläkare men det får anses falla inom begreppet "eller motsvarande". Mot bakgrund av att förfrågningsunderlaget inte närmare föreskriver några krav på vilken karaktär tidigare uppdrag ska ha haft för att godkännas samt den vida definitionen av vilken kompetens som enligt förfrågningsunderlaget ryms i yrkesområdet skolläkare finner förvaltningsrätten att samtliga tre leverantörer får anses ha uppfyllt förfrågningsunderlagets obligatoriska krav på redovisning av dokumenterad erfarenhet. Det saknas skäl att utesluta Doc Connet Nordic AB respektive Vårdassistans Sverige AB på de av Elevmedicin anförda grunderna. Elevmedicins ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1a LOU)



Erika Odung

Rådman

Kajsa Barsk har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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.