



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

Daniel Sandberg

DOM
2012-12-03
Meddelad i Karlstad

Mål nr
4287-12 E
Beredningsgr 5

SÖKANDE

Svenska Re AB
Artillerigatan 6
114 57 Stockholm

MOTPART

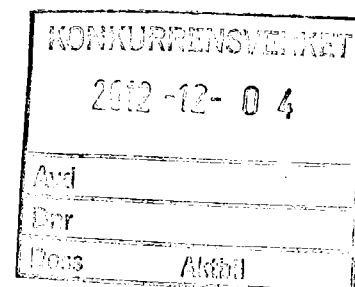
Landstinget i Värmland
Upphandling och avtal
651 82 Karlstad

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Svenska Re AB:s ansökan.



Dok.Id 75008

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsratten@karlstad.dom.se
www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Landstinget i Värmland (härefter landstinget) har genomfört en offentlig upphandling avseende av rehabilitering i varmt klimat för neurologiska och reumatologiska sjukdomar enligt nedanstående indelning.

Position	Neurologiska sjukdomar
1 A	Vuxna med lättare funktionshinder
1 B	Vuxna med svårare funktionshinder
1 C	Barn och ungdom
Position	Reumatologiska sjukdomar
2 A	Vuxna med lättare funktionshinder
2 B	Vuxna med svårare funktionshinder
2 C	Barn och ungdom

Svenska Re AB (härefter Svenska Re) har lämnat anbud beträffande positionerna 1 A och 2 A, men har inte ansetts uppfylla kraven för utvärdering enligt lägsta pris. Som motivering har landstinget anfört följande. Boendeanläggningen består av 400 bungalows utspridda på ett stort område vilket kan medföra långa avstånd till rehabiliteringsanläggningen. Anläggningen kan jämföras med en dagvårdsanläggning enligt referenterna. Den yttre fysiska tillgängligheten är något kuperad vilket ökar beroendet av andra fysiskt, psykiskt och socialt. Svenska Re tillämpar treveckorsschema och patienterna har en rehabiliteringstid på fyra veckor vilket påverkar den gruppgemenskap som byggts upp under de första tre veckorna. Arbetsterapeut finns inte anställd men tjänsten köps in vid behov.

YRKANDEN M.M.

Svenska Re yrkar att deras anbud för position 2 A återigen ska prövas och anför i huvudsak följande.

Svenska Re:s anläggning är byggd i början av 70-talet som ett område med bungalows runt rehabiliteringsanläggningen med olika avstånd. Avståndet till bungalowen de använder för deltagare i sina program varierar beroende på deltagarens fysiska och psykiska status. Innan deltagaren kommer till deras anläggning får de en remiss där det framgår deltagarens speciella problematik. Svenska Re har prioritet att använda de bungalows som ligger närmast anläggningen för deltagare i deras program, vilket gör att avståndet är mycket ringa, ofta mellan 5-10 minuters promenad i en mycket vacker miljö som är lättillgänglig med fina asfalterade gångar. Grupperna vi har offererat är personer med lättare reumatiska sjukdomar, där fysisk aktivitet är en mycket viktig del av rehabiliteringen. De har svårt att se att avståndet från bungalowen till deras anläggning skulle utgöra ett hinder för denna grupp ur fysisk, psykisk eller social synpunkt. Deltagarna är på deras anläggning och tränar tillsammans hela dagarna, jobbar i olika gruppaktiviteter, äter lunch tillsammans och umgås även vid middagarna.

Flera av deras medarbetare bor i bungalows inom området så tillgängligheten för att nå personalen även utanför ordinarie rehabiliteringstid, som är dagtid, är mycket lätt. Svenska Re har olika program och programlängder. Det flesta programmen är tre veckor men de har och har haft många fyra veckorsprogram. Som nämns i beslutet har inte Svenska Re en arbetsterapeut anställd på heltid. Flera av de professioner de använder i sina program är inte anställda på heltid utan de stärker upp med dessa professioner med personal från Sverige under de veckor programmet pågår, såsom t.ex. hjärtläkare, hjärtsjukgymnast, ytterligare sjukgymnaster efter behov samt arbetsterapeuter i de program där de har krav på detta från sina kunder och där de anser att detta behov behöver uppfyllas.

Landstinget bestrider bifall till ansökan och yrkar i första hand att förvaltningsrätten inte ska vidta någon åtgärd mot upphandlingen och i andra hand att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen ska göras om. Landstinget yrkar även att förvaltningsrätten omedelbart beslutar att förlängd avtalsspärr inte ska gälla positionerna 1 A, 1 B, 1 C, 2 B och 2 C.

Landstinget anför i huvudsak följande.

Grund

Det anbud som kommit in från Svenska Re uppfyller inte landstingets samtliga obligatoriska krav och har därför inte beaktats i utvärderingen av inkomna anbud.

Utveckling av grund för bestridande av åtgärder

I utvärderingsprotokollet framgår att landstinget anser att Svenska Re:s anbud inte uppfyller kraven avseende boendeanläggning och rehabiliteringsanläggning. Lättare funktionsnedsättning beskrivs i förfrågningsunderlaget ("2 kravspecifikation", punkt 1) enligt följande. "Patienten har gångförmåga och kan gå kortare sträckor utan gånghjälpmedel". Krav på boendeanläggningen finns i punkt 2.5. Där anges bland annat att "Inre och yttre miljö skall vara anpassad för personer med lättare och/eller svårare funktionsnedsättning". Krav på rehabiliteringsanläggningen finns i punkt 2.6. Där anges bland annat att "Rehabiliteringsanläggningen skall kunna nås utan trappor eller backar". Landstinget har gjort bedömningen att Svenska Re inte uppfyller kraven på boendeanläggning i punkt 2.5 på grund av att boendområdet har långa avstånd och kuperad terräng. I sin skrivelse till förvaltningsrätten anger Svenska Re att man har prioritet till bungalows nära rehabiliteringsanläggningen. Uppgifter om denna prioritet saknas i anbudet och denna aspekt har inte varit föremål för bedömning i utvärderingen av företagets anbud. Svenska Re anför vidare att med användande av dessa näraliggande bungalower är avståndet mycket ringa, ofta mellan 5-10 minuters promenad. Även denna uppgift saknas i anbudet. Detta har inte heller varit föremål för bedömning i utvärderingen av anbudet. Landstingets ställningstagande angående detta är att patienter med inflammatorisk reumatisk sjukdom, som bedöms ha lättare funktionsnedsättning, inte kan förutsättas promenera 5-10 minuter mellan boendet och behandlingsanläggningen. Nedsättningen medför att en sådan promenad är för besvärlig för denna patientkategori. Landstinget har även gjort bedömningen att Svenska Re inte uppfyller kraven på rehabiliteringsanläggningen på grund av den kuperade terrängen som gör den för besvärlig att nå från boendeanläggningen.

Om förfrågningsunderlagets tydlighet

Skulle förvaltningsrätten finna skäl för ingripande enligt LOU är landstingets mening att detta ingripande i sådana fall ska vara att upphandlingen ska göras om avseende den överprövade positionen. Detta som en följd av att förfrågningsunderlaget varit otydligt avseende patientgruppens gångförmåga och vad som menas med kortare sträckor.

Förvaltningsrätten beslutade den 6 november 2012 att förlängd avtalsspärr i upphandlingen inte skulle gälla för positionerna 1 A, 1 B, 1 C, 2 B och 2 C.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

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

Förfrågningsunderlaget ("2 Kravspecifikation")

Av punkt 1 Allmänna krav för verksamheten framgår bl.a. följande.

Med lättare funktionsnedsättning menas att
Patienten har gångförmåga och kan gå kortare sträckor utan gånghjälpmedel.

Av punkt 2.5 Boendeanläggningen framgår bl.a. följande.

Inre och yttre miljö **skall** vara anpassad för personer med lättare och/eller svårare funktionsnedsättning.

Av punkt 2.6 Krav på rehabiliteringsanläggningen framgår bl.a. följande.

Rehabiliteringsanläggningen **skall** kunna nås utan trappor eller backar.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är huruvida landstinget har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och om Svenska Re i sådant fall har lidit eller riskerat att lida skada till följd av detta.

Av upphandlingsrapporten framgår att den boendeanläggning Svenska Re skulle använda sig av består av 400 bungalows utspridda på ett stort område. Den yttre fysiska tillgängligheten är något kuperad. Under dessa förhållanden har Svenska Re inte uppfyllt alla skall-krav i punkterna 2.5 och 2.6, som syftar till att rehabiliteringsanläggningen och det yttre området ska vara lättillgängligt. Svenska Re har i samband med begäran om överprövning anfört att bolaget har förtur till de bungalows som är närmast anläggningen och därmed blir det inte mer än 5-10 minuters promenad i en lättillgänglig och asfalterad miljö. Dessa uppgifter har inte framgått i samband med anbudet. Av 9 kap. 8 § första stycket LOU framgår att 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. Enligt andra stycket i paragrafen får myndigheten begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Eftersom de kompletterande uppgifterna har tillkommit först i förvaltningsrätten saknas möjlighet att beakta de kompletterande uppgifter Svenska Re har tillfört i målet.

LOU tillsammans med upphandlingsrättsliga principer ställer krav på att förfrågningsunderlaget utformas på ett sätt som medger att anbudslämnare kan förutse hur deras anbud kommer att bedömas i upphandlingen. För att åtgärder enligt LOU ska kunna aktualiseras vid överprövning krävs emellertid att de påstådda felaktigheterna i upphandlingen lett till att sökanden lidit eller kan komma att lida skada.

Landstinget har väckt frågan om förfrågningsunderlagets eventuella otyd-
lighet. Svenska Re har dock inte på något sätt angivit hur de eventuella
bristerna i förfrågningsunderlaget har påverkat bolagets möjligheter att
lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Landstinget har vid dessa förhållanden
inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Svenska Re har därför inte lidit
eller kan komma att lida skada. Svenska Re:s ansökan ska därför avslås.

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



Bo Forsberg



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.