



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2012-07-05
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 13981-12
 Enhet 18

SÖKANDE

Neron Hälso- och Sjukvårdsutveckling AB, 556681-4157
 Wollmar Yxkullsgatan
 118 50 Stockholm

Ombud: Advokat Eva-Maj Mühlenbock och jur. kand. Lina Schött
 Advokatfirman Lindahl KB
 Box 1065
 101 39 Stockholm

MOTPART

Stockholms läns landsting
 Box 22550
 104 22 Stockholm

Ombud: Advokat Ulf Djurberg
 Setterwalls Advokatbyrå AB
 Box 1050
 101 39 Stockholm

KONKURRENSVERKET	
2012-08-14	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Neron Hälso- och sjukvårdsutveckling AB:s
 ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 256370

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Stockholms läns landsting (SLL) har genom anbudsförfrågan daterad den 22 maj 2012 påbörjat en upphandling avseende upphandling av geriatrisk vård med sista anbudsdag den 5 juli 2012.

Neron Hälso- och Sjukvårdsutveckling AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits, innebärande att information gällande personalstatistik som är aktuella för pågående upphandlande tjänster lämnas till samtliga anbudsgivare. Förvaltningsrätten måste härjämte besluta att anbudstiden ska förlängas med skälig tid med anledning av rättelsen. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om.

Bolaget har till stöd för sin ansökan anfört i huvudsak följande. Av frågor och svar publicerade den 7 juni 2012 framgår att SLL inte avser att lämna ut information om bemanning per personalkategori, lön/anställd eller lön/anställningsgrad för nuvarande pågående tjänster trots förfrågan härom. I aktuell upphandling är det en uppenbar risk att det föreligger en verksamhetsövergång. SLL:s utvärdering strider mot likabehandlingsprincipen. I aktuell upphandling, där endast kvaliteten kommer att utvärderas och vara av avgörande betydelse för vilken anbudsgivare som tilldelas kontrakt, är det viktigt att samtliga förutsättningar tillkännages anbudsgivarna för att de ska kunna beräkna och offerera rätt kvalitet motsvarande det givna priset i upphandlingen. Att samtliga anbudsgivare ska få tillgång till aktuell personalstatistik gäller särskilt som nuvarande leverantörer av tjänsterna har tillgång till informationen. Om SLL inte tillser att samtliga anbudsgivare får del av aktuell information gynnas de nuvarande leverantörerna i upphandlingen eftersom endast dessa har kännedom om rådande förhållanden. De nuvarande leverantörerna får således ett uppenbart försprång. SLL som upphandlande myndighet måste tillse att samtliga anbudsgivare får del av

informationen oaktat att tjänsterna nu bedrivs av privata vårdgivare. SLL ansvarar ytterst för bedrivandet av hälso- och sjukvården samt för att aktuell upphandling genomförs lagenligt i enlighet med LOU och det bakomliggande direktivet. Eftersom befintliga leverantörer har mer information än övriga anbudsgivare om upphandlingen, riskerar bolaget att lida skada. SLL har vid ett flertal tillfällen sedan den 7 juni 2012 blivit ombedd att delge samtliga anbudsgivare informationen och har således haft mycket god tid på sig att delge samtliga anbudsgivare den.

SLL bestrider bifall till bolagets ansökan och anför bl.a. följande. Anbudstiden har inte löpt ut och någon utvärdering har följaktligen inte ännu skett. Det föreligger därmed inte heller något brott mot likabehandlingsprincipen.

DOMSKÄL

Bolaget har yrkat att SLL som upphandlande myndighet måste tillse att samtliga anbudsgivare får del av information gällande personalstatistik och att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits. Av utredningen framgår dock att SLL inte har den informationen som bolaget begärt att få del av. Denna information innehas av det bolag som i dagsläget bedriver den verksamhet som upphandlingen avser. Frågan i målet är således om en upphandlande myndighet för att uppfylla lagstiftningens krav ska kunna åläggas att inhämta viss information från en fristående part som dessutom med all sannolikhet inte har en skyldighet att lämna dessa uppgifter till den upphandlande myndigheten.

Förvaltningsrätten finner att nu aktuell lagstiftning ställer långtgående krav på den upphandlande myndigheten och ålägger den att behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får dock godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och EU-rätten inte träds för när (jfr RÅ

2002 ref. 50). Nu aktuellt förhållande medför en viss asymmetri i informationsfördelningen mellan det bolag som utför verksamheten och de som avser att lämna anbud på densamma. Detta kan dock inte i förvaltningsrättens mening vara av sådan art och grad i nu aktuellt fall att de principer som bär upp LOU och EU-rätten träds för när. Det finns därför inte någon förutsättning för ingripande enligt LOU på denna grund. Bolagets ansökan om rättelse och förlängning av anbudstiden ska således lämnas utan bifall.

Bolaget har i andra hand yrkat att upphandlingen ska göras om. Mot bakgrund av vad bolaget anfört samt av vad som i övrigt framkommit i utredningen finner förvaltningsrätten att det inte föreligger skäl att förordna att upphandlingen ska göras om. Bolagets ansökan ska därför i sin helhet lämnas utan bifall.

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

Robert Johansson
Tf rådman

Föredragande har varit Charlotte Welwert.



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. 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 nås 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU

