



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I MALMÖ**  
Avdelning 1  
Lena Palmér

**DOM**  
2011-01-19  
Meddelad i  
Malmö

Mål nr  
14641-10E

**SÖKANDE**

First Medical Sverige AB  
Lästmakargatan 10  
111 44 Stockholm

**MOTPART**

Region Skåne  
291 89 Kristianstad

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU) i dess lydelse  
före den 15 juli 2010

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011-03-16	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår First Medical Sverige AB:s begäran om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 43783

**Postadress**  
Box 4522  
203 20 Malmö

**Besöksadress**  
Kalendegatan 6

**Telefon**  
040-35 35 00

**Telefax**  
040-97 24 90  
**E-post:** forvaltningsrattenimalmo@dom.se

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-16:00

**YRKANDEN M.M.**

Region Skåne genomför upphandling avseende Bemanningstjänster – läkare och sjuksköterskor (dnr 1000918). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU.

**First Medical Sverige AB** (First Medical) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska göras om. Till grund för talan anförs bl.a. följande. Prismodulen som har används är felaktig och strider mot LOU:s krav på transparens, förutsägbarhet och likabehandling. Anbudsgivarnas anbudspris får den upphandlande enheten fram genom ett sammanlagt pris, Grundpris + Summan av övriga obpriser/4. Det står klart och tydligt vad en läkare/sjuksköterska kommer att kosta. I aktuell upphandling har anbudsgivare valt att ange priser som 0 kr och i vissa fall t.o.m. minusposter i kategorier där man vet att inga avrop sker. Modulen är inte transparent om inte samtliga anbudslämnare har kännedom om detta faktum – när avrop sker. Risken med prismoduler som denna är att pristaktik tillämpas samt att bolag inom större koncerner har möjlighet att matcha anbud. En liknande prismodul har använts i SLL:s upphandling och förvaltningsrätten i Stockholm har då underkänt modellen. Prismodulen gynnar aktörer som tillämpar pristaktik, men missgynnar leverantörer som First Medical som lämnar ärliga priser där leverans kan ske på samtliga avropstider. Landstinget i Sörmland har valt att avbryta sin pågående upphandling pga olämpligt utformat förfrågningsunderlag. Region Skåne borde ha utnyttjat möjligheten som finns i LOU att förkasta orealistiskt låga anbud som inte säkrar trovärdig leverans och kontinuitet. När man undviker att utnyttja de möjligheter som finns att utesluta oseriösa anbud skapar man en dålig lösning för slutkunden och en förvirrad marknad fylld med direktupphandlingar som går stick i stäv med LOU.

**Region Skåne** bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU. Av upphandlingsun-

derlaget framgår klart och tydligt vilka prisuppgifter som ska anges i anbud samt hur Region Skåne utvärderar dessa. Modellen är synnerligen enkel för samtliga anbudsgivare att förstå. Samtliga anbudsgivare har fått del av det underlag Region Skåne har haft att tillgå avseende de kommande avropen. Den brist på förutsebarhet som First Medical invänder emot avser istället bolagets svårigheter att förutse vilka priser som övriga anbudsgivare kommer att avge. I samtliga upphandlingar kan anbudsgivare av taktiska skäl avge prisuppgifter som för andra kan framstå som orimligt låga, men som syftar till att uppnå ett så förmånligt resultat som möjligt vid den upphandlande myndighetens utvärdering. Det uttryck som vanligen används för detta slags agerande är "prisdumpning". Detta fenomen innebär dock inte att det per automatik föreligger en defekt i samtliga prismodeller. Fenomenet prisdumpning ska istället bedömas utifrån 12 kap. 3 § LOU och den rättspraxis som utvecklats inom detta område. Varken av denna bestämmelse eller av rättspraxis kan utläsas något förbud mot att anta anbud i vilket angetts låga priser, inte heller i de fall dessa priser kan konstateras orimligt låga. Det kan nämnas att Region Skåne har efterfrågat och fått tillfredsställande svar från de anbudsgivare vars låga anbudspriser First Medical ifrågasätter. Fenomenet prisdumpning är inte hänförlig till användandet av en viss prismodell utan kommer sig av att en eller flera anbudsgivare väljer att avge taktiska priser. Prisdumpning förekommer även då endast ett enda pris efterfrågas. Region Skåne hade i och för sig kunnat efterfråga endast ett enda timpris som skulle gälla tillhandahållande av viss kategori läkare och sjuksköterskor under samtliga tider på dygnet. Även en sådan modell hade mötts av anbudsgivarnas taktiska priser, vilka för en del andra anbudsgivare skulle framstå som helt orimliga. Anbudsgivarna har behandlats lika och upphandlingsunderlaget är transparent. Region Skåne är fullt ut förvissad om att samtliga leverantörer kommer att leverera. Det är den upphandlande myndigheten som helt självständigt har att avgöra om ett anbud ska förkastas till följd av ett onormalt lågt pris. Vad First Medical

anfört kan inte anses visa att bolaget lidit eller kan komma att lida skada i upphandlingen.

Rätten har genom interimistiskt beslut den 16 november 2010 förordnat att Region Skåne inte får avsluta den aktuella upphandlingen innan annat beslutas.

### **DOMSKÄL**

#### **Bestämmelser m.m.**

Enligt 1 kap 9 § LOU skall upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 1 och 2 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. - Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

#### **Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål**

Först måste framhållas det fullkomligt självklara att vid upphandling gäller att den som avger det mest fördelaktiga anbudet gynnas genom att vinna och tilldelas kontakt. Varje leverantör måste därför göra taktiska överväganden av olika slag, bl a vad gäller prissättning, för att kunna avge ett konkurrenskraftigt anbud. First Medical gör gällande att den av Region Skåne tillämpade modellen för utvärdering av pris är felaktig och strider mot LOU eftersom den gynnar aktörer som tillämpar pristaktik. Den omständigheten att anbudsgivare har valt att tillämpa taktisk prissättning innebär dock inte, såsom också anförts av Region Skåne, att det per automatik föreligger en defekt i prismodellen. Förvaltningsrätten anser inte att vad First Medical anfört och åberopat visar att den av Region Skåne tillämpade modellen på något otillbörligt sätt gynnat vissa aktörer eller på annat sätt strider mot LOU. Förvaltningsrätten finner därmed inte visat att Region Skåne i detta hänseende brutit mot LOU eller de principer som bär

upp lagen på ett sådant sätt att bolaget har lidit eller riskerat att lida skada. Mot bakgrund härav och då First Medical inte heller i övrigt anfört något som kan läggas till grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan avslås. Därmed upphör det interimistiska beslutet att gälla.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (Dv 3109/1b)

Marianne Alwall



# SVERIGES DOMSTOLAR

## 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 var till 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 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.