

LÄNSRÄTTEN I  
ÖSTERGÖTLANDS LÄN  
Charlotta Necking

DOM  
2009-07-27  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
2018-09 E  
Rotel 4

**SÖKANDE**

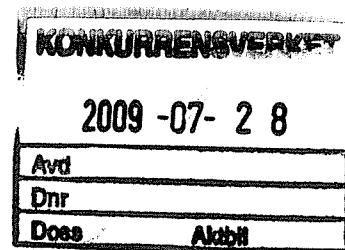
Tjust Behandlingsfamiljer AB, 556657-9438  
Stationsgatan 2  
593 31 Västervik

**MOTPART**

Upphandlingsenheten  
Norrköpings Kommun  
601 81 Norrköping

**SAKEN**

Fråga om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU; Upphandling av HVB-tjänster för barn och ungdom

**YRKANDEN M.M,**

Norrköpings kommun, Upphandlingsenheten, som tillsammans med flera kommuner i Östergötlands län genomför en upphandling av HVB-tjänster för barn och ungdomar (dnr UH-09-7), har i tilldelningsbeslut den 18 juni 2009 antagit ett antal anbud från andra leverantörer än Tjust Behandlingsfamiljer AB.

Vid anbudstidens utgång hade det inkommit totalt 67 anbud. Tjustbehandlingsfamiljer AB (nedan Bolaget) anges med anbudsnummer 32 i förteckningen över mottagna anbud. Bolagets anbud har inte kvalificerat sig med följande motivering:

*” Anbud förkastas på grund av att verksamheten har karaktär av familjehemsvård, vilket inte omfattas i denna upphandling, se ”upphandlingsföreskrifter” punkten 4.0: Kommunerna efterfrågar behandlingshem som riktar sig enbart till flickor eller pojkar samt behandlingshem som riktar sig till båda könen.”*

Dok.Id 80256

Postadress  
Box 406  
581 04 Linköping

Besöksadress  
Brigadgatan 3

Telefon  
013-25 10 00  
E-post: lansratteniostergotland@dom.se

Telefax  
013-25 11 40

Expeditionstid  
måndag – fredag  
09:00 - 12:00  
13:00 - 15:00

**Bolaget** ansöker om överprövning av tilldelningsbeslutet och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att folkhögskolans anbud ska beaktas.

**Upphandlingsenheten vid Norrköpings Kommun, (nedan Kommunen)** yrkar i första hand att länsrätten avslår Bolagets ansökan om överprövning och i andra hand att rättelse av utvärdering sker med verkan att sökandes anbud antas.

Länsrätten beslutade interimistiskt den 26 juni 2009, på yrkande av annan anbudsgivare i samma upphandlingsförfarande, att upphandlingen gällande HVB-tjänster för barn och ungdomar (UH-09-7) inte får avslutas tills länsrätten beslutat annat i målet.

#### SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

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.

I 16 kap. 2 § LOU stadgas 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av anbudsinbjudan framgår bl.a. följande. Norrköpings och Linköpings kommuner m.fl. avser att genomföra upphandling av HVB-tjänster. Syftet är att tillgodose barns och ungdomars olika individuella behov för placering på behandlingshem. Upphandlingen omfattar behandlingshem med olika inriktning, metoder och innehåll. Ramavtal kommer om möjligt att

tecknas med mer än en anbudsgivare för respektive målgrupp och behovsbild. Inkomna anbud kommer först att genomgå en kvalificeringsfas vilket innebär bl.a. kontroll att anbudsgivare uppfyller samtliga av de obligatoriska krav som uppställts i handlingarna. Bland de kvalificerade anbudsgivarna kommer de anbud som har lägst vårddygnspris att antas.

*Parternas argumentation*

**Bolaget** menar att Kommunen felaktigt förkastat deras anbud och anför i huvudsak följande. Deras anbud har förkastats på grund av att verksamheten har karaktär av familjevårdshem, vilket inte omfattas av upphandlingen. I upphandlingsföreskrifterna under punkt 4.0 framgår följande.

*"Kommunerna efterfrågar behandlingshem som riktar sig enbart till flickor eller pojkar samt behandlingshem som riktar sig till båda könen."*

Bolaget menar att det inte framgår någonstans i anbudsunderlaget att behandlingshemmen behöver vara organiserade på något särskilt sätt i allmänhet eller att deras sätt i synnerhet inte skulle vara kvalificerande för att antas i upphandlingen.

Bolaget gör gällande att det tvärtom tydliggörs i upphandlingsföreskrifterna under punkt 1.0 att:

*"Syftet är att tillgodose barns och ungdomars olika individuella behov för placering på behandlingshem. Upphandlingen omfattar behandlingshem med olika inriktning, metoder och innehåll."*

Länsstyrelsen i Kalmar län har gjort bedömningen att Bolaget är tillståndspliktigt i enighet med riktlinjerna för HVB-tillstånd. Bolaget anser att de, genom sitt HVB-tillstånd, uppfyller kriterierna för att beaktas som behand-

lingshem i denna upphandling. De anser vidare att de uppfyller samtliga krav specifikationer i anbudsunderlaget vad gäller att tillgodose barn och ungdomars olika individuella behov för placering på behandlingshem med olika inriktning, metod och innehåll.

**Kommunen** anför bl.a. följande. Kommunen menar att Bolagets anbud med rätt förkastats och håller fast vid motiveringen i tilldelningsbeslutet. De hänvisar till de frågor och svar som publicerats under annonseringen av upphandlingen, ”Frågor och Svar den 12 februari 2009”, vari framgår att upphandlingen exkluderar familjehemsvård.

Utdrag från ”Frågor och svar”

6. Kan vi som bedriver förstärkta familjehem, som alternativ till institution, delta i upphandlingen?	Nej, se punkten 4.0 Omfattning i bilaga ”Avtalsförlaga”.
7. Gäller anbudsfrågan även förstärkt familjehemsvård om inte, är det någon upphandling som kommer bli framöver?	Nej, se punkten 4.0 Omfattning i bilaga ”Avtalsförlaga”.  Upphandling avseende tjänster inom förstärkt familjehemsvård planeras inte att genomföras den närmaste tiden.

Sökandes verksamhet skiljer sig från den verksamhet som efterfrågas. Det framgår av anbudsformulär under punkten 2.0 ”Företagspresentation” att Bolaget bedriver verksamhet där behandlingen utgår från konsultstödda familjehem, kallade behandlingsfamiljer. En av de vuxna är heltidsanställd för att kunna ta emot barn eller ungdomar och därutöver finns ett stödteam bestående av fyra samordnare, en psykolog och en ekonomiassistent som finns tillgänglig för behandlingsfamiljerna. Behandlingsfamiljen är den

enhet som utgör basen i omsorgen vilket också framgår av Bolagets anbud, femte stycket i bilaga ”Verksamhetsinnehåll och arbetsmetodik”. – Behandling i behandlingsfamilj skiljer sig från behandling på behandlingshem när det gäller metod och kompetensen hos personalen. – Kommunen uttalar sig inte om huruvida organisationsformen i Bolaget är bra eller dålig, utan endast att den skiljer sig från vad som efterfrågas i upphandlingen.

**Bolaget** har inte funnit anledning att bemöta Kommunens skrivelse i målet eftersom den inte tillfört något nytt. Bolaget menar att hänvisningen till ”Frågor och svar” som publicerats och som Kommunen hänvisat till, inte berör Bolaget. ”Frågor och svar”, menar Bolaget berör sådana konsulentstödda verksamheter som inte är HVB-tillståndspliktiga och således alltså inte Bolaget. De vidhåller sin uppfattning att beslutet är taget på fel grunder.

*Länsrätten gör följande bedömning*

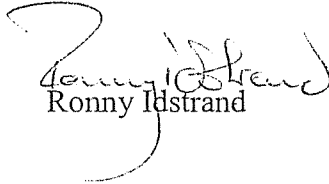
Syftet med kvalificeringskrav är att den upphandlande myndigheten ska kunna göra en bedömning av leverantörernas förmåga att utföra de tjänster som upphandlingen avser. Av handlingarna i förevarande upphandling framgår klart att Kommunen avser teckna ramavtal med leverantörer som kan bereda vård på behandlingshem. Det framgår av förfrågningsunderlaget att anbudsgivare haft möjlighet att ställa frågor och begära förtydliganden under upphandlingen. Av bilagan ”Frågor och Svar” under punkterna sex och sju framgår att förstärkta familjehem, som alternativ till institution, inte kan delta i upphandlingen. Av vad som framkommit i målet framstår det enligt länsrättens bedömning att Bolagets verksamhet faller utanför vad upphandlingen avser. Enligt länsrättens mening har Bolaget, i dess begäran om överprövning, inte förmått visa att de uppfyller uppställda kvalificeringskraven. Bolaget har heller inte påvisat att kommunens upphandling i övrigt skulle strida mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU

eller någon annan bestämmelse i denna lag. Bolaget kan därmed inte anses ha lidit någon skada enligt vad som anges i 16 kap. 2 § LOU. Ansökan om överprövning bör därmed avslås.

### LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten avslår ansökan.

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

  
Ronny Idstrand



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Jönköping.

**Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.**

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentlig part 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens 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 skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.