

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

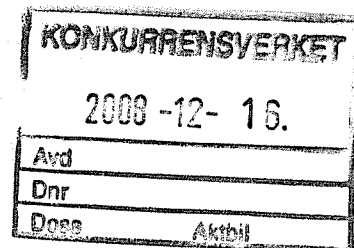
DOM
2008-12-15
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
24310-08
Rotel 202

SÖKANDE

Aktiebolaget Hassle Sjukhem, 556175-3418

Ombud: Advokaten Ulrica Salomon
Advokatfirman Lindahl KB
Box 14240
104 40 Stockholm

**MÖTPART**

Stockholms kommun
Socialtjänstförvaltningen
106 64 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

DOMSLUT

Länsrätten avslår bolagets ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 388919

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

BAKGRUND

Stockholms kommun genomför genom sina stadsdelsnämnder och socialtjänstnämnden en upphandling av enstaka platser för vuxna på hem för vård eller boende (HVB) för socialpsykiatri enligt socialtjänstlagen (diariernr. 121-0518/2007). Tilldelningsbeslut fattades den 28 november 2008. Anbudet från Aktiebolaget Hassle Sjukhem förkastades eftersom erforderliga tillstånd saknades.

YRKANDEN M.M.

Aktiebolaget Hassle Sjukhem (bolaget) yrkar i ansökan att länsrätten i första hand skall besluta att upphandlingen skall rättas innebärande att en ny utvärdering av anbuderna skall genomföras varvid bolagets anbud skall utvärderas. I andra hand yrkas att upphandlingen skall avbrytas och göras om. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Bolaget bedriver sin verksamhet i Mariestad och omfattas därför av Länsstyrelsens i Västra Götalands län tillsyn. Länsstyrelsen har varit av uppfattningen att det inte finns lagstöd för att bevilja tillstånd för att driva hem för vård eller boende för psykiskt funktionshindrade, dvs. det som upphandlingen avser. Efter det att bolaget överklagat har Kammarrätten i Jönköping i dom den 24 augusti 2008 uttalat att det som är avgörande är verksamhetens innehåll och målgrupp. För att sådan verksamhet skall beviljas tillstånd bör enligt kammarrätten krävas att verksamheten utöver omvårdnad och stöd har ett betydande inslag av behandling. Detta är en avsevärd skillnad mot vad som krävs av andra länsstyrelser. I Stockholms län krävs inte att ett hem för vård av psykiskt funktionshindrade erbjuder behandling för att tillstånd enligt 7 kap. 1 § 1 socialtjänstlagen (2001:453), SoL, skall meddelas. I och med att det i upphandlingen krävs att anbudsgivarna skall ha tillstånd som inte alla anbudsgivare kan erhålla på lika villkor har likabehandlingsprincipen åsidosatts. De leverantörer som lyder under länsstyrelserna i Stockholms och Uppsala län har otillbörligt gynnats och de som lyder under Länsstyrelsen i

Västra Götalands län har missgynnats. Vidare görs gällande att det strider mot proportionalitetsprincipen att uppställa ett skall-krav med den nu aktuella innebörden. Det måste anses vara tillfyllest att anbudsgivaren kan visa att denne uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. Bolaget har tillstånd enligt 7 kap. 1 § 3 SoL vilket innebär att bolaget uppfyller kraven på kvalitet och säkerhet i sin verksamhet. Kravet på tillstånd enligt 7 kap. 1 § 1 SoL är således inte nödvändigt för att säkerställa hög kvalitet och säkerhet i vården. Kommunens tolkning av ”erforderliga tillstånd” är såväl diskriminerande som oproportionerligt. Det strider även mot kravet på öppenhet eftersom det är först i tilldelningsbeslutet det klargörs att det är tillstånd enligt 7 kap. 1 § 1 SoL som krävs.

DOMSKÄL

Av 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling - LOU framgår att upphandlande myndigheter skall 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.

I 16 kap. 2 § LOU anges att 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, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av handlingarna i målet framgår bl.a. följande. Föremål för upphandling är enstaka platser för vuxna på hem för vård eller boende (HVB) för socialpsykiatri. I förfrågningsunderlaget har kommunen ställt upp följande krav: ”Anbudsgivaren ansvarar för att erforderligt tillstånd finns för den verksamhet som anbudet omfattar” (punkten 4.8).


Länsrätten gör följande bedömning.

De grundläggande principer som skall efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens

(öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Av principen om likabehandling av leverantörer följer att samtliga anbud skall vara i överensstämmelse med bestämmelserna i förfrågningsunderlaget för att säkra möjligheten till en objektiv jämförelse av anbuden. Prövningen i länsrätten 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. 2 § LOU.

Föremål för upphandling är platser för vuxna på hem för vård eller boende, s.k. HVB-hem. Förfrågningsunderlaget anger som krav att erforderligt tillstånd skall finnas för den verksamhet som anbudet gäller. Med beaktande av upphandlingsföremålet och socialtjänstlagens krav på tillstånd för sådan verksamhet kan det inte anses oproportionerligt i sig att ställa ett sådant krav. I 7 kap. 1 § 1 SoL anges att sådan verksamhet som bedrivs vid ett HVB-hem kräver tillstånd. Förfrågningsunderlaget kan inte tolkas på annat sätt än att det med ”erforderligt tillstånd för den verksamhet som anbudet omfattar” avses just tillstånd enligt 7 kap. 1 § 1 SoL. Redan av lagtexten följer att tillstånd enligt 7 kap. 1 § 3 SoL gäller annan verksamhet än sådan verksamhet som avses i 7 kap. 1 § 1 SoL. Kravet i förfrågningsunderlaget har således formulerats med tillräcklig grad av precision och kan rimligen inte missförstås. Annat har inte framkommit än att kravet har upprätthållits mot alla anbudsgivare. Någon diskriminering eller åsidosättande av likabehandlingsprincipen i upphandlingsförfarandet har inte visats föreligga. Hassle Sjukhem saknar erforderligt tillstånd varför kommunens åtgärd att inte utvärdera Hassle Sjukhems anbud framstår som helt riktig. Sammantaget finner länsrätten att vad bolaget anfört inte visar att kommunen skulle ha åsidosatt bestämmelserna i LOU. Ansökan om ingripande skall därför avslås.

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



Peter Lif
rådmän



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Stockholm.

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 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 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 vartill 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.

