

**LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

BESLUT
2009-03-16
Meddelat i Göteborg

Mål nr
1848-09 E
Rotel 21

SÖKANDE

Sodexo AB, 556232-7873
Box 47620
117 94 Stockholm

Ombud:

Advokaten Peter Forsberg
Jur, kand. Emma Nörler
Advokatfirman Vinge KB
Box 1703
111 87 Stockholm

MOTPART

Upphandlingsavdelningen
Uddevalla kommun
451 81 Uddevalla

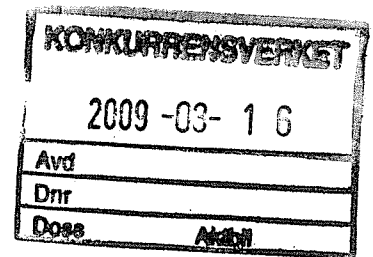
SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU); nu fråga om interimistiskt beslut

BESLUT

Länsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan länsrätten slutligen prövar upphandlingen eller beslutar något annat.

Beslutet gäller omedelbart.



Dok.Id 159709

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Snuregatan 14	Telefon 031-732 70 00 E-post: lansrattenigoteborg@dom.se	Telefax 031-711 78 59	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-15:00
---	---	--	---------------------------------	---

YRKANDEN M.M.

Västra Götalandsregionen och samtliga kommuner i Västra Götalands län genomför genom Uddevalla kommun en upphandling av hjälpmedelsförsörjning i Västra Götalandsregionen och samtliga kommuner i Västra Götalands län, dnr 42/2008. Av tilldelningsbeslutet framgår att Sodexo AB inte tilldelades upphandlingen.

Sodexo AB (Sodexo) har begärt överprövning av upphandlingen. De har i första hand yrkat rättelse på så sätt att vinnande anbud diskvalificeras och i andra hand yrkat att upphandlingen ska göras om. Sodexo har vidare yrkat att länsrätten interimistiskt ska förordna att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Till stöd för sin talan har Sodexo anfört bl.a. följande. Upphandlingen rör försörjning av personliga hjälpmedel inom ramen för den regionala och kommunala sjukvården. För närvarande svarar Västra Götalandsregionens Regionservice Område Hjälpmedel (Regionservice) för den huvudsakliga hjälpmedelsförsörjningen. Inför aktuell upphandling beslutade regionfullmäktige att Regionservice skulle lämna ett anbud. Detta noteras i förfrågningsunderlaget där anbudet benämns som "egenregianbud". Ett egenregianbud är ett anbud från en verksamhet som ingår i samma juridiska person som den som genomför upphandlingen. Eftersom Regionservice utgör en del av Västra Götalandsregionens organisation och juridiska person ska ett avtal mellan parterna möjligen inte anses vara ett upphandlingskontrakt i den bemärkelse som avses i LOU. Högsta domstolen har dock tidigare uttalat att det, när det gäller offentlig verksamhet, inte kan uteslutas att avtal inom samma juridiska person kan tänkas ha civilrättslig betydelse. Detta bl.a. om enheterna är så fristående i förhållande till varandra att ett köp eller någon annan transaktion dem emellan inte rimligen kan karaktäriseras som ett uttryck för egenregiverksamhet utan bör falla in under upphandlingsbegreppet. Även om Regionservice skulle anses utgöra egenregiverksamhet i förhållande till Västra

**LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**BESLUT**Sida 3
1848-09 E

Götalandsregionen ska ett anbud från en sådan verksamhet behandlas på objektiva grunder. I förhållande till de 49 kommunerna i länet utgör Regionservice en fristående juridisk person. Dessa kommuner kan således inte uppdras åt Regionservice att utföra aktuell upphandling utan att ingå ett upphandlingskontrakt. I förfrågningsunderlaget anges som ett skall-krav att tillträdande leverantörer ska överta all av Område Hjälpmedel ägd hjälpmedelsutrustning till ett pris av 306 miljoner kr, vilket motsvarar bokföringsvärdet. På fråga från anbudsgivare har upphandlande myndighet svarat att den egna region ska köpa utrustningen på samma sätt som en extern anbudsgivare eftersom en konkurrensfördel annars uppstår. Regionservice anger i sitt anbud att de accepterar att köpa den befintliga hjälpmedelsutrustningen till bokfört värde i det fall de inte redan äger denna. Detta föranledde ett förtydligande från Regionservice av vilket framgår att de redan äger merparten av den utrustning som ska övertas. Värdet på den utrustning som de äger uppskattades till cirka 296 miljoner kr. Regionservice uppfyller således inte skall-kravet att all utrustning ska köpas till ett fastställt pris. I den mån upphandlande myndighet har beslutat att inte upprätthålla detta skall-krav konstateras att omständigheten att Regionservice redan äger större delen av utrustningen innebär en väsentlig konkurrensfördel. Enligt förfrågningsunderlaget ska det anbud som ger lägst pris antas. De har i sin beräkning kalkylerat med hela den kostnad som köpet av utrustningen medför, men Regionservice har endast behövt räkna med en kostnad om cirka 10 miljoner kr. Upphandlande myndighet har brutit mot principerna om likabehandling och transparens genom att utvärdera och anta anbud som inte uppfyller samtliga skall-krav.

SKÅL FÖR BESLUTET

Enligt 16 kap. 2 § andra stycket LOU får länsrätten omedelbart besluta att en upphandling inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut om den skada eller olägenhet

LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

BESLUT

Sida 4
1848-09 E

som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Vid bedömningen av om förutsättningar finns för ett interimistiskt beslut ska länsrätten göra en preliminär bedömning av om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU om öppenhet, icke-diskriminering, ömsesidigt erkännande och proportionalitet, eller mot någon annan regel i nämnda lag, och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

De omständigheter som Sodexo har anfört kan ha inneburit att upphandlande myndighet har brutit mot LOU på ett sätt som medför att principerna kan ha trätts för när. Det är därför befogat att besluta att upphandlingen inte får avslutas innan länsrätten haft möjlighet att slutligt pröva frågan. Ett sådant beslut kan inte anses innebära en större skada eller olägenhet för upphandlande myndighet än den skada som hade kunnat uppstå för Sodexo om upphandlingen fått slutföras.

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


Göran Schiller

/SLN



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 rättslämningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnetliga 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.