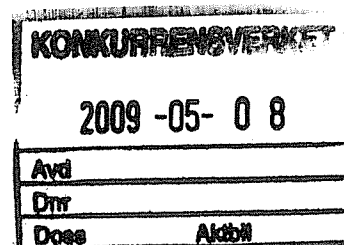




LÄNSRÄTTEN I  
SKÅNE LÄN  
Avdelning 1  
Anna Klara Brage

DOM  
2009 -05- 0 7  
Meddelad i  
Malmö

Mål nr  
2988-09 E – 2992-09 E

**SÖKANDE**

Dedicare AB, 556516-1501  
Kungsholms strand 147  
112 48 Stockholm

**MOTPARTER**

Lunds kommun  
Box 41  
221 00 Lund

*Mål nr 2988-09 E*

Eslövs kommun  
241 80 Eslöv

*Mål nr 2989-09 E*

Hörby kommun  
242 80 Hörby

*Mål nr 2990-09 E*

Kävlinge kommun  
Kullagatan 2  
244 80 Kävlinge

*Mål nr 2991-09 E*

Svalövs kommun  
268 80 Svalöv

*Mål nr 2992-09 E*

**SAKEN**

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

**DOMSLUT**

Länsrätten avslår Dedicare AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Det interimistiska beslutet den 27 mars 2009 ska inte längre gälla.

Dok.Id 218217

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 4522 203 20 Malmö	Kalendegatan 6	040-35 35 00 E-post: lansratteniskane@dom.se	040-97 24 90	måndag – fredag 08:00-16:00

**YRKANDEN M.M.**

Lunds kommun, Eslövs kommun, Hörby kommun, Kävlinge kommun och Svalövs kommun (kommunerna) genomför gemensamt en upphandling benämnd *Bemannings tjänster*, vilken avser inhyrning av legitimerade sjuksköterskor och distriktssköterskor. Upphandlingen genomförs som en förenklad upphandling med annons.

Dedicare AB (Dedicare) begär överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om eller i vart fall rättas genom att bolaget Medicore AB diskvalificeras som anbudsgivare.

Dedicare anför, sammanfattningsvis, följande som grund för sin talan. Wesam Care AB, en av de vinnande anbudsgivarna, finns inte beskrivet som bolag i anbudet utan där anges att Proffice Care AB är anbudsgivare. Vidare utgör *Processbeskrivning* ett av utvärderingskriterierna, för vilket maximalt 25 poäng kan utdelas. Processbeskrivning bör inte ligga till grund för tilldelningsbeslutet. Ingen anbudsgivare har heller erhållit mer än 16 poäng, varför utvärderingsmetoden är obrukbar. Avgörande i en leverantörs processbeskrivning är dennes förmåga att ersätta bokad konsult vid en eventuell frånvaro. Anbudsvinnande leverantörer beskriver att administrativ personal ska ersätta vid frånvaro, vilket i längden skapar en frånvaro på företagen som påverkar tillgänglighet och förmåga att leverera bemanningstjänster. Dedicare har beskrivit sin möjlighet att ersätta personal vid frånvaro med sin stora kandidatdatabas samt lämnar garanti för att ersätta personal. I förfrågningsunderlaget anges att vite utgår för leverantörer som inte lyckas bemanna vid frånvaro. Förmågan att bemanna bör därmed redan vara bedömd, varför den inte ska utgöra grund för utvärdering. Medicore AB bör diskvalificeras som anbudsgivare då bolaget inte har någon rating hos kreditinstitut, vilket utgör ett kvalificeringskrav.

Kommunerna bestrider bifall till Dedicares talan samt anför sammanfattningsvis: Wesam Care AB är ett inaktuellt firmanamn för Proffice Sverige AB, 556581-9926. Rätt bolag är kvalificerat, utvärderat och tilldelat kontrakt, oavsett om fel namn använts om företaget.

I punkten 3.2.16 i förfrågningsunderlaget anges att kriteriet *Processbeskrivning* ska utvärderas och hur detta ska ske. Det strider mot transparensprincipen att i efterhand plocka bort ett enskilt kriterium och det saknas i nu aktuellt hänseende också skäl för det. Av praxis följer att det är möjligt att använda referenser vid utvärdering av inkomna anbud, under förutsättning att man skiljer noga mellan krav som visar *att* anbudsgivaren kan utföra tjänsten och krav som visar *hur* anbudsgivaren kan utföra tjänsten. Detta har kommunerna varit noga med i denna upphandling. Vad gäller poängsättningen av anbuden så har utvärderingen gjorts av en grupp enhetschefer med mångårig erfarenhet av beställningar av bemanningstjänster. Utvärderingen baseras på vad som redovisats i anbuden. Att anbudsgivare anger att administrativ personal kan ersätta sjuksköterskor ska inte ses som något positivt. Det är emellertid uppenbart att en tydlig rutin för exakt vilken personal som ska gå in och ersätta är bättre än en hänvisning till den kandidatdatabas alla leverantörer av någon storlek har. Att detta i sin tur kan leda till extraarbete för anbudsgivaren i de administrativa rutinerna påverkar inte poängsättningen på aktuellt kriterium.

Vad gäller Medicores rating så har det bolagets auktoriserade revisor lämnat ett yttrande av vilket det framgår att bolaget har tillräcklig ekonomisk stabilitet för att uppfylla kravet i fråga om finansiell och ekonomisk ställning.

Länsrätten har genom beslut den 27 mars 2009 förordnat att kommunerna inte får avsluta den påbörjade upphandlingen innan något annat har beslutats.

## DOMSKÄL

### Bestämmelser

Enligt 1 kap 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller bland annat att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än mot dem som funnits med i förfrågningsunderlaget.

Av 16 kap 1 och 2 §§ LOU framgår att länsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet 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 länsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

### Länsrättens bedömningar

Då Wesam Care AB och Proffice Sverige AB är samma bolag föranleder vad Dedicare anfört i denna del inget avseende. Vad gäller vad Dedicare anfört i fråga om vinnande anbudsgivare Medcore AB:s ekonomiska och finansiella ställning så framgår det av punkt 3.1.1 att ”anbudsgivare ska ha minst ranking 40 enligt Creditsafe eller på annat sätt styrka företagets ekonomiska och finansiella ställning”. Mot bakgrund av det utlåtande som författats av auktoriserad revisor den 5 mars 2009 anser länsrätten kravet vara uppfyllt.

Dedicares invändningar i övrigt rör till stor del utvärderingskriteriet *Processbeskrivning*. I punkten 3.2.16 i förfrågningsunderlaget anges att an-

budsgivarna ska beskriva processen för att säkerställa förmågan att leverera och ha tillgänglig personal. Beskrivningen poängsätts och anbudsgivaren erhåller maximalt 25 poäng. Dedicare anför bland annat att ”processbeskrivning inte ska ligga till grund för tilldelningsbeslutet” och att den av kommunerna valda utvärderingsmetoden är ”obrukbar” då ingen anbudsgivare har fått mer än 16 poäng. Vidare ifrågasätter Dedicare vinnande anbudsgivares rutiner i fråga om att ersätta frånvarande personal samt anför att förmågan att tillhandahålla personal inte bör utvärderas då det av förfrågningsunderlaget framgår att vite utgår vid personalfrånvaro. Varför processbeskrivningen inte skulle kunna ligga till grund för tilldelningsbeslutet eller varför den valda utvärderingsmetoden skulle vara ”obrukbar” har Dedicare dock inte förklarat eller preciserat. Länsrätten kan inte se att Dedicare, genom vad som anförts i fråga om den av kommunerna efterfrågade processbeskrivningen, har anført några omständigheter som utgör grund för ingripande enligt LOU.

Då kommunerna i de avseenden som prövats inte kan anses ha brutit mot bestämmelserna i LOU ska Dedicares ansökan avslås.

### Särskilda upplysningar

Länsrättens interimistiska beslut av den 27 mars 2009 upphör härmed att gälla och en ny tiodagarsfrist börjar löpa. Det innebär att om upphandlingskontrakt tecknas eller föreligger efter den nya fristens utgång kan rätten till domstolsprövning upphöra. Detta gäller även om överklagande kommer in inom den i bilagan angivna besvärstiden, tre veckor.

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



Anders Granholm



## 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 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 nå 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.