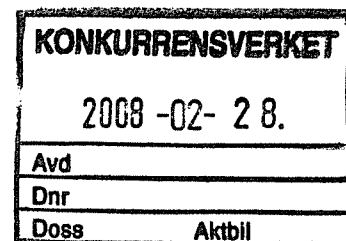


**SÖKANDE**

Närvårdsbolaget Hamra HB, 969728-3639  
c/o Krig  
Åsvägen 15  
612 40 Finspång

**MOTPART**

Landstinget i Östergötland  
581 91 Linköping

**Ombud:**

Advokaten Anders Månsson och jur. kand. Lynda Ondrasek Olofsson  
Setterwalls Advokatbyrå  
Box 1050  
111 47 Stockholm

**SAKEN**

Ansökan om överprövning av upphandling enligt LOU; nu fråga om interimistiskt beslut

**BAKGRUND OCH YRKANDE**

*Närvårdsbolaget Hamra HB* begär överprövning av Landstinget i Östergötlands upphandlingsförfarande gällande närsjukvård i Finspång. Närvårdsbolaget Hamra HB yrkar vidare att länsrätten omedelbart skall besluta att Landstinget i Östergötland inte får avsluta den aktuella upphandlingen (att avtal med Närsjukvården i Finspång AB 556743-6414 inte får träffas) innan överprövning har genomförts.

Till stöd för sin talan anför *Närvårdsbolaget Hamra HB* bl.a. följande. Landstingsstyrelsen i Landstinget Östergötland beslutade vid sitt möte den 22 maj 2007 att verksamheten vid Närsjukvården i Finspång får övertas av personalen och övergå i en alternativ drift- och ägarform under förutsättning att Hälso- och sjukvårdsnämnden upprättar vårdavtal med den nya entreprenören samt att uppdra till landstingsstyrelsens ordförande och landstingsdirektören att teckna överlåtelseavtal med den nya entreprenören. Under den tid som förflutit sedan maj 2007 har landstinget fört diskussioner med två anställda

Dok.Id 55852

<b>Postadress</b>	<b>Besöksadress</b>	<b>Telefon</b>	<b>Telefax</b>	<b>Expeditionstid</b>
Box 406	Brigadgatan 3	013-25 10 00	013-25 11 40	måndag – fredag
581 04 Linköping		<b>E-post:</b> lansratteniostergotland@dom.se		09:00 - 12:00 13:00 - 15:00

inom Närsjukvården i Finspång (de två nuvarande verksamhetscheferna) om övertagande av verksamheten i privat regi. Dessa två anställda har med konsultstöd från landstingets entreprenörsenhet bildat ett aktiebolag registrerat av bolagsverket i november 2007. Bolagets namn är Närsjukvården i Finspång AB, 556743-6414. Detta nybildade aktiebolag, med de två anställda som ägare, har fört förhandlingar med Hälso- och sjukvårdsnämnden i landstinget om ett vårdavtal. Beslut om vårdavtal med nämnda aktiebolag skulle ha fattats på Hälso- och sjukvårdsnämndens möte den 22 januari 2008. Närvårdsbolaget Hamra HB begärde dock en överprövning av upphandlingen varvid Landstinget i Östergötland den 22 januari 2008 skriftligen meddelade att man beslutat att avbryta den pågående upphandlingsprocessen. Länsrätten avskrev därför målet den 29 januari 2008. Det står nu klart att den aktuella upphandlingsprocessen ändå har fortsatt (alternativt återupptagits) samt att Hälso- och sjukvårdsnämnden på sitt möte den 27 februari 2008 avser att fatta beslut om avtal med Närsjukvården i Finspång AB, 556743-6414. Närvårdsbolaget Hamra HB nödgas därför åter aktualisera sin begäran till Länsrätten i Östergötlands län om överprövning av upphandlingen.

- Landstinget i Östergötland utgör en upphandlande enhet enligt lagen om offentlig upphandling (1992:1528) samt även enligt (2007:1091). Som upphandlande enhet har landstinget planerat, förberett och står i begrepp att slutföra en upphandling av den verksamhet som bedrivs inom närsjukvården i Finspång. Verksamheten utgörs av hälso- och sjukvård, enligt lagens definition en så kallad B-tjänst, med en årlig omsättning om tresiffriga miljonbelopp. Upphandlingen måste, enligt ovan anförda lagrum, bedömas som en otillåten direktupphandling. - Enligt 1 kap. 4 § lagen (1992:1528) om offentlig upphandling skall en upphandling göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Genom att vända sig till endast en leverantör (Närsjukvården i Finspång AB, 556743-6414) bryter man mot denna paragraf. I 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling uttrycks detta som att upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer likvärdigt och på ett icke-diskriminerande sätt

samt genomföra upphandlingen på ett öppet sätt. – Direktupphandling får enligt 6 kap. 2 § lagen (1992:1528) om offentlig upphandling endast användas om upphandlingens värde är lågt eller om det finns synnerliga skäl. Ingetdera av dessa två förutsättningar föreligger i detta fall. Landstinget i Östergötland står därför i begrepp att sluta ett vårdavtal som innebär brott mot denna paragraf. Motsvarande bestämmelser i lagen (2007:1091) om offentlig upphandling finns i 15 kap. 3 §. – Närvårdsbolaget Hamra HB utgör en av flera potentiella leverantörer vid en regelrätt upphandling av närsjukvården i Finspång. Bolaget måste därför anses lida skada eller komma att lida skada genom landstingets agerande i form av planering, föreberedelse samt genomförande av en enligt LOU otillåten direktupphandling.

*Landstinget Östergötland* bestrider Närvårdsbolaget Hamra HB:s interimistiska yrkande och anför bl.a. följande. Det beslut som landstingsstyrelsen i Landstinget fattade den 22 maj 2007 har varit föremål för laglighetsprövning av Länsrätten i Östergötlands län. Det har inte fattats något ytterligare beslut än det ovan nämnda rörande närsjukvården i Finspång. Det föreligger således inte någon upphandling. Landstinget har således inte genomfört någon otillåten direktupphandling eller på annat sätt brutit mot lagen om offentlig upphandling i någon av de lydelse som kan vara tillämplig eller mot de gemenskrävtliga principer som ska gälla för alla upphandling. Landstinget har sålunda inte brutit mot reglerna om offentlig upphandling på sätt som medfört att Närvårdsbolaget Hamra HB lidit eller kan komma att lida skada. Någon grund för beslut enligt 7 kap. 2 § LOU eller 16 kap. 2 § nya LOU föreligger inte. – Det beslut som eventuellt kommer att fattas vid Hälso- och sjukvårdsnämndens möte den 27 februari 2008 kommer inte att resultera i något omedelbart avtal rörande närsjukvården i Finspång. Protokoll från den typ av möten som det nu är fråga om måste genomgå justering före det att några åtgärder till följd av beslut vid mötet kan vidtas. Detta tar normalt åtminstone några veckor. Det föreligger således ingen risk för skada för Närvårdsbolaget Hamra HB utan ett interimistiskt beslut i målet. – Eftersom

2008 -02- 27

grund saknas för beslut om åtgärder enligt 7 kap. 2 § LOU eller 16 kap. 2 § nya LOU och eftersom det överhuvudtaget inte föreligger någon risk för skada för Närvårdsbolaget Hamra HB om ett interimistiskt beslut inte fattas i målet, saknas skäl för sådant beslut.

---

Närvårdsbolaget Hamra HB har begärt överprövning av den i målet aktuella upphandlingen av närsjukvården i Finspång samt även yrkat att länsrätten omedelbart skall besluta att Landstinget i Östergötland inte får avsluta upphandlingen innan överprövning har genomförts. Landstinget i Östergötland har anfört att någon upphandling överhuvudtaget inte föreligger då inget beslut fattats utöver det beslut som fattades av landstingsstyrelsen i Landstinget den 22 maj 2007. Landstinget anför vidare bl.a. att det beslut som eventuellt kommer att fattas vid Hälso- och sjukvårdsnämndens möte den 27 februari 2008 inte kommer att resultera i något omedelbart avtal rörande närsjukvården i Finspång.

Av Regeringsrättens avgörande RÅ 1998 not 44 följer att ett påbörjat förbundet upphandlingsförfarande inte är en förutsättning för talan enligt LOU och att regelsystem får anses förutsätta att en direktupphandling kan angripas med stöd av LOU. Länsrätten finner att det förfarande som har inletts genom att Hälso- och sjukvårdsnämnden skall ta upp frågan om avtal rörande närsjukvården i Finspång är sådant att det kan bli föremål för överprövning enligt LOU.

Mot bakgrund av vad som hittills har framkommit i målet finner länsrätten vidare att skäl föreligger att förordna att Landstinget i Östergötlands upphandling av närsjukvård i Finspång inte får avslutas innan överprövning har genomförts eller rätten har beslutat något annat.

### LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten, som senare kommer att avgöra målet i sak, bifaller Närvårdsbo-  
laget Hamra HB:s yrkande om interimistiskt beslut på så sätt att länsrätten  
förordnar att Landstinget i Östergötland inte får avsluta den aktuella upp-  
handlingen samt att avtal med Närsjukvården i Finspång AB 556743-6414  
inte får träffas innan överprövning har genomförts eller rätten beslutar något  
annat.

Landstinget i Östergötland föreläggs att komma in med yttrande över inne-  
hållet i bifogade handlingar (aktbilaga 1 och 2). Yttrandet skall vara skriftligt  
och ha inkommit till länsrätten senast den 7 mars 2008. Om yttrande inte  
kommer in i målet kan målet ändå avgöras.

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



Marika Ericson



## 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 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.