

**LÄNSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 1

**DOM**  
2008-07-01  
Meddelad i  
Göteborg

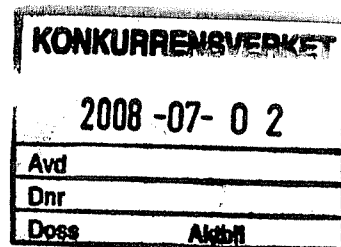
Mål nr  
3875-08 E  
Rotel 17

**SÖKANDE**

Etac Sverige AB, 556203-2879  
Kista Science Tower  
164 51 Kista

**MOTPART**

Göteborgs Stad Upphandlingsbolaget  
Stora Badhusgatan 6  
411 21 Göteborg

**SAKEN**

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

Göteborgs Stads Upphandlingsbolaget (Upphandlingsbolaget) har begärt in anbud på arbetstekniska hjälpmedel (grundutrustning till särskilt boende och dagverksamhet) inom fem olika produktgrupper för tecknande av ramavtal för tiden september 2008 t.o.m. augusti 2010 med möjlighet att förlänga avtalet på visst sätt. Upphandlingen har betecknats som en öppen upphandling. Av tilldelningsbeslut den 14 maj 2008 framgår att Etac Sverige AB, Invacare AB och Liko AB vann upphandlingen.

Länsrätten beslutade den 26 maj 2008 att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Etac Sverige AB (bolaget) begär överprövning och yrkar att upphandlingen skall göras om. Bolaget anför bl.a. följande. Upphandlingen strider mot 5 kap. LOU då förfrågningsunderlaget saknar tydlighet och transparens avseende kriterierna för tilldelning vid val av flera leverantörer. Vidare har tilldelning skett till två leverantörer inom kategorin dusch- och toalettstol. Därigenom strider upphandlingen mot 5 kap. 5 § LOU som stadgar att om ett ramavtal ingås med flera leverantörer dessa skall vara minst tre. Med

Dok.Id 130598

**Postadress**  
Box 53197  
400 15 Göteborg

**Besöksadress**  
Sten Sturegatan 14

**Telefon**  
031-732 70 00  
**E-post:** lansrattenigoteborg@dom.se

**Telefax**  
031-711 78 59

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
09:00-15:00

nuvarande avropsordning enligt ramavtalsvillkoren kan man inte se på vilka grunder avrop kommer att ske då grunden för val av avtal godtyckligt och oförutsebart har angetts som det avtal som ”bäst motsvarar de vid det aktuella tillfället ställda kraven”. Avropsordningen strider därmed mot 1 kap. 9 § och 5 kap. LOU då det saknas öppenhet och förutsebarhet gällande hur avrop kommer att ske.

Upphandlingsbolaget yrkar i första hand att bolagets ansökan avslås i sin helhet. I andra hand yrkas att upphandlingen i de delar vad gäller de fyra produktgrupper som inte omfattas av överprövningen får avslutas. Upphandlingsbolaget anför bl.a. följande. Upphandlingen strider inte mot 5 kap. LOU. Förfrågningsunderlaget är tydligt och transparent vad gäller kriterierna för till delning av kontrakt. Inte heller strider upphandlingen mot 1 kap. 9 § LOU angående öppenhet och förutsägbarhet. Upphandlingen är uppdelad på fem produktgrupper och där varje produktgrupp har utvärderats var för sig med utvärderingskriteriet lägsta pris. I fyra av dessa grupper har en leverantör antagits per produktgrupp. Vad avser produktgruppen dusch- och toalettstol har två typer av toalettstolar efterfrågats, den ena med fast sits och den andra med tippbar sits. Vård- och omsorgstagaren ställer olika krav på utformningen av dusch- och toalettstolen såsom flexibilitet och sittkomfort. Upphandlingsbolagets sakkunniga, medicinskt ansvariga och arbetsterapeuter menar att det för just dusch- och toalettstolen är viktigt med alternativ för att kunna tillgodose individuella behov, dels för vård- och omsorgstagarna, dels för personalen. De behov som uppkommer i verksamheten hos dessa kategorier måste ställas i första rummet. Detta är också väl känt bland leverantörerna av dessa produkter. Inom nämnda produktgrupp inkom tre anbud. Ett av anbuden hade ett alltför högt pris varför det endast kvarstod två godtagbara anbud. I 5 kap. 5 § LOU anges att det måste vara minst tre leverantörer ”om det finns ett tillräckligt antal godtagbara anbud”. Vid utvärderingen av de kvarvarande anbudsgivarnas priser visade det sig att prisdifferensen mellan Etacs och Invacares anbud är fyra procent till Etacs fördel. Funktionsmässigt innebär dock Invacares dusch- och toalett-

stolar en bättre lösning för vissa individuella behov. När sådana behov uppkommer är det en självklarhet att anskaffa produkter som är anpassade för de aktuella situationerna och då måste det alltid vara vård- och omsorgstagnas samt personalens behov som prioriteras. Med hänsyn härtill har det ansetts motiverat att anta två leverantörer inom produktgruppen dusch- och toalettstol. Att enbart anta en leverantör är sålunda inget alternativ. Dessa leverantörer kommer att rangordnas enligt punkt 2 om avrop i ramavtalsvillkoren, vilket inte kan anses strida mot 5 kap. 6 § LOU. Ramavtalsvillkoren ingår som en del av ramavtalet och dessa har varit kända redan i förfrågningsunderlaget. Rangordningen innebär att det avtal som bäst motsvarar behovet kommer att väljas. Behovet kan, utöver själva funktionen på produkten, även vara leverantörens förmåga att leverera i tid eller leverera efterfrågade volymer.

#### DOMSKÄL

Länsrätten har enligt 16 kap. 2 § första stycket LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU skall upphandlande myndigheter 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.

Med ramavtal förstås enligt 2 kap. 15 § LOU ett avtal som ingås mellan en eller flera upphandlande myndigheter och en eller flera leverantörer i syfte

att fastställa villkoren för senare tilldelning av kontrakt under en angiven tidsperiod.

Av 5 kap. 5 § LOU framgår att om ett ramavtal ingås med flera leverantörer skall dessa vara minst tre, om det finns ett tillräckligt antal leverantörer som uppfyller urvalskriterierna och ett tillräckligt antal godtagbara anbud som uppfyller de tilldelningskriterier som angetts i förfrågningsunderlaget till ramavtalet.

Enligt 5 kap. 6 § andra stycket LOU skall kontrakt tilldelas den leverantör som har lämnat det bästa anbudet på grundval av de villkor som angetts i ramavtalet.

Länsrätten gör följande bedömning.

#### *Antalet antagna leverantörer*

Huvudregeln är att den upphandlande enheten måste träffa avtal med minst tre leverantörer om det kommit in tre eller fler godtagbara anbud. Enligt länsrättens mening synes utformningen av 5 kap. 5 § LOU inte utgöra hinder mot att teckna avtal med två leverantörer i den situationen då det endast kommit in två godtagbara anbud. Upphandlingsbolaget har ostridigt uppgett att det endast kommit in två godtagbara anbud avseende produktgruppen dusch- och toalettstol. Länsrätten finner inte skäl att göra någon annan bedömning. Upphandlingen strider därför inte i detta avseende mot LOU.

#### *Rangordning av leverantörer*

Av de till förfrågningsunderlaget bifogade ramavtalsvillkoren framgår följande under punkten 2, Avrop: *I de fall avtal tecknats med mer än en part inom avtalsområdet rangordnas avtalen i löpnummerordning. Lägst löp-*

*nummerordning har vid anbudsutvärderingen ansetts mest fördelaktigt. Vid avrop skall avropare kontrollera vilka avtal som bäst motsvarar de vid det aktuella tillfället ställda kraven, och om dessa är likvärdiga, välja det med lägst löpnummer.*

Länsrätten konstaterar att det av ramavtalsvillkoren klart framgår hur rangordningen skall göras och hur avrop skall ske med hänsyn bl.a. till de krav som föranleds av vård- omsorgstagarnas individuella behov. Upphandlingen strider därför inte heller i denna del mot LOU.

Den sammanfattande bedömningen av det ovan sagda är att länsrätten menar att Upphandlingsbolaget inte har brutit mot grundläggande principer i LOU och att det sålunda inte finns skäl för ett ingripande enligt denna lag.

#### DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan.

Till följd härav gäller inte länsrättens beslut från den 26 maj 2008 längre.

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

Ann-Louise Björnsson



## 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 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.