

LÄNSRÄTTEN I
ÖSTERGÖTLANDS LÄN

BESLUT
2009 -12- 2 8
Meddelat i Linköping

Mål nr
4300-09
Rotel 6

SÖKANDE

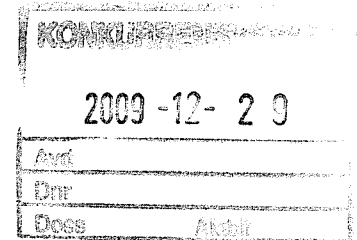
Smith & Nephew Aktiebolag, 556198-8345
Box 143
431 22 Mölndal

MOTPART

Landstinget i Östergötland
581 91 Linköping

SAKEN

Offentlig upphandling; nu fråga om interimistisk åtgärd



LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten beslutar att landstingets upphandling avseende knä- och höftimplantat inte får avslutas avseende positionerna 2 och 3.

Beslutet gäller omedelbart och tills länsrätten förordnar annat.

Dok.Id 89145

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

Landstinget genomför en offentlig upphandling avseende knä- och höftimplantat (referensnummer UC-2008-122). Vid upphandlingen tillämpas öppet förfarande. Anbudsutvärderingen sker, beträffande position 1 och 3 (primär höftprotes, cementerad, respektive primär totalprotes knä, cementerad) utifrån principen om det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet, och beträffande position 2 (hemiprotes höft, cementerad), utifrån principen om lägst pris. – Smith & Nephew Aktiebolag, bolaget, lämnade anbud för positionerna 2 och 3.

Den 18 december 2009 lämnade landstinget underrättelse om att det antagit andra leverantörer än bolaget.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att länsrätten ska ”inhibera” upphandlingen. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Tilldelningsbeslutet underkänns. Tydligare tilldelningsbeslut har efterlysts utan framgång. Med befintlig information är det omöjligt att se vilka komponenter som vägts in i bedömningen. En detaljerad beskrivning önskas av poängen gällande t.ex. bör-kraven. Beträffande knäproteser, position 3, har landstinget antagit viss leverantörs protes där det anges en procentöverlevnad på 98,59 procent efter tio år. Denna siffra har inte hittats i något nationellt protesregister. – Av förfrågningsunderlaget framgår följande. Upphandlingen avser knä- och höftimplantat för Landstinget i Östergötland. Angiven volym är baserad på föregående års förbrukning och kan komma att över- eller understigas. Av svenska knäplastikregistret framgår att 116 primära knäplastikoperationer gjordes i Norrköping 2008. Antalet 150 kan därför vara ett korrekt antagande. Av dessa kan inte även 150 st. vara PS, eftersom detta då skulle medföra att Norrköping skulle göra 300 knäplastiker. Beräkningsunderlaget för bästa pris ska vara baserat på föregående års förbrukning och ska snarare vara 130 CR och 20 PS. Det framgår inte att beslutet för val av protes matematiskt skulle baseras på 150 CR knän och 150 PS knän. Antalet misstämmer med det faktiska med flera hundra procent. Dessa antal är bekräftade av ortopederna i Norrköping och

överensstämmer med verkligheten. Den matematik som använts i utvärderingsformulär överensstämmer inte med klinikens knäproduktion utan bör vara enligt bilaga Östergötland Prisexempel 09.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

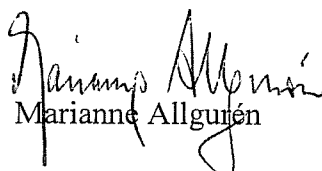
I 16 kap. 2 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. – Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Länsrättens bedömning

Allmänna krav för att omedelbart besluta att en upphandling inte får avslutas är att sökanden kan visa dels legal och faktiskt grund för sin begäran om överprövning, dels omständigheter som ger anledning till brådska. Sådant beslut bör dock inte fattas om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Vad som hittills framkommit i målet utgör skäl för att omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

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


Marianne Allguén

Föredragande har varit Magnus Wickström.



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 offentlig part 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.