

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2008-11-03
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
20926-08
Rotel 552

SÖKANDE

SelefaTrade AB, 556040-7107
P.O. Box 68
163 91 Spånga

MOTPART

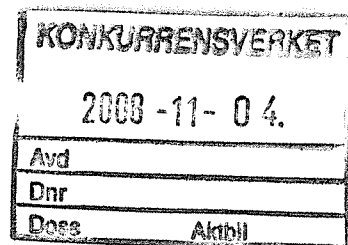
Stockholms läns landsting
Upphandlingsenheten
Box 6401
113 82 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling – LOU

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.



Dok.Id 377565

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: lansrattenistockholm@dom.se	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Stockholms läns landsting (nedan kallat SLL) genomför en upphandling av SLL 572 Sårvård special.

SLL hänvisar i tilldelningsbeslut den 6 oktober 2008 till en rapport avseende upphandlingen. I rapporten anges bland annat att det inte var någon anbudgivare som uppfyllde ställda skall-krav för position nr 7-10 Hydrofiber- och likvärdiga förband, och att denna position utgått. Vidare anges att SLL avser att upphandla detta på nytt.

SelefaTrade AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att positionsgrupp 7-10 ska upphandlas på nytt. Till stöd för sin talan anför de i huvudsak följande. Här efterfrågas hydrofiber eller liknande. Deras produkt anses inte uppfylla kravet på hydrofiber. Hydrofiber är ett patenterat namn som är reserverat för ett bolag att använda. De vill veta vilka tester och jämförelser som gjorts för att styrka beslutet att avhysa övriga leverantörers produkter. SMTL (oberoende ackrediterat testlaboratorium) har gjort jämförelse mellan hydrofiber och liknande produkter och funnit att deras produkt och hydrofiber gelar samt att deras produkt har en högre absorptionsförmåga. Ingen av produkterna anses torka ut sårbotten. Det som krävs i kravspecifikationen som bifogats upphandlingsunderlaget är:

Specifika krav

*Position 7-10 Hydrofiber- och likvärdiga förband. **Skall** vara högabsorberande gelbildande. **Skall** inte torka ut sårbotten.*

Om inga tester eller jämförelser har gjorts anser de att positionsbestämningen ”Hydrofiber- och likvärdiga förband” inte har något värde eftersom alla produkter som inte har benämningen hydrofiber har ansetts inte uppfylla kraven.

SLL bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Position 7-10 avser hydrofiber- och likvärdiga förband. Enligt sökandes produktblad är deras offererade artikel ett alginatförband. SLL har i förfrågningsunderlaget lagt alginatförband i en egen position i syfte att öka konkurrensen och för att tillfredställa SLL:s behov av olika förbandstyper. Sökanden har inte offererat på positionen alginatförband. SLLs uppfattning är att sökandens produkt inte är ett hydrofiber- och likvärdigt förband. Om länsrätten skulle anse att sökanden uppfyller skall-kraven för positionen 7-10 hydrofiber- och likvärdiga förband finns det ändå skäl för SLL att avbryta upphandlingen i denna del eftersom det då endast är en leverantör som uppfyllt skall-kraven.

DOMSKÄL

Den fråga som länsrätten har att ta ställning till är om SelefaTrade AB uppfyllt de i förfrågningsunderlaget uppställda skall-kravet om att på position 7-10 i upphandlingen erbjuda hydrofiber- och likvärdiga förband.

Av 1 kap. 4 § LOU framgår att en upphandling ska göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud ska behandlas utan ovidkommande hänsyn. En upphandling måste vidare vara förenlig med de EG-rättsliga principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Grund för att ingripa mot en upphandling kan föreligga om den upphandlande enheten har åsidosatt kravet på affärsmässighet eller förbudet mot ovidkommande hänsyn i 1 kap. 4 § LOU eller någon av de uppräknade EG-rättsliga principerna och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

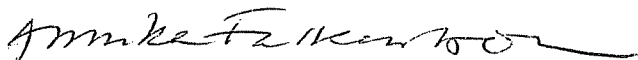
De krav som den upphandlande enheten ställer i förfrågningsunderlaget kan uttryckas i så kallade skall-krav vilka, till skillnad från så kallade bör-krav, är ovillkorliga för att anbudet ska kunna komma i fråga för antagande. Ett anbud som inte uppfyller samtliga ställda skall-krav får inte antas eftersom detta skulle strida mot principen om likabehandling av anbudsgivarna. En överträdelse av nämnda princip strider mot 1 kap. 4 § LOU.

Länsrätten konstaterar att såväl SelefaTrade AB som SLL angivit att produkten hydrofiber enbart består av karboxymethylcellulosa (CMC). Den av SelefaTrade AB offererade produkten är däremot ett så kallat alginatförband och består, enligt SLL, av 85 procent calciumalginat och 15 procent CMC. SelefaTrade AB har inte invänt mot dessa uppgifter och länsrätten ser inget skäl att ifrågasätta dem. Då den av SelefaTrade AB offererade produkten till övervägande del består av andra beståndsdelar än CMC kan denna produkt inte anses vara likvärdig med ett hydrofiberförband. Till den bedömningen bidrar även att SLL i förfrågningsunderlaget lagt alginatförband i en egen position. SLL har därmed haft fog för uppfattningen att skall-kraven på position 7-10 inte varit uppfyllda.

SLL har, redan med hänsyn till att SelefaTrade AB:s produkt inte uppfyllde skall-kravet ovan, haft fog för att inte genomföra vidare testning av denna.

Mot bakgrund av vad som ovan anförts finner länsrätten att SelefaTrade AB:s ansökan om överprövning enligt LOU ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1a)



Annika Falkenborn

Rådman

Föredragande har varit Annika Nordin.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Stockholm.

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.

