

Analys av alternativen vid rättelse av upphandling

1. Inledning

I vår promemoria till Landstinget av den 21 mars 2001 (Genomgång av Stockholms läns landstings upphandling av somatisk vård) anges att en beställare har rätt att göra vissa förtydliganden och rättelser i förfrågningsunderlaget. Landstinget får dock *inte väsentligt ändra på förutsättningarna för Upphandlingen*. Nedan följer en kort redogörelse för de alternativ som finns för Landstinget vad gäller att hantera de s.k. ASA-klasserna.

2. Analys

Vid möte med upphandlingsenheten idag framkom att Landstinget även gjort en rättelse avseende ASA-klasserna för kirurgi. I "Frågor & Svar 6", fråga 45 anges:

Fråga 45:

Ett klagörande att "reglerna" för ASA klasser, även omfattar kirurgi, i likhet med det tydliggörande som gjorts för ortopedi, i "Frågor och Svar 4", fråga nummer 8.

Svar 45:

Ja omfattar även kirurgi.

Följaktligen skall *skall*-kravet avseende ASA-klasser i sin helhet lyda som följer:

"Samtliga ASA-klasser gäller endast urologi och gynekologi. ASA-klass 5 ingår självfallet inte. För *övriga specialiteter* gäller att patienter i ASA klass 1 och 2 skall ingå i åtagandet medan operation av patienter i ASA klass 3 avgörs av Leverantören om de anser att de har den kompetensen. Övriga ASA-klasser omfattas ej av detta avtal."

Rättelserna skedde den 24 februari 2005. Frågan är om Landstinget därigenom gjort en rättelse som *väsentligt ändrar på förutsättningarna för Upphandlingen*. Vid mötet med upphandlingsenheten framkom att det krävs en *annan typ av organisation* för att ta emot ASA-klass 4 jämför med övriga klasser. På basis av detta får det anses som högst sannolikt

att felskrivningen avseende ASA-klasser och den efterföljande rättelsen väsentligt ändrat på förutsättningarna för Upphandlingen.

Det faktum att rättelsen skedde drygt en månad före anbudstidens utgång torde inte läka en sådan brist. Landstinget kan nämligen inte med säkerhet veta vilka som avstod att räkna på Upphandlingen och som en följd av detta inte "följde med" i uppdateringarna och rättelserna på Landstingets hemsida.

Som angivits i vår tidigare promemoria förutsätts i LOU att en upphandlande enhet, som upptäcker att dess förfrågningsunderlag väsentligen behöver förändras, avbryter den pågående upphandlingen och påbörjar en ny upphandling (och iakttar de formella kraven avseende annonsering, m.m.).

Följande handlingsalternativ finns:

- Landstinget gör om hela Upphandlingen, varvid givetvis förfrågningsunderlaget kan användas på nytt efter de justeringar som bedöms som nödvändiga eller lämpliga.
- Landstinget gör om de delar i Upphandlingen som berörs, nämligen *ortopedisk verksamhet*, Objekt 5 "*kirurgisk specialistvård*", *urologisk verksamhet* och Objekt 7 "*gynekologisk specialistvård*", förutsatt att dessa delar inte är tekniskt eller på annat sätt samordnade med övriga delar av Upphandlingen.
- Landstinget väljer att slutföra Upphandlingen med de risker som följer av att den sannolikt kan angripas på rättslig väg.

Stockholm den 21 mars 2005
MANNHEIMER SWARTLING ADVOKATBYRÅ

