



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM

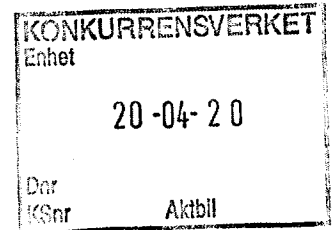
2020-04-20

Meddelad i Göteborg

Sida 1 (8)

Mål nr

1732-20



SÖKANDE

MediRum AB, 556134-5199

MOTPART

Region Halland

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, förkortad
LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår MediRum AB:s ansökan.

Dok.Id 680511

Postadress

Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress

Sten Sturegatan 14

Telefon

031 - 732 70 00

Telefax

-

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:00

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

BAKGRUND

Region Halland (Regionen) genomför en upphandling av bildhanterings-system för operationsavdelningen vid Hallands Sjukhus Varberg med beteckningen Bildhanteringssystem DNRGS190065. Regionen avser att ingå ramavtal med en leverantör och att avtalet också ska fungera som ramavtal för övriga operationsavdelningar inom regionen. Upphandlingen genomförs i form av öppet förfarande.

Regionen meddelade tilldelningsbeslut den 23 januari 2020. Av tilldelningsbeslutet framgår att MediRum AB:s (MediRum) anbud inte gick vidare till slutlig utvärdering. Som skäl anges att anbudet inte uppfyllde det obligatoriska kravet i kravspecifikationens punkt 3.7 *"Bildskärmarna ska ej vara fläktkylda."*

Det förvaltningsrätten ska pröva i detta mål är om Regionen hade fog för att utesluta MediRums anbud från den fortsatta utvärderingen. Om så inte bedöms vara fallet får också prövas om MediRum lidit eller kan komma att lida skada till följd av uteslutningen.

YRKANDEN M.M.

Vad MediRum yrkar och anför

MediRum ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att bolagets anbud inte ska förkastas utan ska ingå i den slutliga utvärderingen. MediRum anför bl.a. följande.

MediRums offererade bildskärm är inte fläktkyld, varför anbudet borde ha utvärderats. I förfrågningsunderlaget, punkt 7.2 anges följande.

"Ramavtalet omfattar bildhanteringssystem, kablage, monitorer och installation i enlighet med förfrågningsunderlag, anbud och ramavtal."

Monitorer var således en av de komponenter som omfattades av avtalet. En monitor består av flera delar, monitorns bildskärm är en sådan del. I kravspecifikationen angavs följande krav i punkten 3.7.

”Bildskärmarna ska ej vara fläktskylda.”

Som MediRum angav i kravspecifikationen är den offererade bildskärmen inte fläktskyld. Att detta påstående är korrekt framgår av bifogat intyg från tillverkaren Barco-FIMI, daterat den 24 januari 2020. Trots detta har anbudet förkastats, då Regionen ansett att eftersom monitorn har en inbyggd dekoder som kyls med en fläkt är även bildskärmen fläktskyld. Det är dock helt olika komponenter i monitorn; bildskärmen är en komponent, dekodern en annan. Som framgår av punkten 7.2 i förfrågningsunderlaget använder Regionen själv begreppet monitor för att beteckna helheten.

En bildskärm kan kylas på olika sätt, antingen med hjälp av en fläkt eller genom passiv kylning där värmen istället leds bort av komponenterna i bildskärmen. Så som kravet i upphandlingen var ställt valde MediRum att offerera en bildskärm benämnd Barco MDSC 2326 LED, som kyls med passiv kylning, dvs. utan fläkt.

Utöver bildskärmen krävs för att bildhanteringssystemet ska fungera även en bildavkodare (omvandlare). Dekodern kan monteras inne i monitorn för att spara yta och uppnå en patientsäker lösning, den kan även placeras utanför monitorn. Av de produktintyg från tillverkaren som MediRum och Regionen har gett in i målet framgår samma sak – bildskärmen och dekodern är två olika komponenter som kan användas var för sig eller tillsammans. En bildskärm kan alltså köpas separat om så skulle önskas, en dekoder kan också köpas separat. Regionen har inte ställt något krav på hur dekodern ska kylas. Att dekodern är fläktskyld innebär således inte att kravet i punkten 3.7 inte är uppfyllt avseende själva bildskärmen.

Hade Regionen ställt som krav att ingen del av monitorn fick vara fläktstyrd hade MediRum offererat en annan lösning. Nu var kravet istället specifikt ställt så, att just själva bildskärmen inte fick vara fläktkyld. Eftersom MediRums bildskärm är passivt kyld var förkastandet av MediRums anbud felaktigt.

Om MediRums anbud hade utvärderats hade MediRum tilldelats kontraktet eftersom MediRums anbud hade lägst pris och även uppfyllde ställda skalkrav. Regionens felaktiga förkastande av anbudet har således inneburit att MediRum lidit, eller riskerar att lida, skada.

Regionens inställning

Regionen anser att MediRums ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande.

Bildskärmarna utgör patientnära utrustning i operationssalar. Ytterst höga krav ställs därför på kontrollerade luftflöden och hygienfaktorer. Fläktkyllning i en bildskärm kan i det avseendet utgöra en hygienrisk, då ansamlad smuts och partiklar kan cirkuleras i patientens omedelbara närhet.

MediRum har i erbjuden systemlösning offererat en bildskärm av modell Barco MDSC-2326 MNA. Den specifika bildskärmsmodellen har en fast monterad, inbyggd dekoder som tar emot inkommande signaler och omvandlar dem till bildsignal som kan visas på bildskärmen. Den i bildskärmen inbyggda dekodern kyls med en fläkt, se intyg från producenten, daterat den 20 december 2019.

Från samma bildskärmstillverkare finns modell MDSC-2326 som är helt fläktfri. Även den modellen är beroende av en dekoder men dekodern är inte

inbyggd utan den kan till exempel placeras i operationssalens kontrollrum, vilket inte är patientnära utrymme.

MediRum har dock offererat bildskärm av modell Barco MDSC-2326 MNA. I den offererade systemlösningen är dekodern, inklusive fläkt, inbyggd i bildskärmen och nödvändig för att systemet ska kunna visa inkommande signaler på bildskärmen. Bildskärmen kan därmed inte i sin helhet anses vara fri från fläktkylning. Upphandlingen har annonserats som ett öppet förfarande. Någon möjlighet till justering av anbudet finns därför inte.

Regionen har, bortsett från avsnitt 7.2 i upphandlingsdokumentet, använt begreppet bildskärm. Med bildskärm har Regionens avsett helheten, någon vidare eller mer omfattande tolkning av skrivningen ”monitor” har inte avsetts i utkastet till avtalsvillkoren, avsnitt 7.2.

Att monitor ordagrant skulle utgöra helheten och bildskärm en delkomponent, såsom MediRum vill göra gällande, kan inte betraktas som vedertagen fackterminologi. Svenska Akademiens ordlista gör gällande att ”monitor” är synonymt med ”bildskärm”. Regionens övriga krav i avsnitt 3. *Bildskärmar* i kravspecifikationen tyder också på att Regionens åsyftat bildskärmen som helhet. I krav 3.5 anges till exempel att ”bildskärmarna ska monteras på befintliga takarmar”.

Någon fråga avseende terminologin för ”bildskärm” och ”monitor” har inte inkommit under annonseringsfasen.

Sammanfattningsvis anser Regionens att den diskvalificering av MediRums anbud som skett är i enlighet med de grundläggande principerna i LOU, då offererade bildskärmar inte uppfyller samtliga uppställda skall-krav.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (20 kap. 6 § första stycket LOU).

Åberopade intyg

I målet har båda parter åberopat intyg av tillverkaren Barco. I intyg som utfärdades den 20 december 2019 och som lämnats av Regionen anges sammanfattningsvis följande.

Vår kirurgiska display MDSC-2326 LED har en fläktfri design, medan versionen (...) MDSC-2326 MNA är utrustad med en fläkt specifikt för kylning av dekoderkomponenterna.

I intyget som utfärdades den 24 februari 2020 och som lämnats av MediRum anges även följande.

Modellen MDSC-2326 kan levereras med antingen en inbyggd dekoder eller kopplas till en fristående dekoder. Dekodern, oavsett om den är inbyggd eller fristående, är självständigt kyld med en fläkt. Displayen är inte kyld med en fläkt.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om Regionen genom att utesluta MediRums anbud från den slutliga utvärderingen har brutit mot den grundläggande principen om likvärdig behandling i 4 kap. 1 § LOU. Om så bedöms vara fallet får även prövas om MediRum lidit, eller kan komma att lida, skada till följd av uteslutningen.

MediRum gör gällande att bolagets offererade produkt uppfyllde de krav angående fläktskyning av bildskärm som anges i de aktuella upphandlingsdokumenten.

Det ligger i sakens natur att det är den upphandlande myndigheten som bestämmer vilket behov en upphandling ska tillgodose och därmed vilka produkter eller tjänster det är som ska upphandlas. Av vad som kommit fram i målet står det klart att Regionen, av de skäl som Regionen har angett enligt ovan, inte haft för avsikt att köpa in en fläktskyld enhet – bildskärm eller monitor – att användas i patientens omedelbara närhet vid operation. Den av MediRum offererade produkten innehöll ostridigt en sådan av Regionen önskad fläktskyning även om denna inte avsåg själva bildskärmen utan den inbyggda dekodern.

Enligt förvaltningsrättens uppfattning kan den av MediRum offererade produkten, MDSC-2326 MNA, inte anses uppfylla det aktuella obligatoriska kravet. Den av MediRum offererade produkten kan därmed inte tillåtas gå vidare till slutlig utvärdering i upphandlingen. MediRums ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Maria Jolfors Detert
Rådman

Föredragande i målet har varit fördragande juristen Per Olofsson.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.