



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UMEÅ**

DOM
2016-02-16
Meddelad i
Umeå

Mål nr
1960-15

SÖKANDE

ViTri Medical AB, 556677-6679
Värmdövägen 703
132 35 Saltsjö-Boo

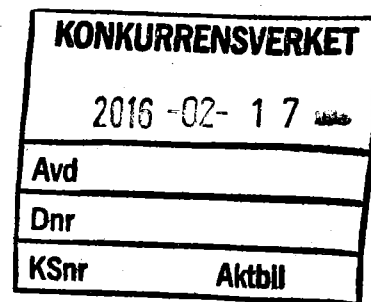
Ombud: Jakob Rooseniit
c/o ViTri Medical AB
Värmdövägen 703
132 35 Saltsjö-Boo

MOTPART

Umeå kommun
901 84 Umeå

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 57301

Postadress
Box 193
901 05 Umeå

Besöksadress
Nygatan 45
(Tingshuset)

Telefon
090-17 74 00

E-post: forvaltningsratteniumea@dom.se

Telefax
090-13 75 88

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Umeå kommun (Kommunen) genomför en upphandling av Hjärtstartare (dnr 15192) och har beslutat att anta det anbud som lämnats av Aptum AB.

Vid upphandlingen används förenklat förfarande.

Kommunen har beslutat att förkasta anbudet från ViTri Medical AB och angett följande orsak. Anbudet utvärderas ej eftersom följande skall-krav inte är uppfyllda:

Garantitid på elektroder
För låg nivå på IP klass

Kraven på hjärtstartaren återfinns i bilaga Skall-krav stycke 2.0 och 3.1 samt i avtalet under stycke 2.1

ViTri Medical AB (ViTri) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

ViTri anför bl.a. följande.

Vitris anbud har diskvalificerats på felaktig grund. Anbudet uppfyller ställda skall-krav till ett avsevärt lägre pris än det vinnande anbudet.

Garantitid elektroder

ViTri har i anbudet angett att samtliga skall-krav är uppfyllda vilket innebär att standby tiden för batterier och elektroder garanteras. Att hållbarheten är minst två år för de erbjudna elektroderna är inte relevant i sammanhanget då det som garanteras är standby tiden, dvs. funktionen av hela utrustningen.

En garanti kan upprätthållas på olika sätt men den innebär inte med nödvändighet att inga delar behöver bytas ut under den garanterade standby tiden.

Garantin på en hjärtstartare innebär inte med säkerhet att den aldrig behöver

repareras eller underhållas. Dock sker eventuella reparationer på säljarens bekostnad – det är garantin.

I samtal med kommunens företrädare (RF), där önskan om ett förtydligande uttrycktes, påtalade Vitris ombud att svar kommer i mail till honom. Det mail som besvarades var avsänt från RF där han stod som avsändare, se in-klippt mailkorrespondens (bilaga 1 till domen). I mailet förtydligade ViTri att ”Vi garanterar funktionen på elektroderna under 4 år i enlighet med ert skall krav”.

Något meddelande om att mailsvaret inte nått fram till mottagaren har ej tillsänts ViTri. Ingen ytterligare förfrågan eller påminnelse om att svar saknades har meddelats. Därmed anser ViTri att frågan är besvarad genom de uppgifter som lämnats i anbudet samt via mail och att anbudet därmed uppfyller det ställda skall-kravet.

Den av kommunen valda produkten erbjuder enligt broschyr en garanterad hållbarhet för elektroden om fyra år *från tillverkningsdatum*. Detta innebär därmed att den inte uppfyller kravet om fyra år efter leverans till kund.

Om Kommunen väljer att tolka förfrågningsunderlaget och inkomna svar på det sätt som verkar vara fallet innebär det att ingen nu existerande hjärtstartare – inte heller den valda – uppfyller skall-kravet gällande garantitid som i förfrågningsunderlaget angetts till sju år för hjärtstartare, batteri och elektroder.

Vidare är kravet på garantitid otydligt. I pkt 2.1 i bilaga 2 anges följande:

”Garantitid skall vara minst sju år för hjärtstartare, batteri och elektroder. Garanterad standby tid för batterier och elektroder är minst fyra år. Batteri och elektroder skall ha samma hållbarhetstid.”

Hur avser Kommunen hantera ett krav på sju års garanti på produkter vars hållbarhetstid är avsevärt kortare (batteri/elektroder)? Vad skall garanteras?

Vidare innebär kravet att batteri och elektroder ska ha samma hållbarhetstid sannolikt inte en fördel. Ett relevant krav hade varit att istället analysera olika produkters kostnadseffektivitet vid avsedd användning.

IP klass

Kravet på IP klass 56 är irrelevant och konkurrensbegränsande. Hjärtstartare med lägre IP klass än referensprodukten används i de mest utsatta miljöer utan att det medför driftstörningar eller säkerhetsrisker. Att diskvalificera anbudsgivare som har exempelvis IP 55-klassificerade produkter är inte skäligt. Kravet är även konkurrensbegränsande då endast en tillverkare har valt att klassificera sin produkt på det sättet. Det framstår med tydlighet att Kommunen har en klar viljeinriktning att upphandla den produkt som anges som "referensprodukten" och att man valt ut beslutskriterier för att underbygga ett sådant beslut.

Skada

Eftersom sju av åtta anbudsgivare har diskvalificerats har Kommunen inte redovisat samtliga inkomna anbuds priser i tilldelningsbeslutet. Jämförelsetalen för diskvalificerade anbud har inte redovisats. ViTri har av den anledningen inte getts möjlighet att ta del av övriga anbudsgivares priser och kan därför inte heller kommentera vad som anförts av Kommunen om att ViTri inte lidit skada.

Kommunen anför bl.a. följande.

Garantitid elektroder

I bifogad bilaga "Garantitid samt dialog" (se bilaga 2 till domen) beskrivs var i upphandlingen man kan hitta ställda skall-krav, Vitris produktblad som beskriver garantitid på elektroderna samt korrespondens mellan alla anbudsgivare. Med denna bilaga vill Kommunen påvisa att efterfrågad information

inte erhållits samt att ställda skall-krav inte uppfylls vilket innebär att anbudet diskvalificerades.

Som framgår av Vitris eget yttrande har de själva bevisat att Kommunen inte fått in efterfrågad kompletterande information. Den e-postkorrespondens som de hänvisar till har inte nått Kommunen utan mailet har gått till mottagarens e-avrop. ViTri har inte följt anvisningarna hur man ska kommunicera med Kommunen och har därför misslyckats med att få fram sitt budskap.

IP klass

Kommunen har i upphandlingen utgått från en referensprodukt som uppfyller samtliga krav som Kommunen som köpare ställer på denna typ av produkt. Det har klart och tydligt framgått i förfrågningsunderlaget att anbudsgivare kan lämna anbud på likvärdig produkt som uppfyller samma krav. Kommunen anser inte att kravet gällande IP klass är konkurrenshämmande. Kravet är ställt utifrån Kommunens behov.

Skada

Om man bortser från kravet på IP klass skulle ViTri ändå inte utses som vinnare i upphandlingen baserat på att de inte hade lägst pris samt att garantitiden på elektroderna inte är fyra år enligt deras eget inskickade produktblad.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande myndigheter ska 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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

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 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten kan inledningsvis konstatera att det normalt sett ankommer på den sökande i ett upphandlingsmål att på ett klart och tydligt sätt ange vilka omständigheter talan grundas på (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att en ansökan om överprövning ska kunna bifallas krävs vidare inte bara att felaktigheter konstaterats i upphandlingen utan även att den sökande lidit eller kunnat komma att lida skada till följd därav.

ViTri menar i huvudsak att deras anbud felaktigt förkastats. Kommunen menar att även om anbudet från ViTri hade utvärderats skulle det inte ha utsetts som vinnare i upphandlingen varför skaderekvisitet inte är uppfyllt. Som förvaltningsrätten förstår argumentationen menar Kommunen att om anbudet från ViTri hade utvärderats (och en lägre IP klass således hade godtagits) skulle även flera andra av de diskvalificerade anbuden komma att utvärderas och eftersom ViTri inte har lägst pris skulle deras anbud ändå inte komma ifråga för att antas. Kommunen har dock inte ingett uppgifter om anbudspriser till förvaltningsrätten. Eftersom presumptionen måste vara att en anbudsgivare vars anbud felaktigt förkastats lidit eller kunnat komma att lida skada till följd därav måste utgångspunkten i förevarande mål därför vara att anbudet från ViTri hade kunna komma ifråga för att antas om det inte hade diskvalificerats. Härav följer att av ViTri åberopade grunder till stöd för att anbudet felaktigt diskvalificerats ska prövas.

Ett av Kommunens skäl för att diskvalificera anbudet från ViTri hänför sig till att det i produktblad som bifogats anbudet anges två års hållbarhet för

elektroder. Med hänsyn till vad som anges i produktbladet begärde Kommunen förtydligande från ViTri, som dock inte svarade på föreskrivet sätt utan istället till Kommunens no-reply-adress. Som avsändare och anbudsgivare bör ViTri bära risken för att begärda svar kommer fram. Det är inte visat att det begärda svaret kom Kommunen tillhanda. Mot bakgrund härav och med hänsyn till det obligatoriska krav om fyra års hållbarhet/livslängd på elektroder som ställs i krav 3.1 i skall-kravsbilagan och pkt 2.1 i avtalsvillkoren uppfyller anbudet inte samtliga obligatoriska krav. Vad som framkommit i målet visar enligt förvaltningsrättens mening inte annat än att kravet är relevant för upphandlingen. Bristen i anbudet kan vidare inte anses hänförlig till den eventuella otydlighet i förfrågningsunderlaget som påtalats av ViTri. Redan med anledning av ovan angiven brist i Vitris anbud har således Kommunen haft fog för att förkasta anbudet. Härmed följer att det inte finns anledning att pröva om Kommunen haft fog för att förkasta anbudet på grund av att offererad produkt har för låg IP klass.

Förvaltningsrätten anser det vidare inte visat att det vinnande anbudet inte heller skulle uppfylla samtliga obligatoriska krav avseende garantitid och hållbarhetstid.

På grund av det anförda ska ansökan om överprövning avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 3 (DV 3109/1C LOU)



Karin Granholm
Rådman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



Jakob Roosenilt

28 Oct 2015 16:35

Till: e-Avrop

Re: Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information



Hej!

Förtydligande:

Vi garanterar funktionen på elektroderna under 4 år i enlighet med ert skall krav.

Med vänlig hälsning/
Best Regards

Jakob Roosenilt

VITri Medical AB
Värmdövägen 703
SE-132 35, SALT SJÖ-BOO

Office: +46 (0)8 747 78 60
Mobile: +46 (0)708 248 708
E-mail: jakob.roosenilt@vitri.se
Visit us: www.vitri.se

Varje månad delar VITri Medical i samarbete med Hjärt-Lungfonden ut en hjärtstartare från Cardiac Science. Se mer info på www.vitri.se eller www.hjart-lungfonden.se

28 Oct 2015 kl. 14:22 skrev e-Avrop <norenjy@e-avrop.com>:

Avseende Hjärtstartare (Umeå kommun).

MEDDELANDE / MESSAGE

Vi uppfattar att garantitiden på elektroderna endast är 2 år enligt ert bifogade produktblad
Stämmer det?

VIKTIGT / IMPORTANT

Du kan inte besvara detta meddelande via e-post!
Du måste logga in på samma konto som detta meddelande skickats till.
Skicka ditt svar genom att följa denna länk, och sedan logga in.
OBS! Besvaras senast 2015-10-30

ENGLISH

You can not reply to this message by e-mail!
You must sign in to the same account as this message was sent to.
Please, reply by following this link and sign in.
Please, answer at the latest on 10-30-2015

Med vänlig hälsning/Sincerely

Rickard Fredriksson

UMEÅ KOMMUN
090-161000
rickard.fredriksson@umea.se

Förvaltningsrätten i Umeå	
Inkom	
2015 -11- 18	
Målnr	Aktbil

Garantitid elektroder

Följande Skallkrav var ställt i upphandlingen:

3.0 Service och underhåll
Krav 3.1

Serviceavtalets längd ska vara lika länge som livslängden för batterier och elektroder dvs 4 år från leveransdatum på nya hjärtstartare. Servicen ska omfatta årlig kontroll och service, såsom rengöring, kontroll av batterier, elektroder, och allmän översyn av hjärtstartaren och dess tillbehör. Säljaren ser till att förbrukningsmaterial finns tillgängligt inom två dagar efter beställning. Efter ett skarpt läge ska säljaren leverera nya batterier och elektroder samma dag som det efterfrågas. Säljaren och kontaktpersonen på leveransadressen ska vid varje besök datera i loggboken.

Accepterar Ni detta?

I Avtalsvillkoren kan man läsa följande

2.1 HJÄRTSTARTARE

- Produkten ska uppfylla minst samma krav som referensprodukt
 Produkten ska följa svenska riktlinjer vilket bl.a. innebär att hjärtstartaren
- > talar svenska
 - > är CE-märkt
 - > följer Läkemedelsverkets föreskrifter

Garantitid skall vara minst sju år för hjärtstartare, batteri och elektroder.
 Garanterad standby tid för batterier och elektroder är minst fyra år.
 Batteri och elektroder skall ha samma hållbarhetstid.

Anbudsgivaren uppfyller inte ställda Skallkrav och avtalsvillkor vilket innebär att anbudet diskvalificerades.

Följande information är klippt från anbudsgivarens bifogade produktblad

Defibrilleringselektroder

Tabell 5: Defibrilleringselektroder för vuxna (modell XELAED001A)

Parameter	Beskrivning
Typ	Förgelade, självhäftande, icke-polariserade (identiska elektroder som valfritt kan placeras på ett av de två ställena) defibrilleringselektroder för engångsbruk
Tillämplig ålder och vikt för patienten	Äldre än 8 år eller tyngre än 25 kg
Hållbarhet	24 månader
Kassering	Kontrollera lokala bestämmelser för information om kassering

Eftersom ingen annan information inkommit har kommunen utgått från bifogat produktblad. Som man kan utläsa av ovan är hållbarheten 24 månader. Kravet är 48 månader dvs. 4 år.

ÖVERSIKT AV SKICKADE MEDDELANDEN			
ÄMNE	SKICKAT	MOTTAGARE	STATUS
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Aptom AB	2015-10-28		Besvaras senast 2015-10-30
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Dahl Medical AB	2015-10-28	Gustav Paringer	Besvarat 2015-10-28
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Meddyne AB	2015-10-28	Jimmy Axörn	Besvarat 2015-10-29
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Mediq Sverige AB	2015-10-28	Mikael Lidén	Besvarat 2015-10-28
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Plusab AB	2015-10-28	Esa Graan	Besvarat 2015-10-28
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Svensk brand och sjukvårdsutbildningar AB	Nej	Josef Wardh	Läst 2015-11-05
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Vi Tri Medical AB	Nej	Jakob Roosenhått	Läst 2015-11-13
Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information Visida AB	Nej	Lynette Bergström	Läst 2015-11-05

Vi Tri har läst frågeställningen

Vi Tri har inte svarat på vår kompletterande fråga

ViTri har inte svarat på vår fråga :

ANBUD HJÄRTSTARTARE - ÖNSKAR KOMPLETTERANDE INFORMATION

Ämne: Anbud Hjärtstartare - Önskar kompletterande information
 Besvaras: Besvaras senast 2015-10-30
 Filer: Mottagaren tillåts att bifoga filer i sitt svar

Meddelande: Avseende Hjärtstartare (Umeå kommun).

MEDDELANDE / MESSAGE
 Vi uppfattar att garantitiden på elektroderna endast är 2 år enligt ert bifogade produktblad.
 Stämmer det?

VIKTIGT / IMPORTANT
 Du kan inte besvara detta meddelande via e-post!
 Du måste logga in på samma konto som detta meddelande skickats till.
 Skicka ditt svar genom att följa denna länk, och sedan logga in.
 OBS! Besvaras senast 2015-10-30

ViTri har trots uppmaning och med tydliga instruktioner om hur svaret skulle redovisas (dvs inte med e-post) inte inkommit med begärt förtydligande.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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 ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens 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 ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

der klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

