



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**
Enhet B

DOM
2012-05-31
Meddelad i
Luleå

Mål nr
886-12E
D2

SÖKANDE

Infiniti Medical Aktiebolag, 556389-3675
Box 3145
183 03 Täby

MOTPART

Norrbottnens läns landsting
Upphandling
971 89 Luleå

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2012-05-04	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 28868

Postadress
Box 849
971 26 Luleå

Besöksadress
Skeppsbrogatan 41

Telefon
0920-29 54 90
E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se
www.dom.se

Telefax
0920-29 54 98

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN, INSTÄLLNING M.M.

Norrbottens läns landsting (NLL) har genomfört upphandling (förenklat förfarande) av ramavtal för blodtrycksmätare. Enligt tilldelningsbeslutet har upphandlingen tilldelats AJ Medical AB. Infiniti Medical Aktiebolag (bolaget) var en av anbudsgivarna och kom på tredje plats.

Bolaget

Bolaget har ansökt om överprövning och yrkat att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering ska genomföras, vid vilken bolaget ska tilldelas ramavtalet. Bolaget har anfört följande. Bolaget blev tilldelat detta avtal den 14 december 2011 för produkten ProBP 3400 artikelnummer 34XXHT-2 med priset 5 500 kr. Inför provuppställningen av produkten skickade bolaget en ProBP SureBP med artikelnummer 34XFHT-2 för test och utvärdering.

Efter att bolaget hade fått skriftligt besked om tilldelningen blev bolaget uppringt av NLL:s upphandlare som berättade att artikelnumret på offererad produkt inte stämde med artikelnumret på den produkt som skickats för test och utvärdering. Bolaget erbjöd då att ändra artikelnummer med bibehållet pris eftersom referensgruppen hade önskemål om att få SureBP-tekniken i blodtrycksmätaren. NLL beslutade dock att avbryta upphandlingen och göra om den med tillägget att det bör finnas SureBP-teknik i produkten.

När bolaget fick det nya tilldelningsbeslutet kunde det konstatera att AJ Medical AB haft samma problem med felaktigt offererad produkt och artikelnummer men, till skillnad från bolaget, fått möjlighet att ändra artikelnummer och produktbeteckning under pågående upphandling. Den av AJ Medical AB först offererade produkten hade inte den särskilt önskade tek-

nologin SureBP. Varför fick AJ Medical AB möjlighet att ändra i sitt anbud på detta sätt men inte bolaget?

I samband med den avbrutna upphandlingen fick AJ Medical AB uppgift om vilket pris bolaget hade offererat för nämnda produkt och har i den nya upphandlingen erbjudit ett pris som ligger under det som bolaget vann upphandlingen med. Detta är anmärkningsvärt.

Ytterligare oklarhet är att man från sjukhusets referensgrupp gett extra poäng till AJ Medical AB för produkter som inte är godkända att användas av tillverkaren tillsammans med offererad produkt ProBP 3400. Detta framgår tydligt när man läser tillverkarens användarmanual.

NLL

NLL har motsatt sig bifall till ansökan samt anfört bl.a. följande. NLL har tidigare genomfört en upphandling av undersökningsinstrument där en av positionerna var blodtrycksmätare. Vid utvärderingen av inkomna anbud uppmärksammade NLL att anbudsgivarna lämnat mycket divergerande typ av blodtrycksmätare där funktionen varierade stort. Kravspecifikationen innehöll för lågt ställda krav. Med hänsyn härtill och till att förfrågningsunderlaget även hade andra brister fattade NLL beslut om att avbryta upphandlingen. NLL annonserade därefter ut en ny upphandling, den nu aktuella, där ett antal nya krav ställdes för att bättre beskriva de funktioner som efterfrågades.

AJ Medical AB har offererat en blodtrycksmätare, Connex ProBP 3400 med SureBP, till ett pris på 4 795 kr. NLL har som ett av bör-kraven i upphandlingen angett att det bör finnas en möjlighet att mäta blodtrycket på uppblåsning (SureBP-teknisk). Alla anbudsgivare som klarade kvalificering deltog i en demonstration av utrustningen för bedömning av bör-

kraven. AJ Medical AB har uppgett att deras offererade utrustning uppfyller ställt bör-krav. Vid demonstrationen visade också AJ Medical AB en blodtrycksmätare som kunde mäta på uppblåsning.

Vid senare granskning av dess anbud visade det sig att de artikelnummer som AJ Medical AB hänvisade till inte motsvarade utrustning med den funktionen. AJ Medical AB:s artikelnummer hänvisade till en artikel i prisbilagan som inte kan mäta på uppblåsning. I prisbilagan finns en annan blodtrycksmätare, på raden under den som artikelnumret hänvisade till. Den blodtrycksmätaren har endast en avvikande sista siffra i artikelnumret och uppfyllde bör-kravet gällande mätning på uppblåsning.

Eftersom AJ Medical AB hade angett att det uppfyllde bör-kravet samt demonstrerat den utrustning som uppfyllde detta ansåg NLL att AJ Medical AB kunde ha gjort en uppenbar felskrivning och begärde ett förtydligande. AJ Medical AB bekräftade att det offererat felaktigt artikelnummer och hänvisade till det artikelnummer som avsåg utrustningen som demonstrerats samt beskrivits i övrigt i anbudet. Priset stod fast. Rättelsen är därmed i enlighet med gällande lagstiftning

Vad bolaget anfört angående att prisuppgifter från den tidigare upphandlingen lämnats ut till AJ Medical AB utgör inte skäl för ingripande enligt LOU.

Bolaget har vidare hävdatt att de tillbehör som AJ Medical AB offererat inte är godkända att användas tillsammans med offererad utrustning. Detta är helt felaktigt. I upphandlingen finns bör-krav som dels rör anbudsgivarens möjlighet att även offerera hygienskydd samt möjligheten att ta på blodtrycksmanschetten själv. AJ Medical AB har svarat att det uppfyller båda dessa bör-krav. AJ Medical AB har offererat en av de blodtrycksmanschetter som finns upptagna som godkända tillbehör i den lista bolaget gett

in. AJ Medical AB har därför rätteligen tilldelats en poäng för uppfyllande av börkravet med ett godkänt tillbehör.

Gällande bör-kravet på hygienskydd har AJ Medical AB offererat ett skydd som inte finns upptaget på listan över godkända tillbehör. Hygienskyddet är dock inte att anse som ett tillbehör till blodtrycksmätaren utan är en helt egen produkt. Hygienskyddet träas inte på blodtrycksmätaren. Ett hygienskydd behöver inte vara validerat och godkänt av tillverkaren till blodtrycksmätaren då det är två separata produkter som inte har påverkan på varandras funktion. Det hygienskydd som AJ Medical AB erbjudit uppfyller därmed ställt bör-krav. NLL har helt korrekt tilldelat AJ Medical AB ett poäng för uppfyllande av kravet.

AJ Medical AB:s anbud uppfyller ställda ska-krav samt är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

NLL har inte brutit mot LOU och ansökan ska därför avslås.

BOLAGET

Bolaget har beretts tillfälle att yttra sig men inte hörts av.

SKÄL

Inledningsvis konstaterar förvaltningsrätten att vad bolaget anfört angående att NLL lämnat prisuppgifter från tidigare upphandlingsförsök till AJ Medical AB inte utgör ett brott mot LOU. Skäl för ingripande enligt 16 kap. LOU föreligger därför inte.

Vidare konstaterar förvaltningsrätten att bolaget inte har visat att NLL felaktigt gett AJ Medical AB poäng för produkter som inte är godkända av

tillverkaren tillsammans med offererad produkt. Inte heller av denna anledning finns skäl för ingripande enligt 16 kap. LOU.

Vad gäller frågan om NLL i strid med LOU tillåtit AJ Medical AB att rätta sitt anbud gör förvaltningsrätten följande bedömning.

Enligt 15 kap. 12 § LOU får en upphandlande myndighet tillåta att en anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudet. Myndigheten får begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Ett av kraven i aktuell upphandling var att det bör finnas en funktion för att mäta på uppblåsning. AJ Medical AB har svarat "Ja" på frågan om kravet är uppfyllt. AJ Medical AB har vidare skickat en produkt med aktuell funktion till NLL för testning. Av handlingarna i målet framgår emellertid att AJ Medical AB faktiskt inte offererat en sådan produkt. Istället har AJ Medical AB angett en blodtrycksmätare, WA Connex ProBP 3400 (artikelnummer 3401), utan funktionen.

NLL har hävdatt att det är fråga om en felskrivning och att rätt produkt är WA Connex ProBP 3400 SureBP (artikelnummer 3402). Mot att det är en ren felskrivning talar dock inte bara att fel produktnamn och artikelnummer i så fall angetts i anbudet utan även att det pris som angetts, 4 795 kr, inte stämmer med priset för WA Connex ProBP 3400 SureBP enligt AJ Medical AB:s prisbilaga. Sistnämnda pris är nämligen 5 920 kr. Vid en ren felskrivning borde rimligen även priset ha blivit felaktigt.

Förvaltningsrätten kan mot denna bakgrund inte se att det skulle vara fråga om en sådan "uppenbar" felskrivning som avses i 15 kap. 12 § LOU. Vidare anser förvaltningsrätten att den rättelse, eller snarare komplettering,

som skett medfört risk för särbehandling då AJ Medical AB fått möjlighet att erbjuda en helt annan produkt som uppfyller bör-kravet till ett oförändrat pris. Följaktligen har NLL brutit mot 1 kap. 9 § och 15 kap. 12 § LOU.

För att nå framgång med en ansökan om överprövning krävs dock inte bara att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU. Det krävs dessutom att detta har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Det är bolaget som har bevisbördan för att kravet på skada är uppfyllt.

Av tilldelningsbeslutet framgår att bolaget kom först på tredje plats i utvärderingen. Även om AJ Medical AB skulle få lägre poäng i utvärderingen skulle således bolaget inte ha större chans att få kontraktet. Bolaget har därmed inte visat att det lidit eller kan komma att lida skada på grund NLL:s fel. Ansökan om överprövning ska följaktligen avslås.

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



Eva Beselin



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. 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 ska 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 förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska 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 förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.