



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 32

DOM

2017-05-02

Meddelad i Stockholm

Sida 1 (5)

Mål nr

3073-17

SÖKANDE

Mediq Sverige AB, 556252-2317

Box 10302

434 24 Kungsbacka

MOTPARTER

1. Södersjukhuset AB, 556595-7403

Sjukhusbacken 10

118 83 Stockholm

2. Allytec AB, 556275-0454

Råsundavägen 16

169 67 Solna

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2017-05-02	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Mediq Sverige AB:s ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 843091

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag-fredag

E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

08:00-16:30

BAKGRUND

Södersjukhuset AB genomför en upphandling av ramavtal av handhållna blåsvolymscanner, SÖSINV 2016-3 varukorg 2. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Genom beslut den 20 oktober 2016 tilldelades Mediq Sverige AB (Mediq) uppdraget. Allytec AB (Allytec) ansökte om överprövning av upphandlingen och förvaltningsrätten beslutade den 4 januari 2017, i mål nr 23565-16, att upphandlingen skulle rättas på så sätt att anbudsutvärderingen ska göras om varvid anbudet från Mediq inte ska beaktas. Genom ett nytt tilldelningsbeslut den 25 januari 2017 tilldelades Allytec uppdraget.

YRKANDEN M.M.

Mediq yrkar att upphandlingen ska rättas på så vis att Allytecs anbud förkastas och att upphandlingen ska göras om eftersom inga giltiga anbud inkommit. Mediq anför bl.a. följande. Södersjukhuset har brutit mot likabehandlingsprincipen genom att inte behandla anbudsgivarna likvärdigt. Allytecs anbud brister på samma punkter, avseende ställda ska-krav på mätnoggrannhet, som Mediqs anbud. Mediq har lidit skada då endast två anbudsgivare lämnat anbud i den aktuella delen av upphandlingen. Vid en ny upphandling hade Mediq haft ny möjlighet att tilldelas uppdraget.

Södersjukhuset motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. att sjukhuset anser att Allytec uppfyller samtliga ska-krav.

Allytec anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Allytec har bifogat en studie som visar att deras offererade produkt uppfyller ställda krav på mätnoggrannhet. Studieresultatet kan härledas till samtliga volymer.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt och genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU). Om den upphandlande myndigheten har brutit mot dessa grundläggande principer eller någon annan bestämmelse i LOU 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 § LOU).

Mediq anför att Allytecs anbud brister i uppfyllande av ska-krav och redovisning av ska-krav i punkterna 3.3–3.6 i upphandlingens kravspecifikation.

I de aktuella delarna av upphandlingsunderlaget anges följande.

”Mätnoggrannhet ska avvika maximalt $\pm 15\%$, ± 15 ml för volymer större än 100 ml” (punkt 3.3). ”Mätnoggrannhet ska avvika maximalt $\pm 10\%$, ± 15 ml för volymer upp till 100 ml” (punkt 3.5). Angående krav 3.3. och 3.5 anges: ”Mätnoggrannheten ska redovisas med dokumentation från teknisk specifikation eller studier” (punkterna 3.4 och 3.6).

Allytec har i sitt anbud angett svar ”ja” vid punkterna 3.3–3.6 samt angett ”se bilaga 10” vid punkterna 3.4 och 3.6. Södersjukhuset har bedömt att Allytecs bilaga, ett dokument i form av en studie med Allytecs blåsvolymskanner, uppfyller de obligatoriska kraven i dessa delar. Mediq anför att det ur studien inte kan utläsas vilka volymer mätningarna har gjorts på, vilken procentuell avvikelse som mätnoggrannheten avviker med eller med hur många milliliter som mätnoggrannheten avviker med för respektive volym.

Förvaltningsrätten tog i mål nr 23565-16 ställning till hur kravet i punkt 3.5 i kravspecifikationen skulle tolkas och bedömde då att en rimligt informerad och normalt omsorgsfull leverantör skulle läsa kravet som ett krav på mätnoggrannhet i hela intervallet 0–100 ml. Förvaltningsrätten konstaterar att det i Allytecs bilaga i förevarande mål inte anges något eller några mätintervall överhuvudtaget. Södersjukhuset anför att sjukhuset vid sin bedömning av kravuppfyllelse utgick från att mätavvikelserna gäller för alla patienter och för alla uppmätta volymer, inbegripet volymer mindre och större än 100 ml.

Förvaltningsrätten anser att kraven i punkterna 3.4 och 3.6 innebär att anbudsgivaren, för att uppfylla desamma, måste visa att den offererade blåsvolymscannern uppfyller kraven i punkterna 3.3 och 3.5 på mätnoggrannhet för volymer upp till 100 ml och för volymer större än 100 ml. Enligt förvaltningsrätten framgår inte av den studie som Allytec hänvisar till i sitt anbud att mätnoggrannheten motsvarar den som efterfrågats. Allytecs anbud uppfyller därmed inte de obligatoriska kraven i punkterna 3.4 och 3.6 i upphandlingens kravspecifikation. Trots att Allytecs anbud rätteligen inte skulle ha kvalificerat sig till utvärdering har Södersjukhuset utvärderat och antagit anbudet. Upphandlingen har därmed skett i strid med lika-behandlingsprincipen i 1 kap. 9 § LOU. Detta innebär att samtliga anbud i upphandlingen skulle ha förkastats. Vid en förnyad upphandling hade Mediq getts en ny chans att tilldelas uppdraget. Att Mediq gått miste om denna möjlighet innebär att bolaget lider eller i varje fall riskerar att lida skada. Mot denna bakgrund ska upphandlingen göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).



Fredrik Bergius

Rådman

Katri Andersson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 rättslämning- en 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

där 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.