



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UMEÅ**

DOM
2016-06-20
Meddelad i
Umeå

Mål nr
818-16

SÖKANDE

SynMed Medicinteknik AB, 556661-5893
Katrinebergsvägen 6
117 43 Stockholm

MOTPART

Västerbottens läns landsting
901 89 Umeå

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2016 -06- 2 1	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 60836

Postadress Box 193 901 05 Umeå	Besöksadress Nygatan 45 (Tingshuset)	Telefon 090-17 74 00 E-post: forvaltningsratteniumea@dom.se www.forvaltningsratteniumea.domstol.se	Telefax 090-13 75 88	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-12:00 13:00-16:00
---	---	---	--------------------------------	--

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Västerbottens läns landsting (Landstinget) har infordrat anbud avseende Manometrisystem proj. 1004036 (dnr VLL 246-2016). Vid upphandlingen används förenklat förfarande.

I upphandlingen har två anbud inkommit; från MEQnordic och från SynMed Medicinteknik AB. Landstinget har beslutat att anta det anbud som lämnats av MEQnordic. Det anbudet erhöll ett jämförelsetal om 917 000 (anbudspris 917 000 kr). Anbudet från SynMed Medicinteknik AB rangordnades som nummer två med ett jämförelsetal om 962 670 (anbudspris 962 670 kr).

SynMed Medicinteknik AB (SynMed) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen.

Landstinget motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

SynMed anför bl.a. följande.

Förutsättningar och felaktig prisutvärdering

MEQnordic har i sitt anbud offererat enbart en kateter för högupplösningsmanometri för anorektal manometri, dvs. totalt två katetrar. Varje kateter har en garanti på två år och/eller 200 undersökningar.

Under upphandlingen ställdes en fråga till ansvarig upphandlare om hur många katetrar som skulle offereras eftersom det var oklart definierat. SynMed fick muntligen till svar att två st. anorektala manometrikatetrar skulle offereras och har därför offererat totalt tre katetrar;

- en esofaguskateter (36 nivåer med 12 mätpunkter på varje nivå) med 18 impedanskanaler,

- en 3D anorektal kateter (med $16 \times 16 = 256$ individuella kanaler), och
- en anorektal kateter för barn (med 8×12 mätpunkter).

SynMed har blivit missledda angående premisserna för upphandlingen. Utvärderingen har missgynnats dem då de har erbjudit katetrar med garanti för 600 undersökningar, dvs. tre katetrar med 200 undersökningars garanti var. Vinnande anbud har enbart offererat två katetrar med 200 undersökningar var, dvs. totalt 400 st.

Det går naturligtvis att använda 3D katetern även på barn trots att den är ca 10 mm i diameter. Om de skulle ha offererat sitt system utan MSC-2195 pediatrik anorektal kateter och medföljande ballonger skulle anbudspriset varit $79\,600 + 17\,000 \text{ kr} = 81\,300$ minus 10 procents rabatt, dvs. netto 73 170 kr lägre. Vinnande anbud låg på 917 000 kr med två katetrar. Om SynMed skulle avräkna priset för den billigare pediatrika katetern skulle de haft ett lägre pris än vinnande anbud och vunnit upphandlingen.

Landstinget anför bl.a. följande.

Givna förutsättningar och information

Landstinget har i Frågor och Svar skriftligen förtydligt vad som ska ingå i anbudspriset. Av upphandlingens Administrativa föreskrifter punkt 1.2 sista stycket framgår att anbudsgivare endast kan åberopa de kompletterande upplysningar som erhållits skriftligen från upphandlande myndighet. Landstinget har inte lämnat någon motstridig muntlig information och om så har skett är Landstinget inte bunden av den.

Offererade produkter

MEQnordic har valt att offerera två katetrar varav den ena uppfyller krav för två av de efterfrågade funktionerna. Landstingets krav på garanti avser varje kateter utan koppling till vilken funktion denna har. Att en anbudsgivare

offererar en kateter per funktion och en annan väljer att offerera en kateter som uppfyller flera funktioner innebär inte att denna ska ha en garanti med dubbelt så stor omfattning som om två katetrar offereras. Vad som efterfrågats är en viss funktion, inte ett antal katetrar.

SynMed hade, om de anser att MSC 2195 uppfyller kraven, kunnat offerera systemet även för användning för barn. Sannolikt hade Landstinget däremot inte bedömt att det vore möjligt att göra anorektal manometriundersökning på barn med denna kateter (krav 10.7). SynMed har därmed inte lidit eller riskerat att lida skada på grund av att det inte framgått att samma kateter kan offereras för flera funktioner.

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 iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

SynMed menar bl.a. att då förfrågningsunderlaget varit otydligt beträffande hur många katetrar som skulle offereras har man efter att fråga härom ställts muntligen blivit missledda av Landstinget.

Det bör inledningsvis påpekas att av upphandlande myndighet given muntlig information normalt inte kan tillmätas betydelse. Förvaltningsrätten note-

rar emellertid att Landstinget i dokumentet Frågor och Svar, vilket blir en del av förfrågningsunderlaget, besvarat följande fråga (ID:76169).

Fråga: Det framgår inte klart vilka eller hur många katetrar som ska ingå i anbudet. Ska alla HRM katetrar för esofagus vara med impedans?

Svar: Förtydligande prisfråga 1.1

Ange pris för en (1) st. HRM-esofaguskateter med impedansmätning, en (1) st. HRM-anorektal 3D-kateter, en (1) st. HRM-anorektalkateter för undersökning på barn, pudendusmätning, yt-EMG och nål-EMG inklusive mät- och analysprogramvara, vagn osv. enligt kravspecifikation. (Ange i textsvar även pris för HRM-esofaguskateter utan impedans. OBS! textsvaret utvärderas ej).

HRM-kateter esofagus med impedans skall ingå i anbudspriset. I textsvaret vill vi veta pris för HRM-esofaguskateter utan impedans, vilket inte påverkar utvärderingen.

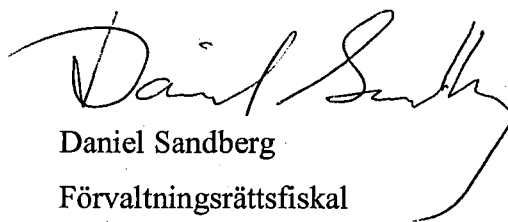
Landstinget menar bl.a. att man i dokumentet Frågor och Svar skriftligen förtydligat vad som ska ingå i anbudspriset. Förvaltningsrätten anser dock inte att svaret ifråga klargör att endast en anorektal manometrikateter kan offereras. Inte heller förfrågningsunderlaget i övrigt är tydligt i detta avseende. Det har således varit oklart om samma kateter kunnat offereras för flera funktioner. Bristen är enligt förvaltningsrättens mening av så allvarlig karaktär att anbudsgivarnas möjligheter att utforma konkurrenskraftiga anbud påverkats. Härav följer att upphandlingen strider mot de gemenskapsrättsliga principerna om transparens och likabehandling som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU.

Förvaltningsrätten finner inte anledning att ifrågasätta vad som förts fram av SynMed om att man hade kunnat offerera endast en anorektal kateter och då skulle haft lägst pris i upphandlingen. SynMed har således lidit eller kunnat komma att lida skada till följd av konstaterad brist i förfrågningsunderlaget.

Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därmed. Mot bakgrund av att bristen är hänförlig till upphandlingens konkurrensuppsökande skede ska upphandlingen göras om.

Med hänsyn till att SynMeds ansökan ska bifallas redan på ovan angiven grund saknas skäl att pröva övriga invändningar mot upphandlingen.

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



Daniel Sandberg
Förvaltningsrättsfiskal

Målet har föredragits av Christina Röckner.



SVERIGES DOMSTOLAR

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

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.

