



SÖKANDE

Sarstedt Aktiebolag, 556185-7565

Ombud: Helene Rydberg Widahl
Kompanigatan 5
254 38 Helsingborg

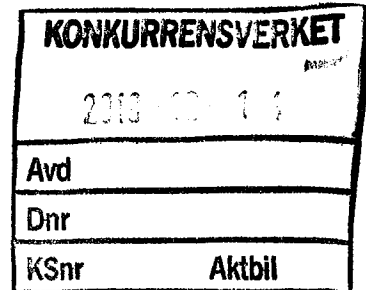
MOTPART

Varuförsörjningsnämnden Region Uppsala

Ombud: Advokat Ylva Lindahl
Ahlford Advokatbyrå AB
Box 1111
751 41 Uppsala

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 260124

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Smedsgränd 22

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se
www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se

Telefax
018-10 00 34

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Varuförsörjningsnämnden Region Uppsala (Varuförsörjningen) har på uppdrag av Region Uppsala, Landstinget i Dalarna, Region Västmanland, Region Örebro och Landstinget Sörmland genomfört upphandling av Provtagningsmaterial produktgrupp 59 Lansetter, dnr VF2017-0062. I tilldelningsbeslut den 12 mars 2018 har Karo Pharma Sverige AB antagits som leverantör.

Sarstedt Aktiebolag (Sarstedt) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att den s.k. provtagningen ska ogiltigförklaras och utgå ur utvärderingen och att nytt tilldelningsbeslut därmed ska utfärdas där bolagets anbud antas som det mest ekonomiskt fördelaktiga. I andra hand yrkar bolaget att hela upphandlingen ogiltigförklaras och avbryts. Till stöd för talan anför Sarstedt bl.a. följande. Den s.k. provtagningen har flera brister i sitt utförande och genomförande och strider mot principerna om likabehandling, proportionalitet och öppenhet. Att upprätta ett test som ska fylla fem stycken rör från ett stick är att bedöma produktens duglighet långt utanför normalt användande och därmed ett felaktigt förfarande för utvärdering.

Varuförsörjningen bestrider Sarstedts yrkanden och anför bl.a. följande. Utvärderingen av inkomna anbud har varit korrekt och följt i förfrågningsunderlaget uppställda förutsättningar. Alla leverantörer har behandlats lika och utvärderingskriterierna, liksom själva utvärderingen, uppfyller kraven på proportionalitet, likabehandling och öppenhet. Sarstedt har inte, och riskerar inte, att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

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

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Sarstedt har i sin ansökan invänt mot att Varuförsörjningen använt sig av den s.k. provtagningen. Eftersom bolaget inte anfört något i övrigt om varför upphandlingen ska göras om får det enligt förvaltningsrätten förstås som att det är bristerna i den s.k. provtagningen som ligger till grund även för det yrkandet.

I punkt 3.1 i förfrågningsunderlaget anges de obligatoriska kraven för produktgrupp 59. Enligt punkt *i*. ska provtagning utföras som verifieras på 30 likvärdiga vuxna yrkesarbetande individer. Vid provtagningen ska minst 80 procent av sticken resultera i att totalt fem rör fylls. Vid provtagningen har Sarstedt bedömts uppfylla kravet på fem fyllda provrör i 73 procent av fallen.

Utöver kontrollen av om Sarstedts anbud uppfyller de obligatoriska kraven, däribland den s.k. provtagningen, har Varuförsörjningen kontrollerat anbudets uppfyllelse av mervärdeskriterierna i punkt 3.2 i förfrågningsunderlaget. Enligt Varuförsörjningen har Sarstedt inte lidit någon skada då bolaget endast uppfyller ett av mervärdeskriterierna och därför aldrig hade blivit vinnande anbudsgivare. Sarstedt har i sin tur anfört att bolaget uppfyller ställda mervärdeskriterier.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Enligt punkt 1.4.2.1.2 i förfrågningsunderlaget ska utvärderingsgrunden bästa förhållandet mellan pris och kvalitet tillämpas för produktgrupp 59. Vid utvärdering av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga ska mervärdesmodellen användas.

Förvaltningsrätten konstaterar att den s.k. provtagningen inte är en del av utvärderingen av mervärdeskriterierna. Sarstedt har inte heller invänt mot att Karo Pharma Sverige AB tilldelats maximalt mervärde eller anfört något om varför bolaget ska anses uppfylla ytterligare mervärdeskriterier. Vid en jämförelse av anbuden kan det därmed konstateras att oavsett om resultatet från den s.k. provtagningen beaktas eller inte hade Sarstedts anbud inte kunnat värderas till det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Den som ansöker om överprövning ska på ett klart sätt ange vilka omständigheter talan grundas på (RÅ 2009 ref 69). Den som ansöker om överprövning ska också visa att han har lidit eller kan komma att lida skada av den eller de brister som påtalats (HFD 2013 ref 53).

Mot bakgrund av att Sarstedt inte kunnat bli vinnande anbudsgivare kan bolaget inte anses ha lidit någon skada. Bolaget har inte heller anfört något om, och därmed inte visat, på vilket sätt bolaget har kunnat komma att lida

skada med anledning av de påstådda bristerna i provtagningen. Det saknas därför anledning att göra någon prövning av användandet av den s.k. provtagningen. Sarstedts ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Lena Björner
rådman

Målet har handlagts av föredragande juristen Charlotta Fröhammar.



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 rättstillämpningen.
- 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 försörjningssektorena, 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.

