



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG

Avd. 3

DOM
2018-09-27
Meddelad i Göteborg

Mål nr
8360-18

SÖKANDE

OneMed Sverige AB, 556764-4140

Ombud:
Advokaten Ulf Yxklinten
MAQS Advokatbyrå i Malmö KB
Box 226
201 22 Malmö

MOTPART

Region Halland
Box 517
301 80 Halmstad

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2018-09-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår yrkandet om syn.

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 565062

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Region Halland har genomfört en upphandling av operations-, undersöknings- och skyddshandskar, DNRGS180125. Upphandlingen består av flera delar och denna prövning avser grupp 5.

Av tilldelningsbeslut den 5 juli 2018 framgår att Procurator har vunnit upphandlingen avseende grupp 5.

YRKANDEN M.M.

OneMed Sverige AB (OneMed) begär överprövning och yrkar att utvärderingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering ska genomföras där de handskar OneMed har offererat i Grupp 5 ska få samma kvalitetspoäng som de handskar Procurator har offererat. OneMed yrkar även syn. OneMed anför i huvudsak följande. Den utvärdering som genomförts kan inte vara korrekt utförd. Utvärderingen har utförts i strid med principerna om likabehandling och transparens. De handskar som OneMed har offererat ska rätteligen bedömas hålla samma kvalitet som de handskar Procurator har offererat eftersom de handskar som OneMed offererat och de som Procurator offererat är helt likvärdiga såvitt avser kvalitetskriterierna. Avseende position 13 har Procurator fått 28 procent medan OneMed endast fått 3 procent i prisavdrag baserat på utvärderingen av kvalitetskriterier. Att handskarna fått så olika omdömen kan inte bero på handskarna i sig eftersom de är i det närmaste identiska. De är tillverkade i samma fabrik och ska få lika omdöme. Av bifogat testprotokoll som genomförts av OneMed framgår att OneMeds och Procurators handske är likadana. De mindre olikheter som uppmätts ligger inom de tillverkningsstoleranser som gäller från fabriken. Regionen har alltså utan grund bedömt handskarna till nackdel för OneMed. Samma sak gäller för handskarna på position 12 och

14. Även på dessa positioner har OneMed genomfört tester som visar att de handskar OneMed har offererat är likadana som de Procurator har offererat. De mindre olikheter som har uppmätts ligger inom de tillverknings-toleranser som gäller vid tillverkning. OneMed har lämnat det bästa anbudspriset och riskerar att lida skada till följd av regionens agerande.

Region Halland (regionen) anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Utvärderingen följer principerna om likabehandling och transparens och har skett helt i enlighet med upphandlingsdokumenten. Regionens arbetsgrupp som har gjort utvärderingen har bedömt varje enskilt anbud på ett objektivet sätt. Deltagarna i arbetsgruppen representerar olika delar av verksamheten och har god erfarenhet av dagligt arbete med undersöknings- och skyddshandskar. OneMeds Nitrilhandskar (position 12-14) uppvisar vid utvärderingen klara kvalitetsbrister. Regionen vitsordar dock att OneMeds handskar avseende position 13 är likvärdiga med Procurators. Den förändrade poängbedömningen påverkar dock inte det sammanlagda slutliga resultatet av anbudsutvärderingen. De tester OneMed har genomfört mäter inte de aspekter på kvalitet som regionen har beaktat i upphandlingen. Regionens test har fokuserat på sjukvårdspersonalens behov av användarvänlighet och bekvämlighet. De tester OneMed hänvisar till har även utförts av bolagets eget laboratorium och en kvalitetsingenjör verksam inom bolaget. OneMed anger att det kan förekomma olikheter, inom en tillverknings-tolerans, mellan de olika batcherna. Om så är fallet är det anbudsgivaren som bär risken att de handskar som skickats in och som legat till grund för utvärderingen åsätts en lägre poäng.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har

brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan. Domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar.

OneMed har framställt ett yrkande om syn. Då frågan i målet är om den utvärdering som genomförts har gjorts på ett korrekt sätt och där majoriteten av kraven utgörs av användarvänlighet och bekvämlighet för användaren anser förvaltningsrätten att hållandet av syn inte skulle tillföra bevisning eller annan utredning som påverkar utgången i målet. Förvaltningsrätten anser därför att det saknas skäl att hålla syn i målet. Yrkandet om syn ska därmed avslås.

OneMed har i övrigt anfört att den av regionen genomförda utvärderingen är behäftad med sådana brister att den ska göras om.

Förvaltningsrätten konstaterar att regionen numera vitsordar att OneMed ska erhålla en högre kvalitetspoäng avseende handskarna på position 13. Det som återstår att pröva för förvaltningsrätten är således utvärderingen av handskarna på position 12 och 14.

De aktuella utvärderingskriterierna består framförallt av faktorer kopplade till användarvänlighet och bekvämlighet. Handskarna ska ha god passform, vara följsamma, ha goda greppegenskaper, vara smidiga att ta av och på samt för position 14 möjliggöra en god fingertoppskänsla. Regionens arbetsgrupp som har genomfört utvärderingen representerar olika delar av verksamheten och har enligt regionen god erfarenhet av dagligt arbete med olika typer av skyddshandskar. OneMed har inte heller i sig ifrågasatt arbetsgruppens kompetens. I utvärderingar där användarvänlighet och

bekvämlighet ska bedömas är det ofrånkomligt att det förekommer ett visst mått av subjektivitet. Detta är dock något som har accepterats i praxis. De tester som OneMed själva har gjort och bifogat sin ansökan visar enligt förvaltningsrättens bedömning inte att regionens utvärdering är felaktig. Det kan också noteras att handskarna enligt OneMed kan skilja sig något åt mellan olika batcher. Om det är detta som är anledningen till regionens utvärderingsresultat eller inte går inte att bedöma men om så är fallet faller det på leverantörens ansvar eftersom det är denne som skickat in de aktuella handskarna som legat till grund för utvärderingen.

Sammantaget anser förvaltningsrätten att OneMed inte har visat att den utvärdering av aktuella handskar som regionen har genomfört har varit behäftad med sådana brister att det finns skäl att ingripa mot upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Karin Leidzén

Rådman

Föredragande i målet har varit Lena Rehnberg



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en 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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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 försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.

