



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2012-05-29
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2221-12 E
Enhet 1:1

SÖKANDE

Edwards Lifesciences Nordic AB, 556593-3818
Södra Långgatan 25
211 44 Malmö

MOTPART

Region Halland
Box 517
301 80 Halmstad

KONKURRENSVERKET	
2012-05-29	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 139172

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

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

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag - fredag
09:00-15:00

BAKGRUND

Region Halland (Regionen) har genomfört en upphandling av Injektion/infusion/transfusion/punktion, dnr Ls100186. Upphandlingen har genomförts med öppet förfarande. Tilldelningsbeslutet är daterat den 3 februari 2012.

YRKANDEN M.M.

Edwards Lifesciences Nordic AB (Edwards), ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Edwards anser sig felaktigt uteslutna. I position 45.2 anges att invasiva tryckset ska vara ett slutet system för artär provtagning. Edwards har blivit uteslutna med motivering att anbudet inte uppfyller detta krav. Detta är felaktigt eftersom samtliga av Edwards offererade produkter är slutna system för artärprovtagning.

Regionen bestrider bolagets yrkanden och anför sammanfattningsvis följande. Utvärderingen har gjorts i enlighet med principerna om likabehandling, ickediskriminering, transparens, ömsesidigt erkännande och proportionalitet. Utdrag av Regionens sammanställning för utvärderingen visar att Edwards anbudsprov för offererad produkt kan kopplas isär vid trycksensorn och vid flera andra ställen. Detta är ett riskmoment vid handhavande. Att ett slutet system, som efterfrågas i denna upphandling avser ett system som inte kan kopplas isär och är helt limmat framgår med alla tydlighet av förfrågningsunderlaget.

Edwards har här efter anför i huvudsak följande. Benämningen slutna tryckset är ett begrepp inom sjukvården som innefattar att det finns en reservoar på trycksetet som möjliggör att provtagning kan ske på patient utan att patienten förlorar något extra blod. Det blod som aspireras i reservoaren är inte lämpligt för blodanalys och returneras till patienten igen. Begreppet

slutet tryckset innefattar inte att samtliga eller valda delar av slangsetet är limmat i sammankopplingar. Detta är en applikation som klart och tydligt ska anges som skakrav i kravspecifikationen. Regionen har med definitionen "trycksetet ska vara slutet" inte med tydlighet beskrivit vad som efterfrågas som krav i position 45.2.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Förvaltningsrätten har enligt 16 kap. 5 § första stycket LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Högsta Förvaltningsdomstolen har i RÅ 2002 ref. 50 uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet kan göra att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade måste godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och unionsrätten inte träds för när.

Utredningen

I förfrågningsunderlagets Upphandlingsföreskrifter anges bl.a. följande.

2.5. Kvalificering av anbudsgivare och anbud

Förfrågningsunderlaget med bilagor innehåller ett antal obligatoriska krav som benämns som skall.

För att ett anbud skall vara kvalificerat för att prövas, utvärderas och antas måste samtliga dessa skallkrav vara uppfyllda. Kraven avser såväl krav på anbudsgivare och på anbudet som på efterfrågad vara och/eller tjänst.

Kvalificering sker i bilagan "Anbudsformulär" med tillhörande bilagor.

I förfrågningsunderlagets Kravspecifikation anges bl.a. följande

45 Set för invasiv tryckmätning artär

45.2 Skall vara slutet system för artärprovtagning.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagstiftningen och att en leverantör till följd av detta lidit eller kan komma att lida skada.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets krav inte ska beaktas vid utvärderingen.

Kravet på att offererad produkt ska vara ett slutet system för artärprovtagning är ovillkorligt för att anbud ska kunna komma ifråga för vidare utvärdering. Av Regionens utvärdering framgår att Edwards produkt kan kopplas isär vid ett flertal ställen. Även om vad som avses med "slutet system" inte definieras vidare i förfrågningsunderlaget och förfrågningsunderlaget i detta hänseende skulle kunna ha fått en mer tydlig utformning, får Regionen anses ha haft fog för bedömningen att ett system som kan kopplas isär inte uppfyller angivet krav. Regionen kan därför inte anses ha brutit mot

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 5
2221-12 E

bestämmelserna i LOU eller de principer som bär upp lagen på ett sådant sätt att Edwards har lidit eller riskerar att lida skada, när Regionen förkastat bolagets anbud. Begäran om överprövning bör därför avslås.

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



Lars Dahlström

Rådman

Föredragande i målet har varit Josefine Nilsson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 nås 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 samat uppgge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1B LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTEN I GÖTEBORG
SVERIGES DOMSTOLAR

Datum

29/5

FAXMEDDELANDE

Till: Konkumersverket

08-245543

Från: Catarina Bryfors

Telefon: 031-732 71 42

Detta fax innehåller 6 sidor inklusive detta blad

Meddelande

.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....

5 7 2003/05 DA 220x100