



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2015-12-23
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 9115-15

SÖKANDE

CDI Dental AB, 556673-0890
 Höjdrodergatan 18
 212 39 Malmö

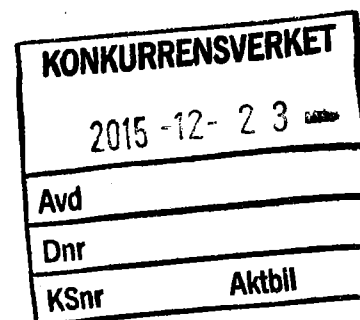
MOTPART

Folktandvården Skåne AB, 556936-0828

Ombud: Ebba Bertilsdotter
 c/o AffärsConcept i Stockholm AB
 Baltzarsgatan 16
 211 36 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår CDI Dental AB:s yrkande om ingripande enligt LOU

Dok.Id 282562

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Folktandvården i Skåne AB (Folktandvården) genomför med ett förenklat förfarande en upphandling av "Tandtekniska tjänster", ref. nr. 14/70. Av tilldelningsbeslut den 28 augusti 2015 framgår vilka anbud som antagits för vart och ett av de två delområdena Protetik och bettfysiologisk behandlingsapparat respektive Ortodonti. Av utvärderingsprotokollet framgår vilka anbud som uteslutits från upphandlingen och motiveringen till detta.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

CDI Dental (CDI) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att tilldelningsbeslutet ska ändras och att Dental AB:s anbud avseende delområde 1 ska anses godkänd för vidare prövning och utvärdering i upphandlingen. Som grund för sin ansökan anför CDI bl.a. följande. CDI:s anbud har felaktigt uteslutits i upphandlingen. Folktandvården framhåller i sitt beslut att utesluta CDI:s anbud att CDI inte lämnar svar på efterfrågade krav och upplysningar. CDI har enligt gällande krav för tredjepartscertifiering erhållit certifiering enligt ISO 9001 samt ISO 13485 och ISO 14001. För att erhålla dessa certifieringar krävs sammantaget att företaget måste redovisa på vilket sätt CDI bedriver sin verksamhet och uppfyller av myndighet (Livsmedelsverket samt gällande branschpraxis) godkända tillverkningskrav, kvalitetskrav och övriga standards som krävs för att garantera kvalitetssäkrade tandtekniska produkter. Det innebär att samtliga punkter i motiveringen av uteslutningen för uteslutande är besvarade och ingår i ovan angivna standards. CDI genomför årligen revision från SP som är ackrediterad revisor genom SWEDAC. För att fortsatt behålla dessa certifikat genomförs årligen revisioner som granskar efterlevnad av uppställda krav. Vid upphandlingar enligt LOU utgår CDI från att upphandlande myndighet är informerad och kunnig i vilka krav som företaget måste uppfylla för att erhålla gällande ISO certifikat. Av motiveringen från upphandlande myndighet framgår att man tagit del av CDI:s hänvisning till gällande kvalitetsled-

ningssystem. Svaren och motiveringen är svåra att tyda och förstå. Samtidigt som man framhåller brister i svaren tillstår man att svaren på frågor finns i CDI:s underlag till aktuell upphandling. För att CDI ska erhålla gällande certifikat måste även motsvarande transparens finnas hos anlidade underleverantörer. CDI är även enligt gällande ISO 13485 att betrakta som leverantör och därmed ansvarig för kvalitet och tillverkning av de medicintekniska produkter som sätts på marknaden. Detta gäller även specialanpassade tandtekniska produkter. CDI har genom miljöcertifieringen klarlagt att företaget arbetar med regelbunden uppföljning av uppförandekod hos underleverantörer. CDI följer självklart gällande lagstiftning i Sverige vilket innebär fullständig transparens vad avser ”uppförandekod”.

Folktandvården bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Folktandvården har i förfrågningsunderlaget, punkt 2.2.5. angående leverantörs tekniska kapacitet, ställt krav på att leverantören ska ha teknisk kapacitet i den omfattning som krävs för att leverera efterfrågade tjänster och produkter. Krav ställdes även på att leverantör ska ha tillgång till ändamålsenliga lokaler och den tekniska utrustning som är adekvat för tillverkning och leverans av tjänster och produkter med upprätthållande av den kvalitet som efterfrågas och god patientsäkerhet. Som verifikation ska leverantör i sitt anbud uppge följande information:

- beskrivning avseende leverantörs verksamhet och organisation,
- redogörelse för vilken teknisk utrustning och lokaler som finns tillgängliga för uppdrag åt Folktandvården enligt krav i förfrågningsunderlaget,
- hur stor del som leverantör avser att lägga på underleverantör(er). Underleverantör(er) ska uppges (organisationens namn, kontaktperson och organisationsnummer) och redovisas med information om vilken kapacitet de kommer att bidra med under avtalstiden, och

- redogörelse för vilka laboratorier och framställningsställen som kommer att vara aktuella för utförande av tjänsterna.

Leverantören uppmanas i nämnda punkt i förfrågningsunderlaget att lämna redogörelse avseende efterfrågade uppgifter. Om redogörelse lämnas i annat dokument uppmanas leverantör att skriva hänvisning till bilaga och avsnitt i bilagan.

I enlighet med vad Folk tandvården angett i upphandlingsprotokollet har CDI:s anbud brister vad gäller främst de uppgifter som avser teknisk utrustning och lokaler, underleverantör(er) och information om vad underleverantör(er) kommer att bidra med samt laboratorier och framställningsställen. Detta är enligt Folk tandvården obligatoriska uppgifter, som har begärts in för en korrekt prövning av anbudet.

CDI hänvisar till att nämnda obligatoriska krav uppfylls genom att de har lämnat in en tredjepartscertifiering för kvalitetsledning (SS-EN ISO 9001:2008 och EN ISO 13458:2012) och en miljöledning (SS-EN ISO 14001:2004) i sin verksamhet. Folk tandvården är av uppfattningen att en hänvisning till certifikat avseende ledningssystem kopplat till kvalitet och miljö inte är att likställa med inlämnandet av de obligatoriska uppgifter som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Det verifierar inte heller den kapacitet som finns tillgänglig för utförandet av tjänsten.

CDI:s hänvisning till tredjepartscertifieringen ger inte heller ledning i eller svar på aktuella framställningsställen, huruvida uppdrag kommer att utföras av underleverantör(er) eller i vilken omfattning som eventuell(a) underleverantör(er) kommer att vara delaktig(a). Mot bakgrund av detta menar Folk tandvården att CDI inte uppfyller de obligatoriska krav som ställts i upphandlingen.

Vidare anger CDI i sitt anbud att bolaget kommer att använda två samarbetspartners. I de fall anbudsgivare använder partners för utförande av uppdrag, ställer Folkvandvården krav på att denne ska tillhandahålla ett åtagande från sina partners eller på annat sätt visa att de kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras. Något åtagande från CDI:s angivna samarbetspartners finns inte i deras anbud. Bolaget har inte heller på annat sätt visat att det kommer att förfoga över nödvändiga resurser. Folkvandvården är även här av uppfattningen att en hänvisning till CDI:s tredjepartscertifieringar inte är tillräckligt för att verifiera att krav är uppfyllt.

Av förfrågningsunderlagets punkt 2.2.8. framgår Folkvandvårdens krav på sociala och etiska hänsyn vid leverantörs framställning av produkt och utförande av tjänst. För att uppfylla kraven på att det som köps in är producerat under hållbara och ansvarsfulla förhållanden ska leverantör ha rutiner för att säkerställa att produktionen under avtalstiden sker under sådana förhållanden som är förenliga med de grundläggande arbetsvillkor i leverantörskedjan som anges i förfrågningsunderlagets bilaga Uppförandekod. Som verifiering av att kravet uppfylls ska leverantör lämna redogörelse i sitt anbud avseende antingen befintliga rutiner och arbetssätt, som visar att villkor i uppförandekoden uppfylls, alternativt en införandeplan för rutiner för uppfyllnad av krav från avtalsstart. CDI:s hänvisning till tredjepartscertifiering för kvalitetsledning och miljöledning är enligt Folkvandvårdens bedömning inte tillräcklig för att kravet ska kunna verifieras eller uppfyllas.

Kravet på leverantör, som avser sociala och etiska hänsyn, är bland annat kopplat till villkor avseende säkerställande av arbetsrättsliga villkor och mänskliga rättigheter samt motverkan av korrupcion och barnarbete. CDI:s nämnda certifieringar tar dels sikte på en standard med krav på ett ledningssystem för kvalitet som omfattar tillverkning, konstruktion, slutkontroll och slutprovning av produkt, och dels en standard som syftar till att kontinuer-

ligt minska verksamhetens totala miljöbelastning. De rutiner som CDI:s ledningssystem bidrar till innehåller inte de komponenter som tar sikte på socialt ansvarstagande och socialt perspektiv i produktionen. CDI har inte visat att bolaget uppfyller de krav som ställts i upphandlingen avseende sociala och etiska krav.

Sammanfattningsvis har upphandlingen genomförts i enlighet med LOU och CDI:s anbud har rätteligen uteslutits från utvärderingen. CDI har inte heller visat att det föreligger grund för ingripande i upphandlingen eller att de lider eller kan lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Av 2 kap. 19 § LOU framgår att offentligt styrda organ som avses i 2 kap. 12 § jämföras med myndighet.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

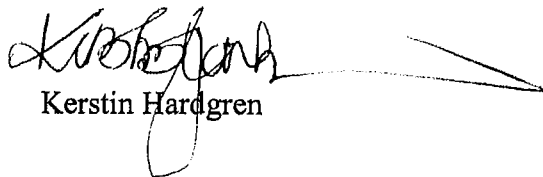
Ett anbud som inte uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget uppställda krav ska i regel förkastas. Frågan i målet är om Folk tandvården haft fog för att förkasta anbudet från CDI på angivna grunder.

Av förfrågningsunderlagets punkt 2.2.5. framgår att det i upphandlingen ställs krav på att en leverantör ska ha teknisk kapacitet i den omfattning som krävs för att leverera efterfrågade tjänster och produkter samt att leverantör ska ha tillgång ändamålsenliga lokaler och den tekniska utrustning som är adekvat för tillverkning och leverans av tjänster och produkter med upprätthållande av den kvalitet som efterfrågas och god patientsäkerhet. I nämnda punkt anges också att leverantör visar att den uppfyller dessa krav genom att lämna vissa i punkten preciserade beskrivningar och redogörelser. I förfrågningsunderlagets punkt 2.8. uppställs vidare, när det gäller etiska och sociala krav, krav på leverantören att ha vissa rutiner med visst innehåll och att leverantören antingen ska redovisa befintliga rutiner eller redogöra för en införandeplan för hur rutiner kommer att införas i organisationen för att leverantör ska uppfylla villkoret under avtalstiden.

Av handlingarna i målet framgår att CDI, såvitt avser punkt 2.2.5. och 2.2.8., endast lämnat in tredjepartscertifieringar avseende kvalitetsledning och miljöledning. Dessa visar inte att CDI uppfyller de specifika krav på teknisk kapacitet som anges i punkt 2.2.5 i förfrågningsunderlaget. På motsvarande sätt har CDI inte heller uppfyllt kravet under punkt 2.2.8. på att lämna in redogörelse för befintliga rutiner alternativt införandeplan för hur rutiner kommer att införas.

Folk tandvården har därmed haft fog för sitt beslut att förkasta anbudet från CDI. Yrkandet om ingripande enligt LOU ska således avslås.

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


Kerstin Hardgren

Anna Aktermo har föredragit målet.



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. 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 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.