



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Lena Palmér

DOM
 2012 -03- 0 5
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 680-12E

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2012 -03- 0 6 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| Doss | Aktbil |

SÖKANDE

Camp Scandinavia AB, 556221-8270
 Karbingatan 38
 254 67 Helsingborg

Ombud: Advokat Jerker Alm och jur.kand. Rickard Vernet
 Advokatfirman Vinge KB
 Box 1064
 251 10 Helsingborg

MOTPART

Region Skåne
 291 89 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU) i dess lydelse mellan den 15 juli 2010 och den 1 november 2011

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Camp Scandinavia AB:s begäran om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Region Skåne genomför en upphandling av externa bröstproteser, dnr 1100934. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU. I rättat tilldelningsbeslut, daterat den 10 november 2011, beslutade Region Skåne att inom position 2 (Bröstprotes – Silikonprotes) teckna avtal med Camp Scandinavia AB som en av tre leverantörer. NordiCare Ortopedi & Rehab AB (NordiCare) begärde överprövning av upphandlingen hos förvaltningsrätten som i dom den 20 december 2011 (mål nr 10 789-11E) beslutade att Region Skånes upphandling, såvitt avser position 2, inte fick avslutas förrän rättelse vidtagits på så sätt att en ny utvärdering genomförts varvid NordiCares anbud ska anses uppfylla bör-kravet i punkten 2.5 i kravspecifikationen. Region Skåne har till följd av förvaltningsrättens dom fattat ett nytt tilldelningsbeslut den 13 januari 2012 med innebörden att inom position 2 ska avtal tecknas med NordiCare som en av tre leverantörer. Som skäl för beslutet angavs att NordiCare enligt förvaltningsrättens dom i mål 10789-11E uppfyller bör-kravet 2.5 och ska tilldelas poäng för detta.

Camp Scandinavia AB, som efter vidtagen rättelse inte längre ska tilldelas kontrakt, begär överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska rättas genom ny utvärdering av position 2, varvid anbudet från NordiCare inte ska anses uppfylla bör-kravet i punkten 2.5 i kravspecifikationen. Till grund för talan anförs i bl.a. följande. Region Skåne har brutit mot LOU genom att i utvärderingsfasen felaktigt tilldela NordiCare poäng trots att aktuellt bör-krav ej varit uppfyllt. Region Skåne skulle rätteligen ha tilldelat NordiCare en lägre poäng avseende utvärderingskriteriet kvalitet för position 2. Region Skånes utvärdering av NordiCares anbud har inneburit ett åsidosättande av likabehandlingsprincipen. Produkterna med artikelnummer 30471, 30490 och 30633 har samma hudnyans. För att NordiCare ska anses uppfylla bör-kravet i 2.5 krävs att de övriga produkterna i punkt 2.5 dels offererats och dels har en annan hudnyans än produkterna 30471, 30490 och 30633. Vad gäller produkterna Harmony Silk modell Encore och Body Cool modell En-

core så har de i och för sig en annan hudton är produkterna 30471, 30490 och 30633, men de finns inte angivna i prislistan. NordiCare har således varken presenterat artikelnummer eller pris för dessa modeller och produkterna kan därmed inte anses offererade och ska därmed inte ingå i utvärderingen av NordiCares anbud. Följaktligen har NordiCare inte offererat produkter i olika hudnyanser. För det fall produkterna ska anses offererade kan inte av NordiCares anbud utläsas att dessa är lagervaror. De produktfoldrar som NordiCare gett in i mål 10789-11E, till vilka fogats en handskreven anteckning om att dessa är lagervaror, har inte ingått i NordiCares anbud. Sammantaget uppfyller NordiCare inte bör-kravet i punkt 2.5. Vid korrekt utvärdering skulle Camp Scandinavia AB ha tilldelats kontrakt avseende position 2. – Då Region Skåne inte har åberopat någon omständighet till grund för sitt allmänna påstående att upphandling är korrekt ska de omständigheter som Camp Scandinavia AB åberopat läggas till grund för förvaltningsrättens bedömning.

Region Skåne bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Upphandlingen strider vare sig mot LOU eller mot de bakomliggande rättsliga principerna. Skäl för ingripande mot upphandlingen föreligger därmed inte. Region Skåne har genom beslut om rättelse den 13 januari 2012 gjort vad som ankommer på en upphandlande myndighet som blivit förelagd i en dom av förvaltningsrätt att vidta rättelse.

DOMSKÄL

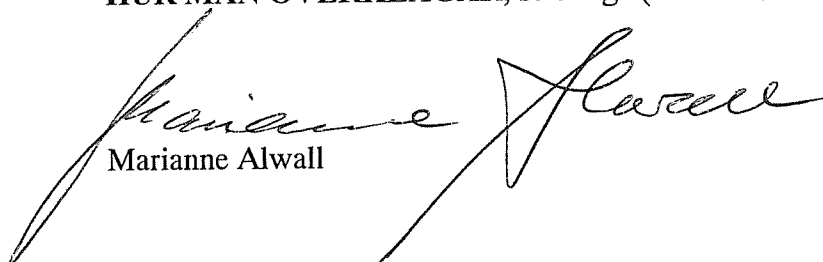
Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. - Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. En förutsättning för ingripande enligt LOU är att den sökande åberopar och också visar att upphandlande myndighet brutit mot LOU på sätt som medfört, eller riskerat medföra, skada för sökanden.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

I den i målet aktuella upphandlingen av externa bröstproteser har Region Skåne vidtagit rättelse i enlighet med förvaltningsrättens dom i mål 10 789-11E. Förvaltningsrätten har i nämnda dom funnit att NordiCare Ortopedi & Rehab AB:s anbud uppfyller bör-kravet i punkten 2.5 i kravspecifikationen. Vad Camp Scandinavia AB anfört och åberopat föranleder inte förvaltningsrätten att nu göra en annan bedömning i denna fråga. Camp Scandinavia AB har enligt förvaltningsrättens mening inte visat att Region Skåne i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot bestämmelserna i LOU eller de principer som bär upp lagen på ett sådant sätt att bolaget har lidit eller riskerat att lida skada. Grund för ingripande mot upphandlingen föreligger därmed inte. Camp Scandinavia AB:s ansökan ska därför avslås.

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


Marianne Alwall



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 var till 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 samt uppge 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

