



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1  
 Lena Palmér

**DOM**  
 2012 -02- 2 8  
 Meddelad i  
 Malmö

Mål nr  
 12361-11E  
 370-12E

**SÖKANDE**

Orion Diagnostica AB, 556101-9463  
 Box 520  
 192 05 Sollentuna

**MOTPARTER**

1. Region Skåne, 232100-0255  
 291 89 Kristianstad

2. Region Halland  
 Box 517  
 301 80 Halmstad

Ombud för 1-2.  
 Regionjurist Bengt Guldager  
 Region Skåne  
 291 89 Kristianstad

**SAKEN**

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

KONKURRENSVERKET	
2012 -02- 2 9	
Avd	
Dnr	
Dess	Aktiv

(Mål nr 12361-11E)

(Mål nr 370-12E)

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår Orion Diagnostica AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

**YRKANDEN M.M.**

Region Skåne genomför i samarbete med Region Halland en upphandling avseende lab-reagens, dnr 1101619. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Region Skåne har den 22 december 2011 beslutat om tilldelning. Region Halland har, såvitt upplysts, ännu inte fattat tilldelningsbeslut.

**Orion Diagnostica AB** (nedan Orion) begär överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att den ska rättas genom att ny utvärdering genomförs varvid de felaktiga bedömningarna rättas till i enlighet med vad som anges i ansökan. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Region Skåne har utvärderat Orions anbud på felaktigt sätt. Hade en korrekt utvärdering företagets hade Orion hamnat på första plats och tilldelats kontraktet. Region Skåne har på grund av den felaktiga utvärderingen antagit anbud från Medinor trots att detta inte har varit det mest fördelaktiga anbudet. Härigenom har Region Skåne brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Orion har därigenom lidit skada.

Utvärdering av anbudet har genomförts med tillämpning av ett antal börkrav där ett uppfyllt börkrav medfört att anbudet tilldelats en poäng avseende det aktuella kravet. Utifrån de poäng som tilldelades omräknades det offererade priset till ett jämförelsetal. Orion offererade lägsta produktpris. I Region Skånes utvärdering erhöll dock Orion för få poäng för två olika börkrav som Region Skåne bedömde att anbudet inte uppfyllde. Orion har tilldelats noll poäng för position 70 men ska rätteligen ha fem poäng eftersom kravet avseende mätområde om 5-150 mg/L är uppfyllt. De inställningar som måste göras för att kravet ska vara uppfyllt görs av leverantören och påverkar inte användaren. Detta medför att det inte blir fler moment vid handhavandet. Orion uppfyller detta krav med den beskrivning som ges in i IN-85, vid användning av 12 uL serum/plasma då det inte finns några krav på specifik provvolym

eller hantering. Orion ska tilldelas tre poäng istället för ett poäng för position 90 utifrån att handhavandet innehåller tre moment, tillsätt blod, sätt på reagenskorken, sätt klyvetten i instrumentet. Region Skåne refererar till fem provtagningssteg. Dessa steg måste göras oavsett instrument. Vidare har Region Skåne vad avser vissa skall-krav i positionerna 70, 90 och 100 felaktigt angett att dessa inte är uppfyllda. Region Skåne hänvisar till bristande anbudsunderlag utan att förklara vad som brister.

**Region Skåne och Region Halland** (nedan Region Skåne i enlighet regionernas egen benämning i sina yttranden) bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Region Skåne har tilldelat Orions anbud poäng i enlighet med det annonserade upphandlingsunderlaget. Vidare kan konstateras att Region Skåne inte har uteslutit Orions anbud från utvärdering. Region Skåne anser att Orion uppfyller de av Orion nämnda åberopade skall-kraven och har utvärderat anbudet. Bolagets anbud har dock efter utvärdering inte befunnits vara det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Region Skåne har vid utvärdering utgått från uppgifterna i Orions anbud. Vad avser position 70 har Orion tilldelats fem poäng för handhavande. Av Orions anbud går inte att utläsa hur en provvolym om 12 uL de facto skulle gå till. Mot bakgrund av detta har det inte funnits möjlighet att utvärdera anbudet utifrån annat än provvolym om 20 uL innebärande ett mätområde 5 - 120 mg/L, vilket inte uppfyller vad som enligt kravspecifikationen krävs för poäng. Anbudet har därmed rätteligen tilldelats noll poäng för detta bör-krav. I sin bruksanvisning anger Orion också ”Om du vill använda provvolym 12 uL för att få ett vidare mätintervall, måste du ändra inställningarna för QuickRead go instrument”. Vad avser position 90 har Orions anbud tilldelats ett poäng. Bolaget har i sitt anbud själv angett fem moment för handhavandet av den offererade produkten. Region Skåne har gjort ett överföringsfel för grupp 3. Efter genomförd korrigering är dock Orions anbud fortfarande endast det näst bästa anbudet. Upphandlingen har skett i enlighet med gällande rätt. Orion har inte visat att bolaget lidit eller riskerat att lida skada i upphandlingen.

## DOMSKÄL

### Tillämpliga bestämmelser

LOU i dess lydelse före den 1 november 2011 är tillämplig i målet.

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 16 kap. 1 och 5 §§ 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

Orion gör gällande att Region Skåne brutit mot LOU genom att vid utvärdering tilldela bolagets anbud för få poäng.

Det är den upphandlande myndigheten som har att utvärdera inkomna anbud. Vad Orion anfört angående poängsättningen av bolagets anbud visar enligt förvaltningsrätten inte att Region Skåne vid utvärderingen avvikit från förfrågningsunderlaget, tagit ovidkommande hänsyn eller på annat sätt agerat i strid med LOU på ett sådant sätt att Orion därigenom har lidit eller riskerat att lida skada. Då Orion inte heller har anfört några andra omständigheter som kan läggas till grund för ingripande enligt LOU mot den av

Region Skåne och Region Halland genomförda upphandlingen ska bolagets ansökan avslås.

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

  
Anders Mattsson





# 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 uppgive 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

