



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I STOCKHOLM**

Avdelning 32

**DOM**  
2016-02-17  
Meddelad i  
Stockholm

Mål nr  
22295-15

1

**SÖKANDE**

Medical Market I.N.T. AB, 556321-0151

Ombud: Advokaterna Anna Ulfsson och Sara-Li Olovsson

Advokatfirman Delphi KB

Box 1432

111 84 Stockholm

**MOTPART**

Stockholms läns landsting, 232100-0016

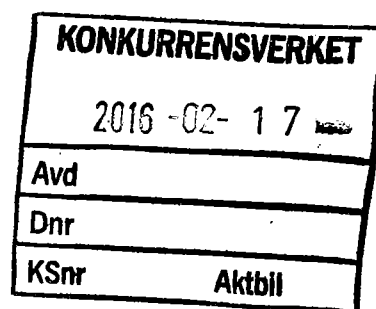
Ombud: Margarita Skeppstedt

SLL Juridik

Landstingstyrelsens förvaltning

Box 22550

104 22 Stockholm



**SAKEN**

Offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska förordnande den 23 oktober 2015 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 690040

**Postadress**

115 76 Stockholm

**Besöksadress**

Tegeluddsvägen 1

**Telefon**

08-561 680 00

**E-post:**

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

**Telefax**

08-561 680 01

**Expeditionstid**

måndag – fredag

08:00-16:30

**YRKANDEN M.M.**

**Stockholms läns landsting** (SLL) genomför en upphandling av ramavtal för Invasiva neonatalventilatorer till Nya Karolinska Solna och Karolinska Universitetssjukhuset (dnr LS 1412-1437). Upphandlingen genomförs i ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslut och bifogad upphandlingsrapport framgår att Medical Market I.N.T. AB (Medical Market) har lämnat ett anbud som förkastats och att en annan anbudsgivare har tilldelats det upphandlade kontraktet (nedan benämnt vinnande bolag).

**Medical Market** ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Som grund anger Medical Market att det vinnande anbudet inte uppfyller alla obligatoriska krav i upphandlingen och att Medical Markets lidit, eller i vart fall riskerat lida, skada av att det vinnande anbudet antogs. Enligt skallkraven ska den offererade ventilatorn ha en lösning för att integreras i landstingets system. Därtill ska aktiv befuktning finnas och ingå i ventilatorn. Vinnande bolag har i sitt anbud angett ett svar som inte på något sätt behandlar hur integration av befuktaren ska ske. Vinnande bolags offererade ventilator saknar integrerad befuktare. Befuktaren fästs därför i dagsläget på ventilatorn med ett kardborreband, en lösning som vinnande bolag utformat på egen hand. Enligt skallkraven ska vidare offererad utrustning fungera för avsett ändamål vid svenskt sjukhus och vara CE-märkt enligt MDD 93/42/EG. Enligt svenska standarden SS EN 1789:2007 + A2:2014, vilken ingår i MDD 93/42/EG, måste medicinsk utrustning sitta fast och fastsättningen måste vara testad för att klara 10G för att vara godkänd. Vinnande bolags lösning med fastsättning medelst kardborreband uppfyller inte den aktuella standardens krav eftersom befuktaren inte är korrekt integrerad i transportkuvös. Denna bristfälliga integration får till följd att transportkuvösen som helhet inte anses uppfylla kraven i svensk standard. Vinnande bolag har därför inte angett en lösning enligt skall-

kravet, dvs. inte angett hur ventilator inklusive befuktare ska kunna integreras med transportkuvösen på ett godkänt och säkert sätt som uppfyller alla krav och regler enligt såväl förfrågningsunderlaget som svensk standard. Detta innebär att vinnande bolags anbud inte uppfyller skall-kravet i 16.4. Sammanfattningsvis uppfyller vinnande bolags anbud inte skall-kraven i punkt 16.4, 16.2 (läst tillsammans med krav i punkt 11.11) och 10.3.

Såvitt avser skada anför Medical Market bl.a. följande. Om vinnande bolags anbud hade förkastats skulle upphandlingen ha gjorts om och Medical Market hade då fått en ny möjlighet att tävla om avtalet i fråga. De krav som Medical Market inte ansågs uppfylla vid tiden för utvärderingen kommer att kunna uppfyllas om en ny upphandling genomförs. Medical Market offererade ett mycket konkurrenskraftigt pris i upphandlingen, vilket innebär att det finns stor sannolikhet att Medical Market skulle tilldelas avtal i en ny upphandling.

SLL bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Vinnande bolags anbud uppfyller uppställda obligatoriska krav. Medical Market sammanblandar två helt fristående krav på offererad utrustning. Något krav på integration av befuktare finns inte i upphandlingen. Vinnande bolags ventilator uppfyller kravet på CE-märkning enligt MDD 93/42/EG. Enligt standarden SS EN 1789:2007 + A2:2014 gällande fastsättning av delar på transportkuvös är det transportkuvöstillverkarens ansvar att säkerställa att transportkuvössystemet som sådant är certifierat och godkänt för flyg och transport. Denna lösning faller utanför omfattningen av denna upphandling. Medical Markets anbud uppfyllde inte ett flertal obligatoriska krav och har inte lidit skada.

Förvaltningsrätten har den 23 oktober 2015 beslutat att SLL inte får ingå avtal avseende upphandlingen innan något annat har bestämts.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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.

I 16 kap. 5 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Medical Market har anfört att vinnande bolag inte uppfyllt följande i förfrågningsunderlaget angivna obligatoriska krav:

*Krav 9.4* Utrustningen ska vara CE-märkt enligt MDD 93/42/EG.

*Krav 10.3* Ventilatorn ska vara anpassad för att användas för barn från 300 g upp till minst 10 kg kroppsvikt.

*Krav 10.9* Aktiv befuktning ska finnas och ingå till ventilatorn.

*Krav 11.11* Ventilatorn ska ha funktion för högfrekvent oscillatorisk ventilation (HFOV), som klarar oscillationsamplitud upp till 90 cm H<sub>2</sub>O, frekvens mellan 5-20 Hz och CDP mellan 5-40 cm H<sub>2</sub>O.

*Krav 16.2* Ventilatorn ska ha batteri för minst 1 h drift vid HFO.

*Krav 16.4* Den offererade ventilatorn ska ha en lösning för att integreras i vårt system (Neocot, Mansell) för externtransport med bibehållen prestanda för ventilatorn och utan att påverka transportsystemets funktionalitet (så som yttre dimensioner) i ambulans, flygplan och helikopter.

Inledande fråga i målet är om Medical Market visat att så är fallet.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det vinnande bolaget i sitt anbud besvarat samtliga obligatoriska krav med att man uppfyller kravet.

Det obligatoriska kravet 9.4 i förfrågningsunderlaget innebär att utrustningen ska vara CE-märkt enligt MDD 93/42/EG. Medical Market har inte gjort gällande att den utrustning den vinnande anbudsgivaren erbjuder saknar sådan märkning. Huruvida utrustningen uppfyller de bakomliggande kriterierna för CE-märkning omfattas inte av det ställda kravet. Medical Market har inte visat att utrustningen inte är CE-märkt.

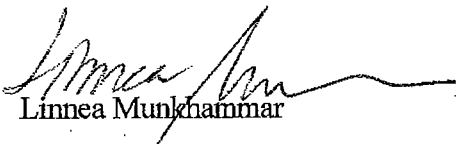
Vidare har Medical Market, mot bakgrund av en samläsning av kraven i 16.4 och 10.9, anfört att vinnande bolag, i strid med kraven, i sitt anbud inte redovisat hur man avser att integrera en befuktare i transportkuvössystemet. Krav 16.4 innebär enligt förvaltningsrättens mening att det är ventilatorn som ska ha en lösning för integration i systemet. Förvaltningsrätten anser det inte visat att det i förfrågningsunderlaget ställs obligatoriska krav på att det i anbudet ska redovisas lösningar för hur man avser att integrera en befuktare i transportkuvössystemet. Medical Market har således inte visat att vinnande bolag inte uppfyllt krav 16.4.

Medical Market har inte preciserat några omständigheter rörande på vilket sätt det vinnande anbudet brister i förhållande till kraven i 10.3, 11.11 och 16.2. Förvaltningsrätten anser det inte visat att det vinnande bolaget inte uppfyllt dessa krav.

Möt denna bakgrund kan Medical Market inte anses ha visat att Stockholms läns landsting har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 §, eller någon annan bestämmelse, i LOU. Det saknas därmed grund för att, med anledning av vinnande bolags anbud, ingripa med stöd av 16 kap. 5 § LOU. Medical Markets ansökan ska således avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns  
i bilaga 1 (DV3109/1A LOU).



Linnea Munkhammar

Förvaltningsrättsfiskal

Föredraget av Peter Collert.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.