



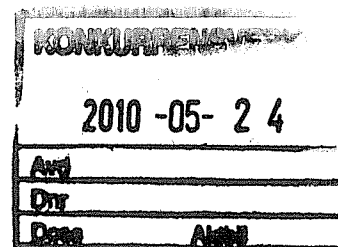
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I UPPSALA**

**DOM**  
2010-05-20  
Meddelad i  
Uppsala

Mål nr  
3300-10 E  
Enhet 1

**SÖKANDE**

CaridianBCT Europe, 516404-5808  
Scheelevägen 19 A  
223 70 Lund



**MOTPART**

Landstinget i Uppsala län, Upphandlingsenheten  
Box 602  
751 25 UPPSALA

**SAKEN**

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 9 april 2010 upphör härigenom att gälla.

Dok.Id 6545

**Postadress**  
Box 1853  
751 48 Uppsala

**Besöksadress**  
Kungsgatan 49

**Telefon**  
018-16 73 00  
**E-post:** forvaltningsratteni uppsala@dom.se

**Telefax**  
018-16 73 43

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:30-12:00  
13:00-16:30

#### YRKANDEN

CardianBCT Europe (bolaget) ansöker om överprövning av Landstingets i Uppsala län (landstinget) upphandling av cellprocessor för framställan av trombocytkoncentrat ur buffy-coat, dnr UPPH2009-0122, och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin talan anför bolaget följande. Enligt ett brev daterat den 3 mars 2010 från landstinget ska upphandlingen avbrytas och göras om på grund av felaktigt ställt skall-krav. Trots detta återupptogs upphandlingen den 30 mars 2010 och tilldelningsbeslut meddelats den 31 mars 2010. Upphandlingen har genom detta förfarande inte gått till på rätt sätt eller avgjorts rättvist.

Bolaget anför vidare. Enligt avsnitt 2.2.2.2 i förfrågningsunderlaget ska utrustningen uppfylla skall-kravet ”den totala trombocytdosen skall kunna vara 700x10<sup>9</sup> upphöjt till 9 i en processad trombocytkoncentrat vilket i dagsläget motsvarar 7-8 buffy-coats” Cellprocessorer som idag finns på den europeiska marknaden är dock certifierade till max 6 buffy-coats. Detta innebär att ingen cellprocessor som för närvarande är CE-märkt uppfyller upphandlingens krav om trombocytförframställan. Terumo Sweden AB (Terumo), det vinnande bolaget, har inkommit med dokument baserade på en spansk studie som stöd för att deras produkt uppfyller skall-kravet. Enligt denna domdokumentation är trombocytdosen i processade trombocyter 595 +/-0.72 10E9. Enligt avsnitt 2.2.2.2 i förfrågningsunderlaget ska trombocytdosen i processade trombocyter vara över 700x10E9. Följaktligen bevisar inte dokumentet som presenterats av Terumo att deras produkt uppfyller skall-kravet.

Landstinget bestrider bolagets yrkande om att upphandlingen ska göras om och anför som grund härför i huvudsak följande. Det är ostridigt att tilldelningsbeslut har fattats och att landstinget tidigare var av uppfattningen att upphandlingen kan ha varit felaktig. Landstinget har tidigare tagit del av bolagets resonemang och kom inledningsvis till

slutsatsen att felaktigheter kunde ha begåtts under upphandlingsarbetet. Landstinget har efter ytterligare rättslig genomlysning av ärendet kommit fram till att upphandlingen inte behövde göras om och att bolagets resonemang var felaktigt. Då alla skall-krav och formalia har bedömts vara i sin ordning i upphandlingen återupptogs arbetet. Bolagets synpunkter bedöms fortsatt inte vara av sådan vikt att upphandlingen inte ska fullföljas. Enbart det faktum att en slutsats har krävt en intern omprövning hos landstinget kan inte i sig grunda att en upphandling är felaktig.

Landstinget anför vidare. I förfrågningsunderlaget anges under punkten 2.2.1.1 att cellprocesser som offereras måste vara CE-märkta. Med CE-märkning avses att utrustningen ska uppfylla kraven i tillämpliga europeiska produktdirektiv. En CE-märkning innebär att leverantören intygar att utrustningen uppfyller EU:s säkerhetskrav. En CE-märkning innebär inte att utrustningens prestanda har bedömts utan endast att utrustningen uppfyller de krav som anges i tillämpligt produktdirektiv. Kravet från bolaget att upphandlingen ska göras om med hänvisning till CE-märkningen är därför irrelevant. - Skall-kravet under punkten 2.2.2.2 innebär att cellprocessorn ska klara upp till 700x10 upphöjt till 9. Bolaget har anført att det ställts ett krav på över 700x10 upphöjt till 9. Detta är inte korrekt. Det har heller inte ställts något krav på att detta ska uppnås i medeltal. I den spanska studien som Terumo hänvisat till i sitt anbud är medelvärdet av 10 pooler 595x10 upphöjt till 9 per pool. I denna studie har den pool som har minst värde 426x10 upphöjt till 9 och den som har mest 678x10 upphöjt till nio. Den högre siffran visar att man med 7 buffy-coat ligger inom felmarginalen för att uppnå 700 och att som landstinget i förfrågningsunderlaget indikerar att det ibland kan krävas 8 buffy-coat för att i vissa fall uppnå den nivån. Siffran 595 är ett medeltal varför denna siffra inte är relevant som övre nivå. Vid den initiala utvärderingen av inkomna anbud uppstod tveksamheter huruvida Terumo uppfyllt kravet på 7-8 buffy-coat. Bolaget framförde vid muntlig kontakt att det inte fanns

någon anbudsgivare som uppfyllde kravet på 7-8 buffy-coat. På grund av dessa oklarheter beslutades att upphandlingen skulle avbrytas. Efter avbrytandet framkom att en spansk studie visar att Terumo har belägg för att deras cellprocessor uppfyller kravet.

## DOMSKÄL

### Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU stadgas att upphandlande myndigheter ska 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. 1 § LOU anges följande. En leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Vid direktupphandling får en ansökan enligt första stycket inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett avtal om upphandlingen.

Vid tillämpning av ett annat förfarande än som avses i andra stycket får en ansökan inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Den får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att

1. den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § till anbudssökandena eller anbudsgivarna, eller
2. rätten, om den har fattat ett interimistiskt beslut, upphävt det beslutet.

I 16 kap. 2 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

### Handlingarna i målet

I förfrågningsunderlagets svarsbilaga kravspecifikation anges bland annat följande. **Punkt 2.2.1.1** - utrustningen ska vara CE-märkt. **Punkt 2.2.2.2** - den totala trombocyt-dosen ska kunna vara 700x10 upphöjt till 9 i en processad trombocyt-koncentrat vilket i dagsläget motsvarar 7-8 buffy-coat.

### **Förvaltningsrättens bedömning**


Bolaget har anfört att upphandlingen, genom att den återupptogs efter avbrytandet, inte gått till på rätt sätt eller avgjorts rättvist. Bolaget har dock inte angett något skäl till varför upphandlingen mot denna bakgrund skulle gått till på fel sätt. Förvaltningsrätten anser att vad bolaget härvid anfört inte utgör grund att förordna att upphandlingen ska göras om.

Bolaget har anfört att Terumo inte uppfyllt skall-kravet i punkt 2.2.2.2. Som framgår av kravspecifikationen i förfrågningsunderlaget innebär detta skall-krav att den totala trombocytdosen ska kunna vara 700x10 upphöjt till 9 i en processad trombocytkoncentrat vilket i dagsläget motsvarar 7-8 buffy-coat. Såsom landstinget anfört i förvaltningsrätten innebär kravet att cellprocessorn ska klara upp till 700x10 upphöjt till 9. Vidare har landstinget anfört att den spanska studien utvisar att den av Tremuro offererade utrustningen klarar detta krav. Vad bolaget anfört visar inte att landstingets tolkning av resultatet i den spanska studien skulle vara felaktig. Bolaget har således inte förmått visa att Terumos produkt inte uppfyller det aktuella skall-kravet.

Bolaget har anfört att de cellprocessorer som idag finns på marknaden är certifierade till max 6 buffy-coats och att därmed ingen cellprocessor för närvarande uppfyller kravet på 7-8 buffy-coat. När det gäller kravet på CE-märkning har landstinget obesträtt anfört att märkningen inte har något att göra med vilken prestanda utrustningen kan klara. Märkningen innebär endast att utrustningen uppfyller EU:s säkerhetskrav. Bolaget har således inte förmått visa att Tremuros produkt inte uppfyller detta skall-krav.

Sammantaget har bolaget inte visat att landstinget skulle ha överträtt bestämmelserna i LOU varför det saknas grund för ingripande. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Peter Lif  
rådman

Målet har föredragits av Andreas Lund