



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**

DOM
2018-10-18
Meddelad i Luleå

Mål nr
1631-18

SÖKANDE

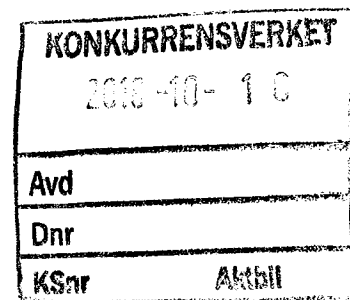
GE Healthcare AB, 556603-3139
Box 70
182 11 Danderyd

MOTPART

Region Norrbotten
971 89 Luleå

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förklarar att upphandlingen, 2018 Ramavtal diagnostiskt ultraljud, får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att utvärderingen görs om.

Dok.Id 104739

Postadress
Box 849
971 26 Luleå

Besöksadress
Skeppsbrogatan 43

Telefon
0920-29 54 90
E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax
0920-22 04 59

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Region Norrbotten har genomfört upphandling av 2018 Ramavtal diagnostiskt ultraljud (öppet förfarande). Upphandlingen är indelad i fyra funktionsområden. Tre anbud antogs och rangordnades för varje funktionsområde. Secma AB:s anbud (Secma) kom på andra plats medan GE Healthcare Sverige AB:s (GE Healthcare) anbud kom på fjärde plats på samtliga områden.

PARTERNAS INSTÄLLNING

Vad GE Healthcare framför

GE Healthcare ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen ska göras om på så sätt att anbudet från Secma ska förkastas.

GE Healthcare framför följande. Secmas anbud uppfyller inte upphandlingsdokumentets skakrav avseende tekniska krav på Speckle/tissue tracking. Av tidigare upphandlingar och datablad för maskinen framgår inte att funktionen finns. Speckle/Tissue Tracking är en avancerad metod för att spåra rörelser i vävnad, ofta i hjärtat.

Funktionen Tissue doppler imaging i Secmas system SonoSite X-porte motsvarar inte efterfrågad spårningsfunktion, utan det är en vävnadsdoppler. En vävnadsdoppler/M-mode/TVI/ osv. kan registrera rörlighet. För att kunna spåra det som är i bild behövs dock en teknik som kallas Speckle Tracking eller Tissue Tracking. Region Norrbotten har själva valt att göra skillnad på dessa två krav genom att skriva dem i separata punkter B.2.2.8 respektive B.2.2.9. Om en vävnadsdoppler hade uppfyllt kraven antar bolaget att kravet på Speckle Trackning inte hade stått med.

På grund av detta ska-krav har GE Healthcare lämnat in ett anbud med ett mer avancerat system än om kravet inte funnits. Innan bolaget kan godta tilldelningen måste bevis för hur Secma uppfyller kravet framställas. Om Secma inte skulle tilldelats kontraktet skulle GE Healthcare istället ha kommit med i tilldelningen på tredje plats. GE Healthcare har således lidit skada på grund av felet.

GE Healthcare bifogar datablad för Secma:s utrustning.

Vad Region Norrbotten framför

Region Norrbotten anser att ansökan ska avslås och framför följande. Secma har i anbudet angett att kravet för Speckle/Tissue Trackning är uppfyllt. En upphandlande myndighet ska i normalfallet kunna förlita sig på att det som en anbudsgivare anger i sitt anbud är korrekt. Vid avsaknad av specificerade beviskrav i förfrågningsunderlaget finns inte möjlighet för den upphandlande myndigheten att kräva särskild bevisning för att fastställa att ett krav i upphandlingen är uppfyllt. Region Norrbotten har således agerat i enlighet med reglerna när Secmas anbud utvärderades. Med anledning av överprövningen har Region Norrbotten kontaktat Secma för att kontrollera om GE Healthcares uppgifter stämmer. Secma har svarat att bolaget tillhandahåller funktionen Speckle/tissue tracking, men under namnet Tissue Doppler Imaging. Region Norrbotten kan inte se att Secma inte skulle uppfylla kravet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Det är i och för sig riktigt att den upphandlande myndigheten ska kunna förlita sig på att de uppgifter som lämnas i anbud är korrekta. För det fall det framkommer anledning att ifrågasätta detta har dock myndigheten en skyldighet att närmare undersöka hur det förhåller sig.

Frågan i målet är alltså om Secmas anbud uppfyller kravet på att utrustningen ska ha funktionen/tekniken ”Speckle/Tissue tackning” (punkt B.2.2.9 i specifikationen).

Enligt GE Healthcare motsvarar Tissue Doppler Imaging inte Speckle/tissue tracking utan ett annat krav, det på vävnadsdoppler (punkt B.2.2.8 i specifikationen). GE Healthcare har också ifrågasatt varför regionen frågat efter såväl vävnadsdoppler som Speckle/tissue tracking i underlaget om det är samma sak.

Av insända underlag kan domstolen inte utläsa att Secma:s apparatur har en funktion som heter Speckle/tissue tracking utan enbart Tissue Doppler Imaging. Region Norrbotten har som svar på GE Healthcares invändningar framfört att upphandlande myndighet ska kunna lita på leverantörens svar och att Secma har sagt att kravet är uppfyllt. Regionen har alltså inte närmare bemött eller beskrivit varför Speckle/tissue tracking och Tissue Doppler Imaging är samma sak, vilket får anses nödvändigt när GE Healthcare ändå kommit in med viss utredning som talar för dess sak. Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att GE Healthcare har gjort sannolikt att Secma:s apparatur inte uppfyller förutsättningarna i upphandlingsunderlaget.

Att under sådana förhållanden godta Secmas anbud står i strid med bl.a. likabehandlingsprincipen i 4 kap. 1 § LOU.

Eftersom GE Healthcares anbud ligger på fjärde plats i utvärderingen får GE Healthcare anses ha lidit eller kan komma att lida skada på grund av felet. Eftersom felet rör kvalificeringen är det tillräckligt att upphandlingen rättas på så sätt att utvärderingen görs om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Överklagandet ska ges in till Förvaltningsrätten i Luleå men vara ställt till Kammarrätten i Sundsvall. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Eva Beselin

Rådman

Kajsa Lundberg har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.

