



**LÄNSRÄTTEN I
BLEKINGE LÄN**

U Nordberg

DOM
2008-02-28
Meddelad i
Karlskrona

Mål nr
1300-07 E

SÖKANDE

Mabs int AB, 556227-3556
Importgatan 46
602 28 Norrköping

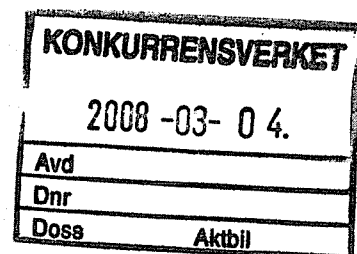
Ombud: Tenders in Europe AB
Erika Sanfridsson
Snickaregatan 20
582 26 Linköping

MOTPART

Landstinget Blekinge
371 81 Karlskrona

SAKEN

Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling, LOU



BAKGRUND

Landstinget Blekinge (Landstinget) genomför en öppen upphandling av sår- och förbandsartiklar, däribland kompressionsstrumpor, enligt 6 kap. LOU. Genom tilldelningsbeslut den 10 december 2007 tilldelades Inverdia AB kontraktet avseende kompressionsstrumpor, positionsnummer 313–350. Sedan Mabs int AB (bolaget) ansökt om överprövning beslutade länsrätten den 20 december 2007 interimistiskt att upphandlingen inte fick avslutas innan annat beslut fattats av länsrätten.

YRKANDEN

Bolaget yrkar att länsrätten ska besluta att upphandlingen, såvitt avser kompressionsstrumpor med positionsnummer 313–350, får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att bolaget tilldelas kontraktet.

Landstinget bestrider bifall till bolagets yrkande.

Dok.Id 20291

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 516	Rådhuset, Stortorget	0455-33 54 50	0455-215 80	måndag – fredag
371 23 Karlskrona		E-post: lansratteniblekinge@dom.se		09:00-12:00 13:00-15:00

PARTERNAS TALAN

Bolaget anför bl.a. följande. I den artikelspecifikation som bifogades bolagets anbud har bolaget offererat artiklar som motsvarar de efterfrågade kompressionsklasserna ett och två. Bolaget har även i anbudet bekräftat att standarden för produkterna samt, övriga ställda produktkrav uppfylls. I sitt anbud har bolaget inte använt någon annan benämning än kompressionsstrumpor, klass ett och två. Däremot finns benämningen stödstrumpa i det broschyrmaterial som bifogats anbudet och som innehåller information riktad till slutkonsumenter, d.v.s. både privatpersoner och användare inom landstingen. Det produkter i bolagets sortiment som i broschyrerna benämns stödstrumpor har dock samma standard som övriga leverantörers sortiment av strumpor i klass ett. Vidare bör påpekas att landstinget i sitt förfrågningsunderlag inte krävt att anbudsgivare ska offerera ett komplett sortiment inom respektive varugrupp. Då bolagets produkter uppfyller efterfrågade standarder och klassificeringar, måste de anses fullt likvärdiga med vinnande anbudsgivares produkter. Den sammanställning landstinget åberopar visar inte att bolagets kompressionsstrumpor inte uppfyller ställda krav. Produkters priser, och skillnader i pris mellan olika anbudsgivare, kan inte vara avgörande för bedömningen av om en produkt uppfyller krav ställda i förfrågningsunderlag. Bolagets strumpor uppfyller även kravet på märkning med kompressionsklass och storlek. De prover som bolaget bifogade sitt anbud saknar sådan märkning, med kompressionsstrumpor som levereras efter avrop har den efterfrågade märkningen. Bolaget kan ha missuppfattat kravet på att lårstrumpor skulle ha neutral kant. Om länsrätten, utifrån de prover som inlämnats till länsrätten av landstinget, skulle konstatera att bolagets lårstrumpor inte uppfyller ställt krav, så accepterar bolaget denna bedömning. Bolaget ber särskilt att länsrätten ska ta ställning till frågan om bolagets produkter uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget, vad gäller kompressionsstrumpor av klass 1, stödstrumpor eller strumpor för medicinskt bruk. En korrekt tillämpning av landstingets utvärderingsmetod torde därmed leda till att bolagets anbud anses vara det anbud som

innebär lägst kostnad för landstinget. För att inte frångå sin egen utvärderingsmodell borde landstinget därför ha utsett bolaget till vinnande anbudsgivare.

Landstinget anför bl.a. följande. Landstinget har vid utvärderingen gjort bedömningen att flera av de produkter bolaget offererat inte uppfyller kraven för kompressionsstrumpor och som en konsekvens därav kan bolaget inte anses ha offererat ett komplett sortiment. Det är däremot riktigt att bolagets offererade sortiment har lägst totalkostnad. Angående kravet på komplett sortiment så framgår av förfrågningsunderlaget att kompressionsstrumpor med positionsnummer 313–350 skulle komma att utvärderas och antas som en grupp. Avseende de offererade kompressionsstrumporna av klass 1 så är det riktigt att de tillhör denna klass. Kvaliteten når dock inte upp till vad man kan kräva av en kompressionsstrumpa för medicinskt bruk, även om de tillhör samma klass som dem i övriga anbud. Priset är naturligtvis inte avgörande för bedömningen av om de ställda kraven är uppfyllda. Däremot utgör de stora prisskillnaderna stöd för bedömningen att det inte är fråga om likvärdiga produkter. Om länsrätten finner att kravet på kompressionsklass är uppfyllt, kvarstår ändå det faktum att kravet på märkning inte är uppfyllt för positionsnummer 313–320, samt att kravet på neutral kant för lårstrumpor, positionsnummer 334–340, inte är uppfyllt. Syftet med kravet på neutral kant är bl.a. att strumpan ska kunna användas av både kvinnor och män. Vid granskning av bifogade prover framgår tydligt att kraven inte är uppfyllda. Bolaget instämmer i bedömningen att kravet på märkning inte är uppfyllt för de prover som bolaget bifogat anbudet, men menar att kravet kommer att vara uppfyllt vid avrop. Själva syftet för landstinget med att ta in prover är att kunna utvärdera om de offererade produkterna uppfyller de uppställda kraven. Det omöjliggörs helt om bolaget tillåts skicka in en produkt som prov, men får avse leverera en helt annan. Det framgår även av förfrågningsunderlaget att proverna ska motsvara offererad produkt. Till stöd för sitt bestridande åberopar landstinget även en samman-

ställning där bl.a. ovan angivna anmärkningar men även en del övriga framgår. Landstinget har även givit in varuprover.

UTREDNING

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Den aktuella upphandlingen är en öppen upphandling enligt LOU. Upphandlingsformen medger inte förhandling, varför det är av stor vikt att alla krav och förutsättningar enligt detta förfrågningsunderlag följs och att bästa villkor lämnas i anbudet. Det eller de anbud som är mest fördelaktiga för landstinget kommer att anta förutsatt att inkomna anbud uppfyller kraven enligt punkt "Kvalificering", detta med hänsyn tagen till rangordnade utvärderingskriterier. Uppfylls de obligatoriska kraven görs en sammanvägd bedömning av hur väl kriterierna Funktion och Handhavande uppfylls. Bl.a. produkterna med positionsnummer 313–350 kommer att utvärderas och antas som grupp. De positioner som inte ingår i någon grupp kommer att utvärderas och antas per position. Prover ska lämnas kostnadsfritt på samtliga offererade produkter i artikelspecifikationen. Prover kommer att ingå i utvärderingen och ska därför motsvara offererad produkt. Följande krav gäller särskilt för produkterna med positionsnummer 313–350. Produkten ska vara märkt med storleksmarkering och kompressionsklass. Informationsmaterial ska medfölja. Tvättemperatur ska vara minst 40 grader. Hjälpmedel ska finnas i sortimentet. Lårstrumpa ska finnas med neutral kant. Följande särskilda utvärderingskriterier kommer att beaktas. Måttagning enligt fastställd förstandard till SS-ENV 12718 (F), lättförståelig måttagningstabell (F), märkning (F), sortimentsbredd klass tre och fyra (F), Batchmärkning (batch=(leverans) parti, batchmärkning innebär ung. märkt eller registrerat med löpnummer/serienummer liknande, att leveransen finns med som det ska i ett register/liggare etc.) på produkten (F), Hälens utformning (F).

DOMSKÄL

Lagen (1992:1529) om offentlig upphandling (LOU) har den 1 januari 2008

ersatts av en ny lag (2007:1091) om offentlig upphandling och en lag (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster. Eftersom den upphandling som detta mål gäller påbörjades under 2007 ska dock den upphävda LOU tillämpas.

I 1 kap. 4 § LOU slås fast att en upphandling ska genomföras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt samt att anbudsgivare och anbud ska behandlas utan ovidkommande hänsyn. I 22 § samma kapitel anges att en upphandlande enhet ska anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga eller det anbud som har lägst anbudspris. Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet, ska enheten ta hänsyn till samtliga omständigheter såsom pris, leveranstid, driftskostnader, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service, tekniskt stöd, miljöpåverkan m.m. Enheten ska i förfrågningsunderlaget eller i annonsen om upphandling ange vilka omständigheter den tillmäter betydelse. Omständigheterna ska om möjligt anges efter angelägenhetsgrad, med den viktigaste först.

Har den upphandlande enheten brutit mot 1 kap. 4 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen och har detta medfört att leverantören lidit eller kommer att lida skada, ska enligt 7 kap. 1 och 2 §§ LOU, rätten på framställning av leverantören besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Det åligger leverantören att visa att han lidit eller kan komma att lida skada.

LOU, som bygger på EG-direktiv, ger inte närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad utöver vad som kan sägas komma till uttryck i de ovan redovisade, allmänt hållna bestämmelserna i 1 kap. 4 och 22 §§ LOU. I det uppställda kravet på affärsmässighet får anses ligga att ett förfrågningsun-

derlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen och att en utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvist resultat, d.v.s. att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas.

Länsrätten gör följande bedömning.

Länsrätten finner inledningsvis anledning att pröva om landstinget i sitt förfrågningsunderlag krävt att anbudsgivare ska offerera ett komplett sortiment inom respektive varugrupp. Därvid finner länsrätten att, då det framhålls att produkterna med positionsnummer 313–350 utvärderas och antas i grupp medan andra produkter utvärderas och antas med positionsnummer, förfrågningsunderlaget inte ger utrymme för någon annan tolkning än att anbudsgivare måste offerera en för varje positionsnummer i gruppen godtagbar produkt.

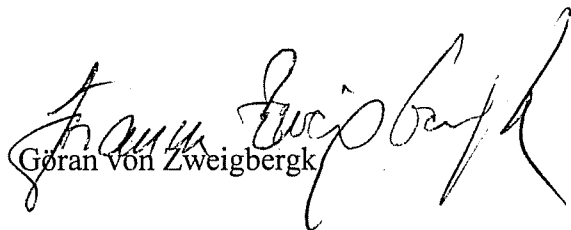
I målet är ostridigt att flera av bolagets varuprover inte uppfyller det i förfrågningsunderlaget ställda kravet på att produkten ska vara märkt med storleksmarkering och kompressionsklass. Bolagets invändning om att kompressionsstrumpor som levereras efter avrop kommer att ha den efterfrågade märkningen kan inte godtas eftersom det anges i förfrågningsunderlaget att prover kommer att ingå i utvärderingen och att de därför ska motsvara offererad produkt. Redan på denna grund har landstinget således haft fog för att utesluta bolagets anbud från att delta i den slutliga utvärderingen.

Vid denna bedömning saknas skäl för länsrätten att ingå i prövning av de övriga grunderna för att diskvalificera bolagets anbud.

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1D).


Göran von Zweigbergk

