



**LÄNSRÄTTEN I
HALLANDS LÄN**

DOM
2009-05-28
Meddelad i
Halmstad

Mål nr
2377--2380-08

SÖKANDE

Invacare AB, 556050-1313
Box 66
163 91 Spånga

MOTPARTER

1. Landstinget Halland
Box 517
301 80 Halmstad

2. Landstinget Blekinge
371 81 Karlskrona

3. Landstinget Kronoberg
351 88 Växjö

4. Region Skåne
291 89 Kristianstad

Ombud för 2 och 4: Landstinget Halland, adress enligt ovan

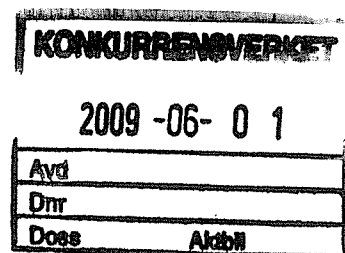
SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten förordnar att Landstinget Halland, Landstinget Blekinge, Landstinget Kronoberg och Region Skånes upphandling av dynor, dnr Ls080191, vad avser produktområdet D:4 ska rättas på så sätt att Invacare AB:s anbudsunderlag avseende produkterna ”Twin”, ”Adjuster” och ”Vector” i produktområdet D:4 ska anses uppfylla skall-kravet i pos. 80 och att Landstinget Halland, Landstinget Blekinge, Landstinget Kronoberg och Region Skånes gör en ny utvärdering i upphandlingens produktområde D:4.

Länsrätten avslår Invacare AB:s ansökan om åtgärder enligt LOU vad avser produktområdena D:3 och D:5.



Dok.Id 41516

Postadress Box 131 301 04 Halmstad	Besöksadress Södra vägen 5	Telefon 035-13 29 00 E-post: lansrattenihalland@dom.se	Telefax 035-21 35 62	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-15:00
---	--------------------------------------	--	--------------------------------	---

Länsrättens beslut den 15 respektive den 16 december 2008 samt Länsrätten i Skånes beslut den 15 december 2008 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND

De upphandlande myndigheterna Landstinget Halland, Landstinget Blekinge, Landstinget Kronoberg och Region Skåne (Landstingen och Region Skåne) har gemensamt genomfört en upphandling av dynor, dnr Ls080191, som administrerats av Landstinget Halland. Vid anbudstidens utgång hade 11 anbud inkommit till Landstingen och Region Skåne, däribland anbud från Invacare AB. I tilldelningsbeslut den 3 december 2008 meddelades att Landstingen och Region Skåne har beslutat att tilldela upphandlingskontrakt till Anatomic SITT AB, Bima Plastteknik AB, Helab Produktion AB, Etac Sverige AB, Invacare AB och Sunrise Medical AB.

Efter att anbudsgivaren Invacare AB ansökt om överprövning av upphandlingarna och därvid hemställt om interimistiska beslut har länsrätten, i olika beslut, den 15 och den 16 december 2008 beslutat att upphandlingen avseende Landstinget Halland, Landstinget Blekinge och Landstinget Kronoberg inte får avslutas innan rätten förordnat annat i målet. Länsrätten i Skåne län har den 15 december 2008 beslutat att Region Skåne inte får avsluta upphandlingen intill dess annat beslutats.

YRKANDEN M.M.

Invacare AB har i första hand yrkat att upphandlingen inte får avslutas för-
rån rättelse har vidtagits innebärande att Landstingen och Region Skåne
gör en ny utvärdering av anbuden i enlighet med nedanstående redovisade
grunder. I andra hand har yrkats att upphandlingen ska göras om. Invacare
AB har anfört följande grunder till sina yrkanden. I upphandlingens s.k.
grupp D:3 påtalades redan under anbudstiden att upphandlingen tydligt och

klart måste bedömas som riktad mot en specifik produkt när kraven ”luftfyllda celler utrustad med 4 stycken sektioner som fylles med 1 st ventil belägen i dynans framkant” är av sådan karaktär att Landstingen och Region Skåne med denna kravställning utesluter funktionslikvärdiga produkter vilka även ur inköps- och serviceaspekt bedöms vara samhälls-ekonomiskt bättre. – I upphandlingens s.k. grupp D:4 har Landstingen och Region Skåne godkänt deras produkt ”Positioner Plus” med förbiset att deras produkter ”Twin”, ”Adjuster” och ”Vector” likaså uppfyller samtliga ställda krav. – I upphandlingens s.k. grupp 5 har Landstingen och Region Skåne meddelat att vinnande produkt är ”Tremix”. Detta är en s.k. skumdyna vilket enligt gällande normer ska klassificeras i en lägre gruppering varför den ej kan utnämnas till vinnare i denna grupp.

Landstingen och Region Skåne har bestritt Invacare AB:s yrkande och för egen del yrkat att länsrätten ska avslå Invacare AB:s ansökan om överprövning och i samband därmed ska det interimistiska beslutet upphävas. För det fall länsrätten skulle finna att Landstingen och Region Skåne har brutit mot LOU i sådan grad att beslut om åtgärd enligt 16 kap. 2 § LOU blir aktuell yrkas i ett sådant fall att rättelse sker på så sätt att utvärderingen av Invacare AB:s anbud ska göras om. Landstingen och Region Skåne har anfört bl.a. följande. Av de 11 anbud som inkommit vid anbudstidens utgång har Landstingen och Region Skåne meddelat sex anbudsgivare att de tilldelats upphandlingskontrakt, däribland Invacare AB avseende ”Ac Multifunktionell ryggdyna” (grupp F, kolumn 2). Vad gäller Invacare AB:s övriga offererade produkter i upphandlingen har vissa uppfyllt samtliga krav men ändå inte utfallit som de totalt sett mest ekonomiskt fördelaktiga, medan andra produkter inte har uppfyllt samtliga skall-krav och därför inte kvalificerat sig för utvärdering. – Landstingen och Region Skåne bestrider att upphandlingen avseende tryckavlastande och positionerande sittdynor (grupp D) är riktade mot en specifik önskad produkt på det sätt som

Invacare AB hävdar. När det gäller tryckavlastande och positionerande sittdyna med luftfyllda celler för brukare med hög risk att utveckla trycksår och/eller har trycksår (grupp D, kolumn 3) har följande tre skall-krav uppställts. "Dynan skall vara uppbyggd av luftburna celler i fyra sektioner som kan justeras i förhållande till varandra alt. användas som "ensektionsdyna"" (position 50). "Dynan skall kunna fyllas med 1 st. ventil" (position 60) samt "Dynans luftfördelning skall regleras med 1 st. ventil på dynans framkant" (position 70). Invacare AB har inte uppfyllt dessa skall-krav. – Under anbudsstiden ifrågasatte Invacare AB ovan nämnda skall-krav (Frågor och svar nr 2). Landstingen och Region Skåne svarade därvid att det som efterfrågades är en luftburen sittdyna med ventiler för att dynan ska kunna positioneras när brukaren sitter på den. Detta minimerar antalet förflyttningar för brukaren och förkortar utprovningstiden, vilket är positivt framför allt för brukaren men även för förskrivare/utprovare. Kraven angående ventiler är angivna med tanke på att inställningen av dynan ska kunna göras på enklast möjliga sätt och i vissa fall även av brukaren själv eller av vårdaren. Skall-kraven står således i proportion till och har ett naturligt samband med det som upphandlas. Även om det i förevarande upphandling endast inkommit ett anbud avseende denna produkt så finns det flera leverantörer som har just denna typ av luftburna sittdynor. – Landstingen och Region Skåne bestrider att ovan nämnda skall-krav utesluter likvärdiga produkter som ur inköps- och serviceaspekt skulle vara samhällsekonomiskt mer fördelaktiga på det sätt Invacare AB påstår. Det är endast den upphandlande myndigheten som korrekt kan bedöma förutsättningarna i den egna verksamheten och därmed avgöra vilka särskilda behov som upphandlingen måste tillgodose. Det står således den upphandlande myndigheten fritt att avgöra dels vilka behov som behöver tillgodoses, dels vilka funktioner som bäst möter dessa behov. – I upphandlingens grupp D, kolumn 4, dvs. tryckavlastande och positionerande sittdyna för aktiva brukare med hög risk att utveckla trycksår, bestrids att Landstingen och

Region Skåne har förbisetts produkterna ”Twin”, ”Adjuster” och ”Vector” på det sätt som Invacare AB framhåller. Dessa produkter har inte ansetts uppfylla kravet på att dynan ska vara formstabil med sittgrop och i viss mån kunna justeras för individuella behov (position 80), vilket däremot Invacare AB:s produkt ”Positioner Plus” gör. Den funktion som är av vikt, när det gäller sittgrop, är att brukaren ska sjunka ner och få ett stöd i sidled för att stabilisera bäcken och höftled. Att uppfylla samtliga ställda krav innebär för övrigt ingen garanti för att anbudet antas, utan är en förutsättning för att över huvud taget gå vidare till utvärderingsfasen i upphandlingen, där det vinnande anbudet antingen erbjuder lägsta pris, eller – vid så kallad viktning – utgör det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Att samtliga krav uppfylls leder således inte per automatik till bästa resultat vid utvärderingen. – Vad gäller Invacare AB:s invändning avseende grupp D, kolumn 5, dvs. tryckavlastande och positionerande sittdyna med medelhög risk att utveckla trycksår, bestrids att det förekommer någon officiell standardnorm. Dynan Tremix är klassad som en tryckavlastande AC dyna enligt leverantören och detta besked har legat till grund för utvärderingen. Upphandlande myndigheter har inte möjlighet att ifrågasätta leverantörens klassning av sina produkter, utan måste lita på den klassning som har gjorts. Det finns inte heller möjlighet att ifrågasätta vilket material en dyna är tillverkad av, utan det avgörande är att dynan har rätt funktion. – Sammanfattningsvis har Invacare AB i enlighet med det ovan anförda varken missgynnats eller förbisetts på det sätt som hävdas, utan Landstingen och Region Skåne har genomfört upphandlingen i enlighet med LOU.

Invacare AB har härefter enbart yrkat att upphandlingen ska göras om och anfört bl.a. följande. Landstingen och Region Skåne har angett att vad gäller Invacare AB:s övriga offererade produkter i upphandlingen har vissa uppfyllt samtliga krav men ändå inte utfallit som de totalt sett mest ekonomiskt fördelaktiga, medan andra produkter inte har uppfyllt samtliga skall-krav och därför inte kvalificerat sig för utvärdering. Bakom ovanstå-

ende uttalande döljer sig uppfattningen att enbart Invacare AB: produkt "Positioner" klarar skall-kraven. Detta motsätter sig Invacare AB mot enär produkterna "Twin", "Adjuster" och "Vector" har en konstruktion och funktion som i avgörande delar liknar produkten "Positioner", där dessa är uppbyggda med separata sektioner där alla dynor har en inbyggd sittgrop som stödjer bäcken och lår. Det lägre offererade priset på "Twin" torde därtill utgöra skäl att utföra en omräkning av mest ekonomiska fördelaktiga produkt. – Landstingen och Region Skåne har vidare angett att de bestrider att upphandlingen avseende tryckavlastande och positionerande sittdynor (Grupp D1-D3) är riktad mot önskad produkt. Sanningen i detta åskådliggörs tydligt i utvärderingens sammanställning där det i grupp 3 enbart finns en produkt som klarat skall-kraven. Detta naturligtvis med referens till att det på marknaden enbart finns en produkt som både har ventil i framkant och är uppbyggd av luftburna celler i fyra sektioner. Klart fall av riktad upphandling. – Slutligen har Landstingen och Region Skåne angett att det inte har någon möjlighet att ifrågasätta leverantörers klassning av sina produkter, utan måste lita på den klassning leverantören har gjort. Punkten är uppkommen mot bakgrund av att Landstingen och Region Skåne i klass D4-D6 utnämnt dynan Tremix till mest ekonomiskt fördelaktiga och detta med referens till priset om 575 kr. Övriga leverantörers offererade dynor finnes i prisklassen 1 170 till 3 396 kr, samtliga vars egenskaper dokumenterats befunnits tillhöra berörd klass i enlighet med i upphandlingen ställda krav "Test av produktens egenskaper och krav enligt standard är uppfyllda bör vara utförda av oberoende institut (Bör krav max 3 poäng). Om testet utförs i egen regi skall beskrivning av dessa tester och dess resultat redovisas å separat bilaga". Invacare AB vidhåller att dynan "Tremix" inte uppfyller ställda krav samt att Landstingen och Region Skåne måste utföra adekvata utvärderingar och inte bara lita på antagna uppgifter.

Landstingen och Region Skåne har i yttrande vidhållit sin inställning och anfört bl.a. följande. Invacare AB hävdar att produkterna "Twin",

”Adjuster” och ”Vector” uppfyller ställda skall-krav då de konstruktions- och funktionsmässigt i avgörande delar är uppbyggda som ”Positioner”. Efter noggrann praktisk utvärdering av aktuella dynor anser Landstingen och Region Skåne att dessa dynor inte har förutsättningar att skapa en tillräcklig sittgrip och tillräcklig stöd för bäcken och lår med samtidig bibehållen tillräcklig tryckavlastning. Dynorna anses därför inte uppfylla de krav som ställs på denna typ av dyna varför de inte har kvalificerat sig för utvärdering. Vad avser priset så är det en av flera faktorer som ligger till grund för utvärderingen. – Invacare AB påstår vidare att upphandlingen är riktad mot viss önskad produkt samt att det på marknaden bara finns en produkt som uppfyller aktuella skall-krav. Landstingen och Region Skåne bestider att det bara finns en produkt som både har ventil i framkant och är uppbyggd av luftburna celler i fyra sektioner. HEA Medical AB är ett av de företag som tillhandahåller en dyna som uppfyller dessa kriterier. I aktuell upphandling har det emellertid inte inkommit anbud från andra företag med dynor som uppfyller dessa krav. – Slutligen påtalar Invacare AB dels att man inte anser ”Tremix” uppfylla ställda krav, dels att upphandlande enhet själva måste göra adekvata utvärderingar av aktuella produkter. Landstingen och Region Skåne har efter noggrann praktisk utvärdering av dynorna i s.k. referensgrupp bedömt att ”Tremix” uppfyller kraven i grupp D, kolumn 5. Dynan är enligt anbudet testat av Institutet för Fiber- och Polymerteknik i Göteborg samt av Hjälpmedelsinstitutet i Vällingby. Landstingen och Region Skåne saknar resurser att själva genomföra den sortens tester och utvärderingar, utan har i det avseendet att lita till de uppgifter som anges i anbudet. – Till stöd för sin talan åberopas produktblad och sortimentlista avseende HEA Conform sittdyna, daterad maj 2007.

I genmäle har Invacare AB anfört i huvudsak följande. Produkterna ”Twin”, ”Adjuster” och ”Vector” är i avgörande delar uppbyggda lika som ”Positioner” vilket bl.a. innebär, produkterna emellan, lika möjligheter att skapa tillräcklig sittgrip och tillräckligt stöd för bäcken och lår samtidigt

med bibehållen tillräcklig tryckavlastning. Enligt vetenskaplig grundad rekommendationspyramid – Invacare Stairway Sit – framgår att samtliga nämnda dynor befins vara kategoriserade ”Hög Risk”. – Med den uppdaterade marknadsinformation som Invacare AB generellt besitter är fakta att HEA Medical redan vid årsskiftet 2007/2008 slutade saluföra produkten ”Conform”. Det finns sålunda enbart en produkt som motsvarar uppställda krav. – Landstingen och Region Skåne vidhåller att ”Tremix” uppfyller ställda krav genom att produktens egenskaper exempelvis testats hos Hjälpmedelsinstitutet. Vad Landstingen och Region Skåne inte tagit i beaktande är dock att upphandlingen i detta avseende avser ”Tryckavlastande och Positionerande Dynor” medan dynan ”Tremix” enbart är avsedd för och testad i den enklare kategorin ”Tryckavlastande”. – Till stöd för sin talan åberopas rekommendationspyramid – Invacare Dynor och Stairway Sit – och utdrag från Webb-HIDA avseende ”Tryckavlastande dynor och ”Positionerande och tryckavlastande dynor”.

Landstingen och Region Skåne har i genmäle vidhållit sin inställning med följande tillägg. För det fall länsrätten skulle finna att Landstingen och Region Skåne har brutit mot LOU i sådan grad att beslut om åtgärd enligt 16 kap. 2 § LOU blir aktuell yrkas i ett sådant fall att rättelse sker på så sätt att utvärderingen av Invacare AB:s anbud avseende de nu aktuella produkterna, dvs. grupp D, kolumn 3, 4 och 5 ska göras om. Landstingen och Region Skåne har i huvudsak anfört följande. Det bestrids att produkterna ”Twin”, ”Adjuster” och ”Vector” uppfyller skall-kravet på att dynan ska vara formstabil med sittgrop och i viss mån kunna justeras för individuella behov. Invacare AB:s beskrivning i form av rekommendationspyramid, hämtad ur den egna produktkatalogen, förändrar inte den inställningen. – Av den information som Landstingen och Region Skåne har hämtat ur Hinfo framgår att HEA Medical AB har avtal på ”Conform” fram till den 1 maj 2009. Oavsett hur många eller få företag som saluför en viss produkt så har Landstingen och Region Skåne vissa medicinskt motiverade, propor-

tionerliga och relevanta krav på produkten vilka måste tillgodoses för att fylla avsedd funktion i verksamheten. Landstingen och Region Skåne kan således inte avstå från att ställa dessa krav av den anledningen att det saknas en viss mängd företag som levererar aktuell produkt. – Vad avser ”Tremix” så finns i aktuell upphandling inget skall-krav av innebörden att dynan ska vara testad av Hjälpmedelsinstitutet. I enlighet med förutsättningarna i förfrågningsunderlagets punkt 2.2 – Provnings och utvärdering av offererad produkt – är det i stället den upphandlande enheten som ska funktionspröva och utvärdera produkten. – Till stöd för sin talan åberopas information från databasen Hinfo gällande HEA Medical AB:s artikel sitt-dyna Conform 45x45x10, 4 sekt.

Invacare AB har i svar anfört bl.a. följande. Fakta är att dynorna ”Twin”, ”Adjuster” och ”Vector” uppfyller skall-kravet om att vara formstabil med sittgrop och i viss mån kunna justeras för individuella behov. – Landstingen och Region Skåne åberopar information från databasen Hinfo och anför att företaget HEA Medical AB har avtal på ”Conform” fram till den 1 maj 2009 och att det ej finns någon extra information om att produkten utgår, vilket är ett bevis för att produkten ”Conform” saluförs. Men Invacare AB:s insamlade marknadsinformation kompletterad med telefonsamtal med HEA Medical AB den 17 februari 2009, ger att den korrekta bilden är att HEA Medical AB redan vid årsskiftet 2007/2008 slutade saluföra ”Conform”. Att företaget HEA Medical AB inte förändrat/uppdaterat information på sin egen hemsida eller i databasen Hinfo förändrar på intet sätt det faktum att produkten ”Conform” inte saluförts på över 14 månader. Alltså kvarstår det faktum att det enbart finns en produkt som motsvarar uppställda krav, s.k. riktad upphandling.

DOMSKÄL

Det antecknas att Länsrätten i Blekinge län, Länsrätten i Kronoberg län och Länsrätten i Skåne län genom beslut den 15 december 2008 överlämnat de delar av överprovningen som avser Landstinget Blekinge, Landstinget Kronoberg och Region Skåne till Länsrätten i Hallands län.

Den i målen aktuella upphandlingen gäller dynor och dess beräknade värde om 5 000 000 kr överstiger tröskelvärdet för varor som upphandlas av en icke central statlig myndighet (1 911 155 kr).

- Tillämpliga bestämmelser m.m.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 6 kap. 4 § första stycket LOU stadgas att de tekniska specifikationerna får inte innehålla uppgifter om ursprung, tillverkning eller särskilt framställningssätt eller hänvisningar till varumärke, patent, typ, ursprung eller tillverkning, om detta leder till att vissa företag gynnas eller missgynnas. Enligt andra stycket får dock sådana uppgifter och hänvisningar förekomma i specifikationerna, om det annars inte är möjligt att beskriva föremålet för upphandlingen tillräckligt preciserat och begripligt. En sådan uppgift eller hänvisning skall följas av orden ”eller likvärdigt”.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår att 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, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I kommentar till 6 kap. 4 § LOU (prop. 2006/07:128 s. 344) anges att paragrafen motsvarar artikel 23.8 i direktivet och 1 kap. 16 § lagen (1992:1528) om offentlig upphandling. Den har med redaktionella ändringar utformats i enlighet med bestämmelserna i direktivet.

- Utredningen i målet

Landstingen och Region Skåne har i förfrågningsunderlagets bilaga 3 – Kravspecifikation Dynor – avseende grupp D ”Sittdynor - tryckavlastande och positionerande” angett följande under pos. 50 - 80.

Pos	Krav på produkten	Skall/Bör
50	Dynan skall vara uppbyggd av luftburna celler i fyra sektioner som kan justeras i förhållande till varandra alt användas som ”ensektionsdyna”.	Skall
60	Dynan skall kunna fyllas med 1 st ventil	Skall
70	Dynans luftfördelning skall regleras med 1st ventil på dynans framkant	Skall
80	Dynan skall vara formstabil med sittgrop och i viss mån kunna justeras för individuella behov	Skall

Landstinget Halland har i ”Frågor och svar nr 2” angett bl.a. följande.

Punkt	Fråga	Svar
D 50, 60 o 70	Vi upplever att dessa formuleringar utesluter leverantörer, då det i dagsläget finns en leverantör som har en produkt som passar in på beskrivningen. Är det verkligen av vikt att det enbart är 4 sektioner och att den måste fyllas på med luft. Det finns dynor på marknaden som är uppbyggda av luft på olika sätt, med liknande funktion än den som beskrivningen anger. Vi önskar ett förtydligande komplettering av alternativa krav på produkten när det gäller denna kategori.	Vi vill ha en luftburen sittdyna med ventiler för att den skall kunna positioneras när brukaren sitter på dynan. Detta minimerar antalet förflyttningar för brukaren och förkortar utprovningstiden, vilket är positivt framförallt för brukaren men även för förskrivaren/utprovare. Kraven angående ventiler är angivna med tanke på att inställningen av dynan skall kunna göras på enklast möjliga sätt och i vissa fall även av brukaren själv eller vårdare. Det finns flera leverantörer, som har denna typ av luftburna sittdynor.

- Länsrättens bedömning

Produktområde D:3 (Tryckavlastande positionerad sittdyna)

Invacare AB har gjort gällande att kraven i positionerna 50, 60 och 70 är formulerade på ett sådant sätt att upphandlingen är riktad mot en specifik produkt, varför upphandlingen har uteslutit andra funktionslikvärdiga produkter.

Landstingen och Region Skåne har som skäl för sin kravspecifisering i positionerna 50, 60 och 70 angett bl.a. att de önskar en luftburen sittdyna med ventiler för att den ska kunna positioneras när brukaren sitter på dynan. Detta minimerar antalet förflyttningar för brukaren och förkortar utprovningstiden, vilket är positivt framförallt för brukaren men även för förskrivaren/utprovare. Kraven angående ventiler är angivna med tanke på att inställningen av dynan ska kunna göras på enklast möjliga sätt och i vissa fall även av brukaren själv eller vårdare.

Länsrätten finner att förfrågningsunderlagets skall-krav i pos. 50, 60 och 70, trots dess detaljerade kravspecifisering, utformats på ett sätt som är motiverat med hänsyn till den produkt upphandlingen avser. Med hänsyn härtill och då det synbarligen, när Landstingen och Region Skåne genomförde upphandlingen, fanns uppgifter på databasen om hjälpmedel – Hinfo – om att likvärdig produkt kunde komma i fråga får upphandlingen i denna del inte anses strida mot LOU. Skäl för att vidta åtgärder mot upphandlingen i denna del föreligger därför inte.

Produktområde D:4 (Tryckavlastande positionerad sittdyna)

Invacare AB:s produkter "Twin", "Adjuster" och "Vector" har uteslutits av Landstingen och Region Skåne från vidare utvärdering eftersom produkterna inte uppfyllde skall-kravet i förfrågningsunderlagets bilaga 3, pos. 80. Som motivering härför har angetts att produkterna inte hade förutsättningar för att skapa en tillräcklig sittgröp och tillräckligt stöd för bäcken och lår och samtidigt behålla tillräcklig tryckavlastning.

Av förfrågningsunderlagets pos. 80 framgår att Landstingen och Region Skåne efterfrågat en dyna som ska vara formstabil med sittgröp och i viss mån kunna justeras för individuella behov. Den motivering som Landstingen och Region Skåne har gett uttryck för att utesluta produkterna "Twin", "Adjuster" och "Vector" från vidare utvärdering är, enligt länsrättens mening, inte förenligt med hur skall-kravet formulerats. Mot bakgrund av detta, och då annat inte har framkommit än att nämnda dynor har en viss formstabilitet med sittgröp och i viss mån kan justeras för individuella behov, ska därför produkterna "Twin", "Adjuster" och "Vector" anses uppfylla kravet i pos. 80. Länsrätten finner att Landstingen och Region Skåne genom att utesluta Invacare AB:s produkter "Twin", "Adjuster" och "Vector" från vidare utvärdering, trots att dessa uppfyllde nu aktuellt skallkrav, brutit mot likabehandlingsprincipen i LOU.

Produktområde D:5 (Tryckavlastande positionerad sittdyna)

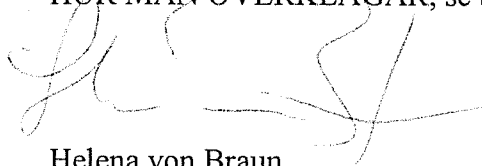
Invacare AB har gjort gällande att upphandlingen avser "tryckavlastande och positionerande dynor" medan den vinnande produkten "Tremix" är enbart avsedd för och testad i den enklare kategorin "tryckavlastande", varför dynan inte uppfyller kraven fullt ut.

För att en domstol ska kunna besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse skett ska en påstådd överträdelse ha medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada. Invacare AB har inte påstått att bolaget lidit skada eller kan komma att lida skada i anledning av de brister Invacare AB anser förevarit i utvärderingsfasen i upphandlingens produktområde D:5. Grund för att förordna om åtgärder enligt LOU i denna del saknas därför.

Slutsats

Landstingen och Region Skåne har, såvitt avser produktområdet D:4, genom att utesluta Invacare AB:s produkter "Twin", "Adjuster" och "Vector" från vidare utvärdering, trots att dessa uppfyllde skall-kravet i pos. 80, brutit mot likabehandlings principen i LOU. Invacare AB har därigenom lidit skada i den mening som avse i 16 kap. 1 § LOU. Grund finns således för åtgärd enligt 16 kap. 2 § LOU. Länsrätten har enligt detta lagrum – oavsett hur yrkandet utformats – att välja mellan att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den ska rättas. Med ingripande åtgärder än vad som är nödvändigt bör inte vidtas. Med hänsyn till att den aktuella felaktigheten hänför sig till ett uppfyllande av ett skall-krav i utvärderingsfasen finner länsrätten det tillräckligt att rättelse vidtas. Rättelsen ska bestå i att Invacare AB:s anbudsunderlag avseende produkterna "Twin", "Adjuster" och "Vector" i produktområdet D:4 ska anses uppfylla skall-kravet i pos. 80 och att Landstingen och Region Skåne gör en ny utvärdering i upphandlingens produktområde D:4.

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



Helena von Braun

/RB

Lagman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledningen förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.