



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 12

DOM
2014-04-15
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
6945-14
6964-14
6966-14
6968-14

SÖKANDE

Diversey Sverige AB, 556615-2525
Box 47313
100 74 Stockholm

MOTPARTER

1. Södertälje kommun
2. Nykvarns kommun
3. Flens kommun
4. Telgekoncernen

Ombud för 1-4:
Ann-Christin Lindberg
Telge Inköp AB
Box 633
151 27 Södertälje

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014 -04- 1 5	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 473201

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00

E-post:
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Södertälje kommun, Nykvarns kommun, Flens kommun och Telgekoncernen (upphandlarna) genomför en upphandling av disk-torkmedel/kemikalier/tvättmedel (TI 2013-110213/67). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Enligt tilldelningsbeslutet avser upphandlarna att inom samtliga avtalsområden teckna avtal med annan leverantör än Diversey Sverige AB (Bolaget).

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska förordna om rättelse på så sätt att anbudet från Rekal Svenska AB, Aksab KemiSverige AB och Ecolab AB utesluts ur upphandlingen och att Bolaget i stället tilldelas avtalet. Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan.

De ovan angivna leverantörerna har medvetet valt att ange en lägsta dosering, då det bidrar till att utvärderingspriset blir lägre. Detta trots att skall-kravet anger att angiven doseringsinformation per produkt ska garanteras vara tillräckligt för ett optimalt resultat. Upphandlarna har i "frågor och svar" förtydligat att om anbudsgivare har angett felaktig dosering för att på så sätt komma ner i pris har man lämnat ett orent anbud.

Lägsta dosering enligt produktblad används vanligen för att beskriva den lägsta dosering som kan användas för att diska rent under mycket gynnsamma förutsättningar, såsom mjukt vatten, låg smutsighetsgrad på diskgodset, väl fungerande diskmaskin etc. Dosering med garanterat optimalt resultat ställer högre krav på doseringen då hänsyn måste tas till de varierande förutsättningar som finns i verksamheten. Detta värde är alltså högre än lägsta dosering enligt produktblad.

Samtliga ovan nämnda leverantörer har i sina respektive anbud angett lägsta dosering. För att uppnå optimalt diskresultat är den genomsnittliga doseringen emellertid alltid högre än lägsta dosering enligt produktblad. Eftersom dosering för optimalt resultat alltid är högre än lägsta dosering anser Bolaget att dessa leverantörer inte har uppfyllt det aktuella skallkravet som anges i förfrågningsunderlaget. Den faktiska doseringen som används i verksamheten för optimalt resultat är högre än angiven dosering enligt anbud.

Upphandlarna bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Det finns inget hinder mot att offerera lägsta angivna dosering av en produkt när den dosen är tillräcklig för att ge optimalt resultat utifrån upphandlingens kravställning och angivna förutsättningar. Upphandlarna har enligt utformat förfrågningsunderlag publicerat och annonserat information där samtliga anbudsgivare har fått samma förutsättningar att avge anbud. Samtliga vinnande bolag uppfyller ställda krav i upphandlingen.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad leverantören har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs vidare att leverantören kan visa att denne har lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot de grundläggande principerna i LOU.

Av likabehandlingsprincipen som uttrycks i 1 kap. 9 § LOU följer att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav. Krav som anges

i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska utvärdera och pröva anbudet.

Det aktuella skall-kravet under punkten 2.1.1.6. i förfrågningsunderlaget innebär att angiven doseringsinformation per produkt ska garanteras vara tillräckligt för ett optimalt resultat. Förvaltningsrätten anser inte att Bolaget har visat att de aktuella leverantörerna genom sina angivna doseringar inte uppfyller kravet på dosering för optimalt resultat. Något brott mot LOU har därför inte skett vid kvalificeringen av leverantörernas anbud. Skäl för ingripande saknas således varför Bolagets ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilagan (DV 3109/1a LOU).



Peter Andrén

Rådman

Martin Hemberg har föredragit målen.



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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

1998

1999