



**LÄNSRÄTTEN
I DALARNAS LÄN**

Länsrättsnotarien
David Gripenhjärta

BESLUT
2009-11-05
Meddelad i
Falun

Mål nr
2865-09 E
Rotel 4

SÖKANDE

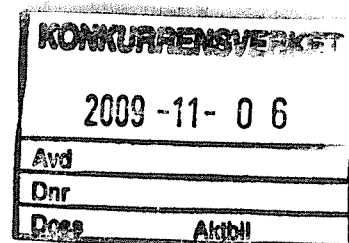
Rekal Svenska AB, 556290-3871
Box 2
646 21 Gnesta

MOTPART

Borlänge kommun, Inköpsenheten
781 81 Borlänge

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU;
nu fråga om avskrivning av målet



BAKGRUND OCH YRKANDEN

Genom en dom den 13 augusti 2009 (mål nr 1313–1316-09) avseende överprövning av offentlig upphandling, beslutade länsrätten att Borlänge, Falu, Gagnefs respektive Sätters kommun skulle göra om den del av en offentlig upphandling som avsåg disk- och tvättmedelsprodukter. Kommunerna hade i sitt förfrågningsunderlag angett att för produkter med spädning skulle priset för bruksfärdig blandning värderas. Vidare skulle i anbudet pris för såväl koncentrat som brukslösningar anges där det var möjligt. En av anbudsgivarna hade i sitt anbud för ett flertal produkter angett spädningsgraden i gram eller milliliter per liter medan övriga anbudsgivare för samma produkter hade angett spädningsgraden i gram eller milliliter per kilogram tvätt. Länsrätten fann vid sin prövning bl.a. att detta innebar att det inte hade varit möjligt att göra en rättvis bedömning av de ingivna anbuden.

Borlänge kommun genomför nu en ny offentlig upphandling av disk- och tvättmedelsprodukter till Borlänge, Falu, Gagnefs respektive Sätters kom-

Dok.Id 70977

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-484 00	023-484 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: lansrattenidalarna@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

mun ("Anbud 30/2009:050"). Borlänge kommun har inte fattat något beslut om tilldelning av avtal enligt den aktuella upphandlingen.

Rekal Svenska AB (nedan Rekal) ansöker hos länsrätten om överprövning av upphandlingen. Rekal yrkar härvid att länsrätten beslutar att datum för "Sista dag för frågor" (den 14 oktober 2009) och "Sista anbudsdag" (den 23 oktober 2009) utsätts till två veckor efter den dag som Borlänge kommun vidtagit rättelse på så sätt att utformningen av förfrågningsunderlaget inte står i strid med LOU:s bestämmelser om transparens, förutsebarhet och jämförbarhet och inte heller står i strid med 1 kap. 16 § LOU.

Borlänge kommun har av länsrätten getts tillfälle att yttra sig, men har inte avhört. Under länsrättens handläggning av målet har dock kommunen beslutat att avbryta upphandlingen.

Länsrätten har genom interimistiskt beslut den 14 oktober 2009 bestämt att Borlänge kommun tills vidare inte får avsluta upphandlingen.

Rekals anförande hos länsrätten

Till stöd för sin talan anför Rekal i huvudsak följande.

Borlänge kommun har vid utformningen av förfrågningsunderlaget inte följt bestämmelserna i LOU om transparens, förutsebarhet och jämförbarhet. Kommunen bryter dessutom mot 1 kap. 16 § LOU. Detta kan komma att medföra att Rekal lider skada.

Förfrågningsunderlaget har inte utformats på ett affärsmässigt sätt som låter berörda leverantörer förutse hur deras anbud kommer att bedömas.

Genom att i produktdefinitionen vid position 1012 i bilaga 1 i Borlänge kommuns förfrågningsunderlag införa villkoret "fast form" bryter kommunen bl.a. mot 1 kap. 16 § LOU. Kommunen har för Rekal angett att Repo-

rin inte uppfyller kriteriet enligt position 1012. Reporin är det torkmedel som Rekal regelmässigt, utan invändningar vad gäller beredningsform, under senare år offererat vid samtliga kommunala upphandlingar (ca 50 per år) där man efterfrågar torkmedel avsett för automatdosering i slutet s.k. säkerhetssystem.

Rekal har ställt en kompletterande fråga gällande position 1107-1108 och 1121-1122 avseende tvätt- och sköljmedel och om inte dosering och brukskostnad ska anges med utgångspunkt från gram eller milliliter per kilogram tvättgods, vilket är brukligt vid alla offentliga upphandlingar för att ge möjlighet till en rättvisande jämförelse mellan olika anbud. Borlänge kommun har svarat att det är pris per kilogram eller liter brukslösning som ska anges. Detta görs trots att länsrätten vid den senaste överprövningen fastslog att de då aktuella anbuden inte var jämförbara eftersom en anbudsgivare hade angett brukskostnaden per liter brukslösning utan att lämna uppgift om den maskinstorlek och vattenmängd som legat till grund för beräkning av den angivna brukskostnaden. En objektiv jämförelse mellan anbudsgivare är inte möjlig med utgångspunkt från pris per liter färdig brukslösning när det gäller position 1107-1108 och 1121-1122 (tvätt och sköljmedel) om det av förfrågningsunderlaget inte framgår vilken vattenvolym som anbudsgivarna har att utgå från vid beräkning av priset per färdig liter brukslösning.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS BESLUT

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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår 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.

Under punkt 5.6 (Anbudspris) i Borlänge kommuns förfrågningsunderlag anges bl.a. följande. Till anbudet ska bifogas en ifylld prisbilaga. För produkter med spädning ska priset för bruksfärdig blandning värderas. Pris för såväl koncentrat som brukslösningar ska anges där detta är möjligt.

I position 1107 samt 1121-1122 i förfrågningsunderlagets prisbilaga efterfrågas pris per kilogram alternativt pris per liter för koncentrat respektive bruksfärdig lösning av tvättmedel och sköljmedel.

Länsrätten gör följande bedömning.

Länsrätten konstaterar att en av Borlänge kommun uppställd förutsättning vid den aktuella upphandlingen, är att anbudsgivarnas priser för visst tvättmedel och sköljmedel ska jämföras med utgångspunkt från pris per kilogram eller pris per liter för koncentrat respektive bruksfärdig lösning av dessa produkter. Med utgångspunkt endast från sådana prisuppgifter går det inte att jämföra leverantörernas kostnader vid hantering av en viss mängd tvättgods. Det är följaktligen inte heller möjligt att med utgångspunkt från förfrågningsunderlaget i dess nuvarande utformning göra en rättvis jämförelse mellan de anbud som vid upphandlingen inges till kommunen.

Redan det ovan anförda innebär att förfrågningsunderlaget inte kan anses vara optimalt utformat och att kommunen har förfarit korrekt när den har

avbrutit upphandlingen. Detta innebär i sin tur att det saknas anledning för länsrätten att ta ställning till övriga av Rekal anförda omständigheter. Överklagandet föranleder inte någon ytterligare åtgärd från länsrätten, varför målet kan avskrivas från vidare handläggning.

BESLUT

Länsrätten avskriver målet från vidare handläggning

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



Peter Krantz

rådman

