



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2016-05-17
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2935-16

KONKURRENSVERKET	
2016-05-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Finns Städ och Fönsterputs AB, 556211-0881
Gamlestadsvägen 1
415 02 Göteborg

MOTPART

Mölnads stad
431 82 Mölndal

Ombud:

Upphandlingsjurist Jonna Eriksson
Stadsledningsförvaltningen i Mölnads stad
431 82 Mölndal

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 409846

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	---	--	-----------------------------------	---

BAKGRUND

Mölnåls stad genomför en upphandling av fönsterputstjänster, dnr 35/16. Av utvärderingsprotokollet framgår att anbudet från Finns Städ och Fönsterputs AB har förkastats eftersom bolaget använder en rengöringsprodukt som innehåller parfym.

YRKANDEN M.M.

Finns Städ och Fönsterputs AB ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om alternativt rättas på så sätt att ett annat bolag tilldelas avtal. Bolaget anför i huvudsak följande. I punkt 4.4.7 i förfrågningsunderlaget anges att produkter som används i tjänsten inte ska innehålla parfymer, dvs. ämnen/ämnesblandningar som är tillsatta i syfte att förbättra produktens doftegenskaper. Enligt Europaparlamentets och rådets förordning (EG) nr 1272/2008 av den 16 december 2008 om klassificering, märkning och förpackning av ämnen och blandningar samt Kemikalieinspektionens föreskrifter om klassificering och märkning av kemiska produkter, KIFS 2005:7, måste tillverkare redovisa de ämnen/ämnesblandningar som är tillsatta i syfte att förbättra produktens doftegenskaper om mängden överskrider ett visst värde. I YES säkerhetsdatablad finns inga sådana ämnen redovisade. Uppgiften om att produkten innehåller parfym är en felskrivning från tillverkaren. Om säkerhetsdatabladet för YES Original eller YES Parfymfri visar att produkterna uppfyller kravet i punkt 4.4.7 finns förutsättningar för ingripande enligt LOU.

Mölnåls stad anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. I förfrågningsunderlaget har ställts krav på att rengöringsmedel överhuvudtaget inte ska innehålla parfym. Det har därför inte angetts vilka specifika ämnen eller vilka mängder som rengöringsmedlet inte får innehålla. Finns

Städ och Fönsterputs AB har angett i anbudet att de uteslutande använder YES diskmedel vid fönsterputs och har bifogat produktbeskrivning och säkerhetsdatablad för YES Original. I såväl produktbeskrivningen som säkerhetsdatabladet anges uttryckligen att produkten innehåller parfym, vilket står i strid med kravet i punkt 4.4.7. Det finns i varken LOU, förarbeten eller rättspraxis stöd för att en upphandlande myndighet är skyldig att kontrollera om uppgifterna som lämnats i ett anbud är riktiga. En sådan kontrollskyldighet bör i vart fall inte sträcka sig längre än att den upphandlande myndigheten jämför uppgifterna i anbudet med de obligatoriska krav som har angetts i förfrågningsunderlaget (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 10 juni 2011 i mål nr 981-11 och Kammarrätten i Göteborgs dom den 15 juli 2011 i mål nr 6417--6422-10). Mölndals stad har trots detta gett Finns Städ och Fönsterputs AB möjlighet att förtydliga huruvida offererat rengöringsmedel innehåller parfym. Bolaget har i sitt förtydligande inte verifierat att produkten är parfymfri och har inte förmått visa att samtliga krav på produkten uppfylls. Mölndals stad har därför förlitat sig på bifogad produktbeskrivning och säkerhetsdatablad där det anges att produkten innehåller parfym. Förhållandet att tillverkaren har en produkt som uttryckligen anges vara parfymfri talar dessutom för att YES Original inte är parfymfri. Mölndals stad har således haft fog för att utesluta bolagets anbud från utvärdering (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 7 maj 2013 i mål nr 661-13). För det fall offererat rengöringsmedel skulle anses uppfylla kraven kan noteras att en annan anbudsgivare, vars anbud har förkastats av samma anledning, har offererat ett lägre pris än Finns Städ och Fönsterputs AB. Bolaget kan därför inte lida skada. Det kan slutligen noteras att Finns Städ och Fönsterputs AB har bifogat ett säkerhetsdatablad avseende YES Parfymfri till ansökan om överprövning. Varken säkerhetsdatablad eller produktbeskrivning avseende YES Parfymfri ingick dock i anbudet och kan därmed inte tillmätas någon betydelse.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).


Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Det kan inledningsvis konstateras att Mölndals stad obesträtt har uppgett att endast dokument avseende YES Original har bifogats anbudet. Det saknar därför betydelse om YES Parfymfri uppfyller det aktuella skallkravet. Vad

gäller YES Original framgår på flera ställen i de bifogade dokumenten att produkten innehåller parfym. Finns Städ och Fönsterputs AB har gjort gällande att uppgiften om att produkten innehåller parfym är en felskrivning från leverantörens sida och har till stöd för detta anfört att tillverkaren i enlighet med gällande bestämmelser inte har redovisat några sådana ämnen i säkerhetsdatabladet. Det finns dock ingen utredning till stöd för att det är uppgiften om att produkten innehåller parfym som är felaktig. Förhållandet att tillverkaren även saluför en produkt under namnet YES Parfymfri talar snarast för att uppgiften är korrekt. Avsaknaden av uppgifter om eventuella ämnen/ämnesblandningar som är tillsatta i syfte att förbättra produktens doftegenskaper medför följaktligen inte att Finns Städ och Fönsterputs AB har visat att skallkravet är uppfyllt. Eftersom bolaget inte heller på annat sätt har visat att skallkravet är uppfyllt har Mölndals stad haft fog för att förkasta anbudet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1 B LOU)


Ingela Larsson
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Kristin Palm.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.