



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM

2017-01-31
Meddelad i Göteborg

Mål nr
9994-16, 10919-16,
10922-16 och 10923-
10925-16

1

SÖKANDE

Aksab Kemi Sverige AB, 556731-6772
Tumbavägen 38
147 43 Tumba

MOTPARTER

1. Säffle kommun (mål nr 9994-16)
661 80 Säffle
2. Färgelanda kommun (mål nr 10919-16)
458 80 Färgelanda
3. Bengtsfors kommun (mål nr 10922-16)
Box 14
666 21 Bengtsfors
4. Melleruds kommun (mål nr 10923-16)
464 80 Mellerud
5. Åmåls kommun (mål nr 10924-16)
Box 62
662 22 Åmål
6. Dals-Eds kommun (mål nr 10925-16)
Box 31
668 21 Ed

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2017-02-01 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

Dok.Id 440866

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
Telefax
031 - 711 78 59
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Säffle, Färgelanda, Bengtsfors, Melleruds, Åmåls och Dals-Eds kommuner genomför en upphandling av diskbrumsprodukter, dnr UH-2016-7. Anbud har lämnats av Aksab Kemi Sverige AB och Rekal Svenska AB. Kontrakt har tilldelats Rekal.

YRKANDEN M.M.

Aksab Kemi Sverige AB yrkar att förvaltningsrätten ska ingripa mot upphandlingen. Aksab, som anser att upphandlingen ska rättas på så sätt att Rekals anbud förkastas och Aksab tilldelas avtalet, anför bl.a. följande. Det vinnande anbudet innehåller en offererad produkt som inte uppfyller ställda krav. På position 2 efterfrågas ett flytande maskindiskmedel med automatisk dosering för ett slutet system. Den av Rekal offererade produkten ”Pollux 08” 10 liter är inte en produkt med ett slutet system och därför ska inte Rekals anbud accepteras. Rekal har fått en konkurrensfördel gentemot övriga anbudsgivare eftersom de kunnat offerera en enklare och billigare produkt och därmed ett lägre pris än om de offererat en produkt som uppfyllt kravet. Aksab har lämnat det näst lägsta anbudet och bör således vinna upphandlingen.

Kommunerna anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Det är skillnad mellan ett ”slutet system” och ett ”slutet säkerhetssystem”. Ett slutet system innebär att produkten är förpackad i plastdunk med skruvkork. Vid användning avlägsnas skruvkorken och produktrör appliceras i dunken. Produkten pumpas genom elektroniskt styrd pump i diskmaskinens disktank. Ett slutet säkerhetssystem innebär en helt sluten förpackning. Transportförpackning och innerförpackning inklusive säkerhetsventil är testade och godkända för farligt gods av ackrediterat provningsinstitut. Vid

användning apteras kapseln i lodrät ställning med säkerhetsventilen nedåt utan risk för stänk och spill. Produkten pumpas genom elektronisk styrd pump in i diskmaskinens disktank.

Avseende position 2 har ett flytande maskindiskmedel för automatisk dosering i slutet system i förpackningsstorlek 3–10 liter efterfrågats. Rekal har på den aktuella positionen offererat det flytande maskindiskmedlet ”Pollux 08” i förpackningen 10 liter avsedd för automatisk dosering i ett slutet system. Detta uppfyller kraven på produkten. Aksab har på den aktuella positionen offererat produkten ”Flytande maskindisk Safety System” 5 liter avsedd för automatisk dosering i ett slutet säkerhetssystem. Rekal har uppfyllt de uppställda kraven till lägst pris.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

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 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

Aksab har gjort gällande att Rekals anbud inte borde ha antagits eftersom Rekal offererat en produkt avseende position 2 som inte motsvarar det som

efterfrågats enligt förfrågningsunderlaget, dvs. dosering för slutet system. Till stöd för detta åberopar Aksab bl.a. det anbud som Rekal har lämnat. I det formulär som anbudet lämnats i anges följande beträffande position 2. "Maskindiskmedel aut. dosering för slutet system. Flytande." Kommunerna har en annan uppfattning än Aksab i fråga om innebörden av det som anges i positionen och menar att det inte ska tolkas på det sätt som Aksab gjort. Enligt kommunerna är det skillnad mellan "slutet system" och "slutet säkerhetssystem". Kommunerna har inte efterfrågat det som Aksab menar följer av specifikationen och som Aksab också lämnat anbud på, dvs. dosering för slutet säkerhetssystem.

Aksab har som sökande att göra sannolikt att kommunerna brutit mot LOU. Med hänsyn till hur parterna bestämt sin talan blir det därvid av avgörande betydelse hur begreppet "slutet system" ska tolkas. Som framgått har parterna olika uppfattning om betydelsen av begreppet. Inte någon av parterna har åberopat någon utredning till stöd för den ena eller andra tolkningen. Vid sådana förhållanden finns det inget stöd för att ge den ena tolkningen företräde framför den andra. Det är vidare ostridigt att Rekals anbud – Pollux 8 – motsvarar det som efterfrågats på position 2 enligt den betydelse begreppet "slutet system" har enligt kommunernas uppfattning. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att Aksab inte har gjort sannolikt att kommunerna brutit mot LOU.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att Aksab inte har gjort sannolikt att kommunerna brutit mot LOU. Det finns därför inte skäl att ingripa mot upphandlingen. Ansökan ska därmed avslås.

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


Mattias Almqvist

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Ingeli Lindell.



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 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.