



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I FALUN**

**DOM**  
2010-07-09  
Meddelad i  
**Falun**

Mål nr  
3501-10  
Rotel 3

**SÖKANDE**

Dala Depån AB, 556490-3226  
Box 20  
793 21 Leksand

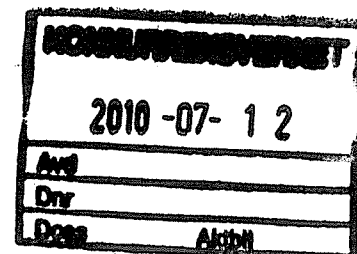
**MOTPART**

Borlänge kommun  
781 81 Borlänge

Ombud: Ann-Kathrin Rahm-Nilzon  
Borlänge kommun  
781 81 Borlänge

**SAKEN**

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



**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och bestämmer att upphandlingen gällande maskindiskmedel, torkmedel, rengöringsmedel samt service för Borlänge, Falun, Gagnef och Sätters kommuner, dnr 03/08:050 (2/2010), får avslutas först sedan den rättas på så sätt att en ny utvärdering gjorts med bortseende från Rekal Svenska AB:s anbud.

Dok.Id 10122

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: <a href="mailto:forvaltningsrattenifalun@dom.se">forvaltningsrattenifalun@dom.se</a>		08.00-12:00 13.00-16.00

### BAKGRUND

Borlänge kommun har genomfört en upphandling avseende upphandling av maskindiskmedel, torkmedel, rengöringsmedel samt service för Borlänge, Falun, Gagnef och Sätters kommuner, dnr. 2/2010. Av förfrågningsunderlaget framgår att Borlänge kommun ansvarar för upphandlingen och är avtalspart. I tilldelningsbeslut den 27 april 2010 tilldelades Rekal Svenska AB (Rekal) avtalet.

### YRKANDE M. M.

**Dala Depån AB** (bolaget) ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning av nämnda upphandling. Bolaget yrkar att förvaltningsrätten beslutar att Borlänge kommun ska göra om upphandlingen. Till stöd för sin talan anför bolaget bl. a. följande. I Rekals anbud saknas Bilaga 3 B-Miljö för produkterna med artikelnummer 10280, Power Extra 5 liter, och 10262, Power Extra 10 liter. Enligt förfrågningsunderlaget är det ett ska-krav att samtliga krav i del B ska vara uppfyllda för att anbudet ska accepteras. Enligt produktblad för Rekals produkt Power Ex med artikelnummer 10280 framgår att dess sammansättning inte uppfyller kraven enligt p. B.3. i Borlänge kommuns ställda miljökrav.

**Borlänge kommun** bestrider bolagets yrkande och har i yttrande anført bl.a. följande. Bilaga 3B-Miljö avseende Power Ex fanns med i Rekals anbud, vilket framgår av anbudet och öppningsprotokollet. Enligt bilaga 3A-Miljö ska offererade produkter inte vara reproduktionstoxiska med bland andra riskfas R40. Säkerhetsdatabladet har för Power Ex riskfraserna R35, R22 och R41. Dessa riskfraser är inte uppräknade i bilaga 3A-Miljö. Riskfras R40 finns inte angiven på säkerhetsdatabladet för denna produkt. Det vinnande anbudet har uppfyllt uppställda kvalificeringskrav och utvärdering har skett enligt LOU.

Förvaltningsrätten har den 5 maj 2010 beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

#### **TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER**

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 enheter 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.

#### **SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande. Bolaget har anfört att Borlänge kommun dels accepterat ett anbud som inte uppfyller alla kvalificeringskrav, dels accepterat en produkt som inte uppfyller miljökraven i punkt B.3. Frågan i målet är huruvida Borlänge kommun har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU.

Av utredningen i målet framgår att bilaga 3B avseende Power Extra 5 respektive 10 liter finns med i Rekals anbud. I Borlänge kommuns öppningsprotokoll anges att Rekals anbud består av 89 sidor samt en prislista och en broschyr. I de 89 sidorna ingår de aktuella bilagorna. Enligt förvaltningsrätten får därför Rekal anses ha uppfyllt ställda kvalificeringskrav i den delen.

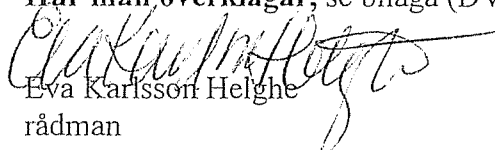
Av punkten B.3. i förfrågningsunderlaget framgår att ingående ämnen inte ska vara klassificerade som giftiga, mycket giftiga, cancerframkallande,

mutagena eller reproduktionstoxiska med riskfraserna R23, R24, R25, R26, R27, R28, R39, R40, R45, R46, R48, R49, R60, R61, R62, R63 samt R68, enligt Kemikalieinspektionens föreskrifter (KIFS 2005:7 med ändringar) om klassificering och märkning av kemiska produkter eller EG:s ämnesdirektiv (67/548/EEG med ändringar).

Av Rekals säkerhetsdatablad avseende deras produkt Power Ex framgår att ämnet natriumnitriilotriacetat (NTA) ingår med en halt av 15-30 %. Det framgår vidare att NTA har farokod Xn (hälsoskadlig) och riskfraserna R22 och R36. NTA har EG-nr 2257686. Av EG:s ämnesdirektiv (67/548/EEG med ändringar) sidan 45 framgår att NTA med halter mellan 5 – 20 % ska märkas med riskfras R40. Halter mellan 20-25 % ska märkas med riskfraserna R36 och R40 och halter på 25 % och mer ska märkas med riskfraserna R22, R36, och R40.

Därmed kan konstateras att det ingående ämnet NTA enligt EG:s ämnesdirektiv (67/548/EEG med ändringar) även ska märkas med riskfras R40 varpå Rekals offererade produkt Power Ex, enligt förvaltningsrättens mening, inte uppfyller ska-kravet i förfrågningsunderlaget punkt B.3. Borlänge kommun har därmed, genom att inte förkasta Rekals anbud, agerat i strid med de grundläggande principerna i LOU. Till följd av Borlänge kommuns agerande får bolaget i vart fall anses riskerat att lida skada. Eftersom Borlänge kommun inte, enligt förvaltningsrättens mening, kan anses ha påverkat upphandlingen i dess konkurrensuppsökande skede behöver upphandlingen inte göras om. Upphandlingen får dock inte avslutas förrän rättelse har skett på så sätt att utvärderingen görs om med bortseende från Rekals anbud.

**Hur man överklagar**, se bilaga (DV 3109/1c).

  
Eva Karlsson Helghe  
rådman



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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. 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 ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska 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 förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.