



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**
Enhet 2
Ida Jerdmyr

DOM
2012-06-18
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
1813-12 E
Domare 2:2

SÖKANDE

Calles Färghall, 556098-7587
Järnvägsgatan 14
332 30 Gislaved

MOTPART

Gislaveds kommun
Upphandlingsenheten
Stortorget 1
332 80 Gislaved

SAKEN

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

KONKURRENSVEKET	
2012-06-21	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bestämmer att upphandlingen, såvitt avser produktgruppen städkemikalier och redskap, får avslutas först sedan rättelse har skett genom en ny utvärdering i enlighet med vad som anges i domskälen.

Förvaltningsrätten avslår ansökan i övrigt.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Gislaved kommun genomför för den egna kommunen, Stiftelsen Gisleparken, Stiftelse Torghuset samt Gnosjö och Hylte kommuner upphandling (öppen upphandling) av städ- och kemartiklar. Upphandlingen är uppdelad på tre produktgrupper; papper och personlig hygien, städkemikalier och redskap respektive maskindiskmedel och tvättmedel till Solängstvädden. Prövningen av anbuderna sker i tre steg. Kommunen kommer att anta det mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet. Genom tilldelningsbeslutet tilldelades Papyrus Sverige AB (Papyrus) kontraktet avseende samtliga produktgrupper.

Dok.Id 71463

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00
E-post:
forvaltningsratten@jonkoping.dom.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

Calles Färghall yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts genom ny utvärdering varvid anbudet från Papyrus ska förkastas. Calles Färghall yrkar även att det egna anbudet ska rättas. Calles Färghall anför i huvudsak följande. – Förfrågningsunderlaget, såvitt avser produktgrupperna städkemikalier och redskap samt maskindisk och tvättmedel till Solängstvädden, är bristfälligt; det framgår inte vilka grunduppgifter kommunen efterfrågar. Tilldelningsbeslutet har därför grundats på olika underlag från anbudsgivarna. I fråga om Papyrus anbud *städkemikalier och redskap* anför Calles Färghall följande:

- Det ifrågasätts varför efterfrågad kvalitet ej har erhållits vad gäller moppar i position 221+222 samt 230+231 p.g.a. den stora prisskillnaden till övriga anbudsgivare.
- Det ifrågasätts varför efterfrågad kvalitet ej erhållits i position 253 gällande torkduk likvärdig med Vileda Microclean, vilken anges som måttstock. Även här är det för stor prisskillnad för att rätt kvalitet ska ha erhållits.
- Vad gäller position 359 har ej efterfrågad produkt lämnats. Den angivna är ej elektrisk.
- Kravspecifikationen är ej komplett ifylld vad gäller positionerna med kemartiklar. I kravspecifikationen anges att kolumn F till O ska fyllas i av anbudsgivaren. Det finns inga uppgifter i kolumnen pris/l angivna, vilket innebär att det ej går att kontrollera att rätt dos pris/l är rätt och att kommunen därmed inte kan veta verkligt pris.

I fråga om Papyrus anbud *städkemikalier och redskap* anför Calles Färghall följande:

- De anser sig missgynnade i poängen gällande miljömärkning. De artiklar som i Papyrus anbud har en MRS-märkning är identiska med artiklarna i deras anbud. Deras artiklar ska därför tilldelas miljöpoäng.

- Disktabletter i position 375 ger ej en korrekt summa eftersom olika förpackningar innehåller olika mängd/antal. Den förpackning de har angivit innehåller 70 st och det blir 0,89 kr/st. I Papyrus anbud står inget angivet, på deras hemsida kan dock utläsas att deras förpackning innehåller 25 st och det blir 2 kr/st.
- Hänsyn har inte tagits till volym och literpris i förhållande till brukslösningspriset och det innebär att disktablettorna i position 375 får en totalt avgörande betydelse för anbudet trots att det är en av den minsta totalsumman av årsinköpen.
- Kravspecifikationen är ej komplett ifylld vad gäller positionerna med kemartiklar. I kravspecifikationen anges att kolumn F till O ska fyllas i av anbudsgivaren. Det finns inga uppgifter i kolumnen pris/l angivna. Detta innebär att det ej går att kontrollera att rätt dos pris/l är rätt och att kommunen därmed inte kan veta verkligt pris.

Det egna anbudet bör rättas vad gäller position 362 *maskindisk och tvättmedel till Solängstvädden*. Det har gjorts ett räknefel vad gäller doseringen. Det angivna kilopriset är 22,70 och doseringen är 9 g per kilo. Detta ger ett brukslösningspris på 0,204 och inte 1,204 och en årskostnad om 51,40 istället för 301,00.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför följande. Under punkt 4.2 i anbudsinbjudan framgår tydligt vilka kriterier som gäller för upphandlingen och hur dessa viktas. Det av Calles Färghall påtalade räknefelet har inte uppmärksamrats vid utvärderingen; felet påverkar dock inte slutresultatet. I fråga om position 221, 222, 230, 231, 253 samt 359 kan kommunen inte påvisa att efterfrågade kvalitéer inte offererats. De kolumner i kravspecifikationen där kommunen inte efterfrågat uppgifter har varit gråmarkerade. Att det är brukslösningspriset som kommer att utvärderas framgår tydligt. Detta påverkar inte anbudsvärderingen. Kommunen har i fråga om miljömärkning utvärderat respektive anbud för sig; de produkter

där miljömärkning är angiven av anbudsgivare har prövats. Om någon miljömärkning inte angetts av anbudsgivaren har ingen ytterligare kontroll gjorts av kommunen.

Vad gäller disktabletter, position 375, framgår av publicerade frågor och svar att anbudsgivare måste göra en omräkning så att offererad produkt och dess pris motsvarar det som efterfrågas i kravspecifikationen.

Calles Färghall har därefter anfört följande. Det framgår inte av kravspecifikationen att de gråa fälten inte behöver fyllas i. Eftersom väsentliga nyckeltal saknas går det inte att räkna fram total årskostnad. Enligt förfrågningsunderlaget ska miljömärkningen vara tredjepartscertifierad "eller likvärdig". Enligt Miljöstyrningsrådet (MSR) är rådets miljömärkning inte tredjepartscertifierad. Samtliga anbudsgivare bör beredas tillfälle att i förekommande fall komplettera offererade produkter med sådan märkning.

Kommunen har därefter anfört att MSR:s märkning har godtagits vid utvärderingen, även avseende Calles Färghall.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingen på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 9 kap. 8 § LOU får en upphandlande myndighet tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet.

Enligt 16 kap. 4 § LOU får en allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling. Enligt 16 kap. 6 § LOU ska 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 har lidit eller kan komma att lida skada, rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I mål om ingripande 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 han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Vad Calles Färghall anfört visar inte att förfrågningsunderlaget tillsammans med meddelade frågor och svar uppvisar sådana brister som medför att ett ingripande med stöd av LOU kan ske.

Städkemikalier och redskap

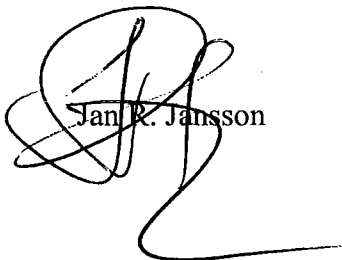
Kommunen har såvitt avser position 359 efterfrågat ”Elektrisk mattsopare, uppladdningsbar, rostfri”. Enligt Calles Färghall är den mattsopare Papyrus offererat inte elektrisk. Kommunen har lämnat denna uppgift obestridd. Den offererade produkten uppfyller därmed inte i förfrågningsunderlaget uppställt krav. Anbudet borde därför inte ha utvärderats. Kommunen har därför agerat i strid med LOU genom att utvärdera anbudet. Calles Färghall har lidit eller kan komma att lida skada. Upphandlingen i denna del får avslutas först sedan rättelse har gjorts genom ny utvärdering.

Maskindisk och tvättmedel till Solängstvädden

I kravspecifikationen ska anbudsgivarna ange miljömärkning av produkter i förekommande fall. Såväl Papyrus som Calles Färghall har uppgett MSR som miljömärkning rörande vissa produkter. Det kan därför inte anses diskriminerande att kommunen har tilldelat båda anbudsgivarna högre poäng till följd av att de har uppgett MSR-märkning. Vad gäller position 375 får det anses framgå av förfrågningsunderlaget och därefter publicerade frågor och svar att det är brukslösningspriset som efterfrågas och kommer att utvärderas. Vad Calles Färghall anfört medför inte att grund föreligger att ingripa med stöd av LOU.

Enligt kommunen har den av Calles Färghall åberopade felräkningen avseende position 362 inte inverkat på slutresultatet. Yrkandet föranleder därför ingen förvaltningsrättens åtgärd.

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



Jan K. Jansson