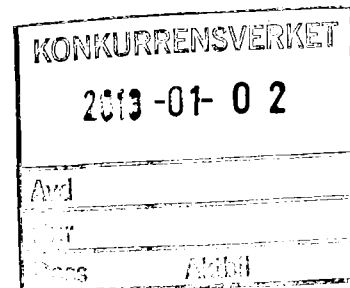




SÖKANDE

Diversey Sverige AB, 556615-2525

Ombud: Jan Danielsson
Diversey Sverige AB
Box 47313
100 74 Stockholm



MOTPARTER

1. Jönköpings kommun, Upphandlingsenheten
551 89 Jönköping

Ombud: Thomas Nordqvist
Jönköpings kommun
Stadskontoret, 551 89 Jönköping

2. Mullsjö kommun
Box 800, 565 18 Mullsjö

3. Habo kommun
Box 212, 566 24 Habo

4. Bostads AB Vätterhem, 556012-3704
Box 443, 551 16 Jönköping

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen, i den del som avser maskin-diskmedel, får avslutas först efter att rättelse har skett i form av en ny utvärdering eftersom den vinnande leverantörens anbud inte har uppfyllt skravet avseende återströmningsskydd i punkt 5.1.3 Kemiskt tekniska produkter för disk.

framkom dragit slutsatsen att Rekals produkt Indus kan erbjuda samma tekniska prestanda som referensprodukten.

Av punkt 5.2.2 i förfrågningsunderlaget framgår hur utvärdering kommer att göras beträffande andelen av antalet offererade städkemiska produkter som har licens enligt Svanen eller Bra Miljöval. Miljömärkta produkter har därefter givits ett mervärde enligt p 5.2.2.

Sammantaget anser kommunen i denna del att den av Rekal offererade produkten Indus är en likvärdig produkt då de båda produkterna funktionsmässigt är lika. Eftersom Indus är licensierad enligt Svanen har Rekal tilldelats ett mervärde enligt p. 5.2.2.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

I 16 kap. 4 § LOU anges bl.a. följande. Efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling.

I 16 kap. 6 § LOU anges följande. 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Återströmningsskydd

I förfrågningsunderlaget p. 5.1.3 Kemiskt tekniska produkter för disk anges bl.a. följande under rubriken *Doseringsutrustning*: "Doseringsutrustningen ska vara försedd med återströmningsskydd (SS-EN 1717), certifikat ska bifogas anbudet". Enligt vad kommunen anför förseddes denna text med tillägget "eller likvärdigt" vilket avsåg ska-kravet på certifikat. Ett anbud innehållande en funktion som överensstämmer med certifieringen och garanterar att kemikalier inte kommer ut i dricksvattenledningarna eller ett system med liknande funktion ska därmed också anses uppfylla ska-kravet i detta avseende.

Frågan i målet är om den funktion som den vinnande leverantören Rekal presenterat i sitt anbud kan anses likvärdig med funktionen i certifieringen.

I användarlicensen till EN 1717:2000 anges bl.a. följande: "Riktningen hos flödet till den behållare som vid atmosfärstryck fylls via ett luftgap typ AA, ska vara nedåt och får inte avvika mer än 15 grader från lodlinjen". Av den skiss som Rekal bifogat sitt anbud på baksidan av nämnda användarlicens framgår att vattenflödet i Rekals funktion kommer underifrån.

Förvaltningsrätten bedömer mot denna bakgrund att den funktion som Rekal presenterat i sitt anbud inte kan anses likvärdig med den certifierade funktionen. Rekal har därmed inte uppfyllt ska-kravet i nu aktuellt avseende. Detta är för övrigt ostridigt mellan parterna. Kommunen har därmed brutit mot bestämmelsen i 1 kap. 9 § LOU.

Sortiment

Förvaltningsrätten finner att det som Diversey anför inte ger stöd för att kommunen har brustit mot bestämmelserna i LOU när det gäller frågan om bedömningen av den produkt som Rekal har presenterat i sitt anbud. Som framgått ovan finns det ändå skäl att förordna om åtgärd enligt LOU då Rekal inte har uppfyllt ska-kravet under punkt 5.1.3 avseende återströmningsskydd.

Åtgärd enligt LOU

Eftersom tilldelningsbeslutet fattats i strid med bestämmelserna i LOU och detta måste anses ha medfört att Diversey har lidit eller kan komma att lida skada finns grund för att besluta om ingripande enligt LOU.

Kommunen anför att det är tillräckligt att utvärderingen görs om för det delområde som är aktuellt i målet, dvs. när det gäller upphandlingen av maskindiskmedel.

Förvaltningsrätten konstaterar att Diversey i sin begäran om överprövning har angivit att ansökan endast gäller den del av upphandlingen som avser maskindisk. Förvaltningsrätten finner därför att det är tillräckligt att utvärderingen avseende delområdet maskindiskmedel görs om. Upphandlingen, i den del som avser maskindiskmedel, ska därför få avslutas först efter att rättelse har skett i form av en ny utvärdering.

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



Jenny Förslund