



SÖKANDE

Intersolia Sweden AB, 556701-8576
Gamletullsgatan 12
302 27 Halmstad

MOTPART

Region Västernorrland
871 85 Härnösand

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2019-09-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Region Västernorrland (regionen) genomför upphandlingen Kemikaliehanteringsystem med dnr 18RS1708. Upphandlingen genomförs som en förenklad upphandling. Tilldelningsbeslut fattades den 15 oktober 2019 varvid EcoOnline AB (EcoOnline) antogs som leverantör.

YRKANDEN M.M.

Intersolia Sweden AB (Intersolia) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att tilldela uppdraget till nästa leverantör på tur som uppfyller upphandlingens obligatoriska krav, d.v.s. Intersolia. Till stöd för ansökan anför Intersolia i huvudsak följande. Enligt kravet i upphandlingsdokumentens punkt 5.2 ska säkerhetsdatablad kopplade till regionens kemikalier/kemiska produkter uppdateras regelbundet av systemleverantören minst vart tredje år. Intersolia uppfyller kravet och har satt priset därefter. Med tanke på prisbilden ser det ut som övriga leverantörer, förutom EcoOnline, även gjort denna tolkning. EcoOnline har angett att kunden ansvarar för att informera leverantörer om ny e-postadress dit de kan skicka uppdateringar av säkerhetsdatabladet samt att detta inte gäller leverantörer som själva publicerar och uppdaterar säkerhetsdatabladet direkt i databasen. Svaret från EcoOnline visar att de inte uppfyller kravet då de skriver att kunden ansvarar för att informera leverantörer om vart de ska skicka uppdateringar av säkerhetsdatabladet samt att de också skriver att det inte gäller leverantörer som själva uppdaterar säkerhetsdatabladet direkt i databasen. EcoOnline skriver att säkerhetsdatabladet uppdateras när det kommit en uppdatering och visar också med detta svar att de inte uppfyller kravet då de säger att deras säkerhetsdatablad enbart uppdateras när det har kommit en uppdatering. Då de tidigare angett att leverantören ansvarar för uppdatering så är det inte tydligt när säkerhetsdatablad uppdateras eftersom EcoOnline själva inte ansvarar för uppdateringen av säkerhetsdatabladsen.

I anslutning till punkt 5.5 har EcoOnline svarat att information läggs in på två sätt av tillverkare och importörer som skriver sina säkerhetsdatablad direkt i EcoOnlines system vilket leder till automatiska uppdateringar. Även här visar EcoOnlines svar att de inte uppfyller kravet eftersom det står att tillverkare och importörer uppdaterar säkerhetsdatablad direkt i systemet och att EcoOnline inte själva uppdaterar säkerhetsdatablad. Det bör vara så som övriga anbudsgivare har tolkat det, att säkerhetsdatablad ska uppdateras av systemleverantören.

Regionen bestrider Intersolias begäran om överprövning och anför i huvudsak följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU. Intersolia har därför inte lidit skada eller riskerat att lida skada varför stöd saknas för ingripande enligt LOU. Regionen har i punkt 5.2 ställt kravet att säkerhetsdatablad kopplade till regionens kemikalier/kemiska produkter ska uppdateras regelbundet av systemleverantören minst vart tredje år om ett nytt säkerhetsdatablad finns tillgängligt från leverantören. Intersolia menar att EcoOnline inte uppfyller kravet. EcoOnline har i sitt anbud uppgivit att endast det senaste databladet visas när användaren klickar på säkerhetsdatablad för en produkt men att tidigare versioner också kan nås genom att användaren klickar sig fram i databasen. När det har kommit en uppdatering uppdateras säkerhetsdatabladet och regionen menar att EcoOnline uppfyller kravet då uppdatering sker så snart ett nytt säkerhetsdatablad finns tillgängligt. Regionen ser inget hinder med upplägget att regionen som kund ska informera sina leverantörer av kemiska produkter om vart de ska skicka sina säkerhetsdatablad för att EcoOnline ska uppdatera dem i systemet. Det är EcoOnline som systemleverantör som ansvarar för att inskickade säkerhetsdatablad uppdateras i systemet.

Regionen har i punkt 5.5 i upphandlingsdokumenten ställt kravet att systemleverantören ska ansvara för att all information som finns registrerad i kemi-

kaliehanteringssystemet är korrekt och överensstämmer med det säkerhetsdatablad som leverantören av kemikalierna/kemiska produkten tillhandahåller. Intersolia menar att EcoOnline inte uppfyller det ställda kravet. EcoOnline har i sitt anbud uppgivit att information läggs in av tillverkare och importörer som skriver sina säkerhetsdatablad direkt i EcoOnline:s system vilket leder till automatiska uppdateringar. EcoOnline har även en avdelning som kontinuerligt arbetar med att uppdatera övriga blad i systemet. Regionen är av uppfattningen att EcoOnline uppfyller kravet eftersom EcoOnline tar fullt ansvar för att se till att den information som finns i kemikaliehanteringssystemet är korrekt och överensstämmer med säkerhetsdatabladet. EcoOnline får därmed anses genomföra den kvalitetssäkring som regionen ställt krav på. Regionen ser inga hinder med att tillverkare och importör uppdaterar direkt i systemet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling (20 kap. 4 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i samma 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 (20 kap. 6 § LOU).

Utredningen i målet

Av upphandlingsdokumenten framgår bl.a. följande:

KRAVSPECIFIKATION KEMIKALIEHANTERINGSSYSTEM

KRAV OCH INFORMATION

5 KRAV PÅ KEMIKALIEHANTERINGSSYSTEMET

5.2 SÄKERHETSATABLAD

Kemikaliehanteringssystemet ska tillhandahålla säkerhetsdatablad för de kemikalier/kemiska produkter som hanteras av Region Västernorrland.

I varje arbetsplats aktuella kemikalieförteckning ska enbart det senaste/gällande säkerhetsdatabladet från den aktuella leverantören finnas tillgängligt för respektive kemikalie/kemisk produkt.

I systemet ska det även gå att hitta tidigare versioner av registrerade kemikalier/kemiska produkters säkerhetsdatablad.

Systemleverantören ska så långt det är möjligt ansvara för att säkerhetsdatabladen i systemet är på svenska, där lagstiftningen kräver detta.

Säkerhetsdatablad kopplade till Region Västernorrlands kemikalier/kemiska produkter ska uppdateras regelbundet av systemleverantören minst var tredje år, förutsatt att ny version av säkerhetsdatablad finns tillgänglig från leverantör av kemikalie/kemisk produkt. I samband med detta ska även övriga uppgifter kopplade till kemikalierna/kemiska produkterna uppdateras i kemikaliehanteringssystemet, såsom tillhörande risk- och skyddsinformation, leverantörer och leverantörernas artikelnummer.

I systemet ska det kunna gå att utläsa datum för när ett säkerhetsblad har blivit uppdaterat. Om leverantören av kemikalie/kemisk produkt inte kan tillhandahålla ny version av säkerhetsdatablad, när systemleverantören efterfrågat nytt säkerhetsdatablad, ska detta kunna utläsas i systemet.

5.5 KEMIKALIEINFORMATION I SYSTEMET

Systemet ska minst innehålla följande information om respektive kemikalie/kemisk produkt som hanteras inom Region Västernorrland: handelsnamn/produktnamn, synonymer (i de fall det är aktuellt), leverantörens artikelnummer (i de fall det är aktuellt), ingående ämnen och halter, CAS-nr (i de fall det är aktuellt), leverantör (av kemikalie/kemisk produkt), flampunkt samt klassificering och märkning.

Systemleverantören ska ansvara för att all information som finns registrerat i kemikaliehanteringssystemet är korrekt och överensstämmer med det säkerhetsdatablad som leverantören av kemikalien/kemiska produkten tillhandahåller. Kvalitetssäkring av dessa uppgifter för samtliga kemikalier/kemiska produkter i systemet ska ske av systemleverantören anställd personal.

I en avdelnings samlade kemikalieförteckning ska det för varje kemikalie/kemisk produkt direkt synas kemikalien/den kemiska produktens faropiktogram samt vem som är leverantör. Dessa uppgifter ska också finnas med vid utskrift av kemikalieförteckningen.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagstiftningen eller någon av de gemenskapsrättsliga bestämmelserna som bär upp denna lagstiftning samt att den som begär överprövning lidit eller i vart fall riskerat att lida skada av den upphandlande myndighetens brott mot LOU. I upphandlingsmål gäller som huvudprincip att domstolen är bunden av vad parterna anfört. Den part som gör gällande att en upphandling är felaktig ska därför på ett klart sätt ange vilka omständigheter han grundar sin talan på (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Intersolia har anfört att EcoOnline inte uppfyller kravet på att systemleverantören uppdaterar säkerhetsdatabladet samt att det inte är tydligt när säkerhetsdatabladet uppdateras. Regionen har anfört att upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU och att EcoOnline uppfyller de krav som regionen ställt i punkterna 5.2 och 5.5 i upphandlingsdokumenten.

Av upphandlingsdokumenten framgår att tillverkare och importörer skriver sina säkerhetsdatablad direkt i EcoOnlines system vilket leder till automatiska uppdateringar. Regionen ska informera leverantörer som inte själva publicerar och uppdaterar säkerhetsdatablad direkt i databasen om en e-post-

adress dit uppdateringar kan skickas. Uppdatering av säkerhetsdatablad i databasen sker så snart ett nytt säkerhetsdatablad finns tillgängligt. Systemleverantören ansvarar för att inskickade säkerhetsdatablad uppdateras i systemet samt för att den information som finns i kemikaliehanteringssystemet är korrekt och överensstämmer med säkerhetsdatabladet.

Mot bakgrund av ovanstående gör förvaltningsrätten bedömningen att det i målet inte kommit fram något som visar att det vinnande anbudet inte uppfyller de obligatoriska krav som regionen ställt i den aktuella upphandlingen. Det har inte heller kommit fram något som visar att regionen under upphandlingsförfarandet brutit mot någon av de grundläggande principerna för offentlig upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU. Det saknas som följd av det skäl att ingripa i upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05).

Robert Dalman
rådman

Målet har föredragits av föredragande juristen Erika Nyman Jonsson.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

