



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2015-10-22
Meddelad i
Växjö

Mål nr
2796-15

SÖKANDE

Asarums Bageri AB
Karlshamnsvägen 24
375 33 Mörrum

MOTPART

Karlshamns kommun
Upphandlingsenheten
Rådhuset
371 81 Karlshamn

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015 -10- 23	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Asarums Bageri AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 122481

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Karlshamns kommun har genomfört en upphandling kallad "Färskt matbröd och konditorivaror UH 2014-31". Upphandlingsformen var öppet förfarande. Karlshamns kommun avsåg att anta budet med lägsta pris. Två anbud kom in vilka båda kvalificerade sig till fortsatt utvärdering. Stures Bageri Sture Rosenqvist AB (Stures Bageri) tilldelades uppdraget.

Asarums Bageri AB (Asarums) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att utvärderingen rättas på så vis att anbudet från Stures Bageri förkastas och i andra hand att upphandlingen avbryts och att underlaget annonseras på nytt med relevanta siffror. I huvudsak anförs följande. Karlshamns kommun har angett felaktiga uppgifter i förfrågningsunderlaget vad gäller kvantiteter. Dessutom uppfyller inte Stures Bageris offererade produkter de i förfrågan ställda kraven. Vidare har det inte tagits hänsyn till kvalitet och leveranstider. Det går inte att sätta en tid till kl. 09:00 då det finns tider att passa från kl. 06:30. Sortimentet i upphandlingen stämmer inte utan det är tre poster som ska bort eftersom det är sorter som Karlshamns kommun inte handlar överhuvudtaget.

Karlshamns kommun anser att överklagandet ska avslås i sin helhet och anför bl.a. följande. Det står upphandlade myndigheter fritt att bestämma om kvantiteter, leveranstider och sortiment så länge som de EU-rättsliga huvudprinciperna iakttas. Förfrågningsunderlaget är i sin helhet komplett och står i god samklang med gällande lagstiftning.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (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.

Av 16 kap. 6 § LOU följer 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 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.

LOU ger inte närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad utöver vad som kommer till uttryck i de allmänt hållna bestämmelserna i 1 kap. 9 § samt 15 kap. 16 §. En av de grundläggande principerna för offentlig upphandling gäller kravet på transparens (öppenhet och förutsebarhet). Denna princip medför främst en skyldighet för den upphandlande myndigheten att lämna tydlig information om upphandlingen och det praktiska tillvägagångssättet vid denna. För att anbudsgivarna ska ges samma förutsättningar för anbuds-givningen måste förfrågningsunderlaget vara klart och tydligt och innehålla samtliga krav på det som upphandlas. En leverantör ska på grundval av förfrågningsunderlaget kunna avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen och en utvärderingsmodell ska vara utformad så att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat (jfr RÅ 2002 ref. 50).

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudregel att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter som talan grundar sig på (jfr RÅ 2009 ref. 69). Det är vidare den som ansökt om överprövning som har bevisbördan och som således ska visa – göra sannolikt – att upphandlingen skett i strid med LOU och att sökanden lidit eller riskerat lida skada på grund härav. Domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat.

Av tilldelningsbeslutet meddelat den 11 augusti 2015 framgår att det i upphandlingen kommit in två anbud. Karlshamns kommun utvärderade de båda anbuden enligt lägsta pris. Asarums anser att Karlshamn kommun i förfrågningsunderlaget angett felaktiga kvantiteter, leveranstider och sortiment, samt att Stures Bageris offererade produkter inte uppfyller de i förfrågan ställda kraven och att det inte tagits någon hänsyn till kvalitet.

Karlshamns kommun väljer själv vad som ska tillmätas betydelse, så länge det sker inom ramen för offentliga upphandlingars grundläggande principer. Detta grundar sig i att det är den upphandlande myndigheten som faktiskt ska köpa de varor eller tjänster som är föremål för upphandling. Det är därmed den upphandlande myndigheten som får anses bäst lämpad att utvärdera lämnade anbud utifrån de krav som har ställts i förfrågningsunderlaget (jfr Kammarrättens i Stockholm dom den 5 september 2012 i mål nr 2304-12). Förvaltningsrätten har tagit del av Karlshamns kommuns förfrågningsunderlag och anser att de kvantiteter, leveranstider och sortiment som kommunen angivit får anses godtagbara. Vad avser Asarums anförande att Stures Bageris offererade produkter inte uppfyller de i förfrågan ställda kraven och att hänsyn inte tagits till kvalitet anser förvaltningsrätten att Asarums genom de anförda omständigheterna inte gjort sannolikt att upphandlingen skett på ett inte godtagbart sätt. Asarums har därmed inte visat att Karlshamns kommun har brutit mot någon bestämmelse i LOU. Grund för ingripande mot upphandlingen saknas därför, varför ansökan ska avslås.

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



Per Hansson

Föredragande: David Nylén



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.