



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2016-03-07
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 705-16

SÖKANDE

Flink Reklam & Promotion AB, 556513-3922
 Höjdrodergatan 5
 212 39 Malmö

MOTPART

Region Skåne
 291 89 Kristianstad

SAKEN

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

| | |
|-------------------------|---------------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2016 -03- 0 7 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Flink Reklam & Promotion AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 306541

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fina@dom.se
 www.forvaltningsrattentalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Region Skåne genomför en upphandling av profilprodukter, dnr 1500302. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslut har Felestad Trading AB (Felestad) tilldelats kontraktet. Flink Reklam & Promotion AB (Flink) har placerat sig på andra plats.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING M.M.

Flink ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska besluta att vinnande anbud från Felestad ska granskas av oberoende sakkunnig. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Som grund för sin talan anför Flink i huvudsak följande.

I upphandlingen fanns ett stort antal och mycket specifika miljökrav på de önskade produkterna och det finns inte många produkter och företag som kan leva upp till de högt ställda miljökraven. Det är därför av intresse att kunna kontrollera riktigheten i Felestads anbud samt att utvärderingen gjorts på ett korrekt sätt. Regionen har sekretessbelagt samtliga begärda handlingar från Felestad. Genom att sekretessbelägga dessa uppgifter finns inte någon möjlighet att kontrollera och bevisa att upphandlingen inte genomförts på ett korrekt och objektivt sätt. För att förvissa sig om att Felestads anbud verkligen uppfyller de högt ställda miljökraven önskar Flink att anbudet ska granskas av en utomstående expert. Hur ska anbudslämnarna kunna vara säkra på att utvärderingar går korrekt till när man inte kan ta del av de dokument som ligger till grund för utvärderingen? Expertgruppen som utvärderat anbuderna besitter inte den sakkunskap som krävs för att granska produkterna ur ett miljöperspektiv. Transparensprincipen ska gälla hela upphandlingen dvs. även utvärderingen och tilldelningsbeslutet. Flink har hemställt att kammarrätten ska upphäva regionens beslut om sekretess. Flinks anbud uppfyller samtliga ställda krav och var därmed också högre.

Region Skåne bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Till tilldelningsbeslutet bifogades upphandlings- och resultatrapport. Region Skåne har därmed informerat anbudsgivarna om vem som tilldelats upphandlingen samt angett skälen för detta. Det är den upphandlande myndigheten som får anses bäst lämpad att utvärdera anbud utifrån de krav som ställts i förfrågningsunderlaget. Utvärderingen har genomförts av en expertgrupp och har genomförts i enlighet med vad som angivits i förfrågningsunderlaget. Upphandlingen strider inte mot LOU. Flink har inte visat att man lidit eller riskerar att lida någon skada.

Förvaltningsrätten har i beslut den 4 februari 2016 avslagit Flinks yrkande om att rätten ska besluta att Felestads anbud ska granskas av oberoende sakkunnig.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Flink gör gällande att bolaget vill granska Felestads produkter för att säkerställa att Felestads anbud uppfyller de ställda miljökraven. Det är den upp-

handlande myndigheten som har att utvärdera anbudet. Region Skåne har anfört att utvärderingen har genomförts av en expertgrupp och att den har genomförts i enlighet med vad som angivits i förfrågningsunderlaget. I mål enligt LOU ankommer det på den sökande att visa att grund för ingripande föreligger. Enligt förvaltningsrätten har Flink inte förmått visa att Felestads anbud inte uppfyller de ställda kraven. Vad Flink anfört om att sekretessbelagda handlingar inskränker möjligheten att kontrollera att utvärderingen har gjorts på ett korrekt och objektivt sätt samt att man överklagat Region Skånes sekretessbeslut till kammarrätten, föranleder ingen annan bedömning. Mot bakgrund härav finner förvaltningsrätten att det inte är visat att Region Skåne har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. LOU och Flinks ansökan härom ska därför avslås.

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



Louise af Klint

Maria Persson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.