



SÖKANDE

Urshultsbagarn AB, 556326-9546

MOTPART

Karlskrona kommun

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Karlskrona kommun har genomfört en upphandling avseende Färskt bröd och bakverk. Upphandlingen har skett som ett öppet förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (LOU). Kommunen avsåg att anta det anbud med lägst pris där priset räknades fram genom att från leverantörens total, enligt med anbudet bifogad prisbilaga, dra av fiktiva belopp baserade på upplevd kvalitet av de produkter som provsmakades. Vid anbudstidens utgång hade två anbud inkommit, varav Urshultsbagarn AB (Urshultsbagarn) var en. Båda anbuden kvalificerade sig vid utvärderingen. Den 5 februari 2020 meddelade kommunen tilldelningsbeslut varigenom annat bolag än Urshultsbagarn tilldelades uppdraget.

Urshultsbagarn ansöker om överprövning av upphandlingen och anför i huvudsak följande. Anbudsgivarnas ekonomiska situation har inte granskats fackmannamässigt. Samtliga anbudslämnare bör kontrolleras och jämföras på ett sakkunnigt sätt gällande anbudsgivarnas finansiella och ekonomiska

ställning. Anbudsgruppen har missat att kontrollera de båda aktörernas tekniska förmåga och kapacitet. Juryn tar inte hänsyn till anbudets krav på leverans från en enda aktör. Den vinnande anbudsgivaren tillåts anlita en annan leverantör, trots att upphandlingen inte är delbar. Inga certifikat gällande EU-ekologiskt har bifogats och inga certifikat från den vinnande anbudsgivarens leverantör. Det är endast Urshultsbagarn som lever upp till samtliga krav i upphandlingsdokumenten.

Kommunen bestrider bifall till överprövningen och anför i huvudsak följande. En anbudsgivares finansiella och ekonomiska kapacitet bedöms genom en kontroll mot Skatteverket. Endast vinnande anbud kontrolleras enligt 4 kap. 12 § LOU. Kontroll av den tekniska förmågan och kapaciteten görs enbart på det vinnande anbudet. Upphandlingen är inte delbar, endast en leverantör antas. Den vinnande anbudsgivaren har i sitt anbud inte angivit någon underleverantör och kommunen utgår ifrån att så är fallet. I upphandlingen ställs dock inga krav på att allt bröd måste vara bakat från samma bageri. Gällande certifikat ställs i upphandlingen endast krav på att de efterfrågade certifikaten ska bifogas anbudet. Det vinnande anbudet uppfyller samtliga krav.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande myndigheter 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. (Se 4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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. (Se 20 kap. 6 § LOU).

Aktuellt förfrågningsunderlag

Av förfrågningsunderlagets kap. 4.1 Allmänt framgår bl.a. följande.

Bedömning av anbudsgivare och anbud görs i tre steg:

1. Kontroll av anbudets form och kvalificering av anbudsgivare

Vid anbudsöppning kontrolleras att anbudet uppfyller ställda formkrav och att anbudsgivaren är kvalificerad enligt ställda krav.

2. Kontroll av anbudets innehåll

Om anbudet uppfyller formkraven och anbudsgivaren bedöms vara kvalificerad sker en kontroll av att anbudet uppfyller övriga obligatoriska krav (ska-krav).

3. Utvärdering av anbudet

Om anbudet i alla delar uppfyller upphandlingens obligatoriska krav utvärderas detta. Så kallad begränsad kontroll kan komma att ske. Det innebär att endast vinnande anbud och anbudsgivare kontrolleras på punkt 1 och 2 ovan.

Av förfrågningsunderlagets kap. 5.16.2 EU-ekologisk vara framgår bl.a. följande.

Produkter ska uppfylla kriterier enligt Förordning (EG) 834/2007 av den 28 juni 2007 om ekologisk produktion och märkning av ekologiska produkter. Förslag till verifikat:

- Certifieringssystem som uppfyller kravet, t.ex. EU-ekologiskt
- Märkning på produkten

Av förfrågningsunderlagets kap. 6.10 Underleverantör framgår bl.a. följande.

Leverantören får inte anlita annan att fullgöra hela eller delar av uppdraget utan skriftligt godkännande från Karlskrona kommuns upphandlingsavdelning. Om underleverantör anlitas ansvarar Leverantören alltid gentemot Beställaren för underleverantören som för Leverantörens egen del enligt detta avtals samtliga villkor.

Förvaltningsrättens bedömning

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 4 kap. 1 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (se RÅ 2009 ref. 69).

Av aktuellt förfrågningsunderlag framgår att begränsad kontroll kan komma att ske av anbud. Vad Urshultsbagarn har anfört beträffande att samtliga anbuds lämnare bör kontrolleras och jämföras medför således inte att det finns skäl för ingripande enligt LOU. Inte heller visar det Urshultsbagarn i övrigt har anfört att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Kristina Jonsson
rådman

Föredragande: Maria Gustafsson



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.