



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2016-01-15
Meddelad i
Malmö

Mål nr
13260-15

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Sydöstbagerierna ekonomisk förening, 769604-6239
Industrigatan 20
291 36 Kristianstad

MOTPART

Region Skåne
291 89 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2016-01-15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Sydöstbagerierna ekonomisk förenings yrkande om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 297912

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: kansli1.fma@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Region Skåne genomför en upphandling av färskt bröd (dnr 1500344). Av tilldelningsbeslut den 2 december 2015 framgår att regionen beslutat att teckna avtal med Stures Bageri S. Rosenquist (Stures) avseende del B i upphandlingen.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Sydöstbagerierna ekonomisk förening (Sydöstbagerierna) ansöker om överprövning av upphandlingen såvitt avser del B och anför sammanfattningsvis att Stures inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. Till utveckling av talan anför Sydöstbagerierna bl.a. följande.

Ekonomisk ställning, punkt 1.2.7

Stures har tvingats göra en kontrollbalansräkning då deras aktiekapital per 2013-06-30 var till fullo förbrukat enligt 25 kap. 13 § aktiebolagslagen. Samma förfarande gjordes under 2014, då bolagets aktiekapital åter var förbrukat per 2014-06-30. Bolagets årsredovisningar bifogas.

Teknisk förmåga och kapacitet, punkt 1.2.8

Den 12 maj 2015 levererade Coop Bageri 190 st tårtor till Helsingborgs sjukhus. Ordern av dessa hade kommit till Stures men de hade inte kapacitet att producera denna volym, se bifogat mail.

Ekologiska produkter, punkt 2.2.1

Stures har ingen tillverkning av ekologiska produkter i sitt bageri utan köper ekologiska produkter i butik. Detta innebär, förutom att de inte tillgodoser

Region Skånes krav på ekologiska produkter, även att det köpta brödet kommer regionen tillhanda en dag senare.

- Ekologiskt Rågbröd Garant (Hemköp, Willys)
- Ekologiskt Frörik Coop bageri (Coop City Kristianstad)
- Ekologiskt Fröbulle Coop (Coop City Kristianstad)

Minst två (2) offererade bröd ska vara ekologiska vid avtalsstart och minst ett (1) ekologiskt bröd ska tillkomma varje år. Det finns inte något bröd som heter Fröbulle Coop. Två stycken eko-bröd är inte godkända vilket innebär att Stures endast har ett ekologiskt bröd i upphandlingen.

Region Skåne bestrider ansökan och anför bl.a. följande.

Ekonomisk ställning

De årsredovisningar som Sydöstbagerierna hänvisar till är för tidigare år och inkluderar inte 2015. Av årsredovisningarna framgår även att Stures har upprättat kontrollbalansräkningar som visar att aktiekapitalet är intakt. Stures kreditvärdighet överstiger dessutom med stor marginal det uppställda kravet i 1.2.7 i förfrågningsunderlaget, då Stures har en kreditvärdighet på 81.

Teknisk förmåga och kapacitet

Sydöstbagerierna hänvisar till leverans av tårtor som beställdes från ett annat avtal. Antalet uppskattade tårtor i det aktuella upphandlingsområdet är dessutom endast 100 per år. Det Sydöstbagerierna anför visar inte på något sätt att Stures inte skulle ha tillräcklig teknisk förmåga eller kapacitet att utföra uppdraget. Det är dessutom möjligt att vid utförandet av uppdraget

använda sig av underleverantörer. Det finns ingen anledning att misstänka att Stures inte uppfyller kravet i 1.2.8.

Ekologiska produkter

Det är den upphandlande myndigheten som får anses vara bäst lämpad att utvärdera lämnade anbud utifrån de krav som ställts i förfrågningsunderlaget. I förfrågningsunderlaget har det uppställts ett krav på att "anbudsgivaren ska ange vilka offererade två artikelnummer och produktnamn som är ekologiska eller kommer att vara ekologiska vid avtalsstart." Stures har angett produkterna "Ekologiskt rågröd Garant" och "Ekologiskt frörik Coop Bageri". Det verkar vara ostridigt att "Ekologiskt frörik Coop Bageri" är ett godkänt ekologiskt bröd. "Ekologiskt rågröd Garant" blev godkänt i det andra smaktestet, vilket innebär att båda bröden är godkända. Stures uppfyller således det uppställda kravet. Att Stures inte har någon egen tillverkning av ekologiska produkter utan köper dessa av andra leverantörer behöver inte medföra att brödet kommer att komma Region Skåne tillhanda en dag senare. Vad Sydöstbagerierna anför visar inte att Stures inte kan leverera två olika sorters dagsfärska ekologiska bröd.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på

talans av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

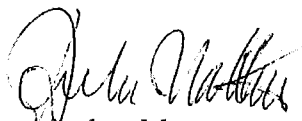
Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

Ett anbud som inte uppfyller de krav som ställs i förfrågningsunderlaget i en upphandling får i regel inte antas.

Sydöstbagerierna gör gällande att anbudet från Stures inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlagets avsnitt 1.2.7, 1.2.8 och 2.2.1. De av Sydöstbagerierna åberopade omständigheterna visar dock inte att nämnda krav inte är uppfyllda. Något skäl för ingripande enligt LOU föreligger därmed inte.

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


Anders Mattsson

Anna Aktermo 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.