



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2017-09-07
Meddelad i Växjö

Mål nr
1897-17

SÖKANDE

Floristhuset i Västervik AB, 556287-6465
Storgatan 34
593 33 Västervik

MOTPART

Landstinget i Kalmar län
Box 601
391 26 Kalmar

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2017-09-08	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 162740

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

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

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

YRKANDEN M.M

Landstinget i Kalmar län (härefter Landstinget) har genomfört en upphandling av blommor att användas bland annat för uppvaktning och avtackning. Upphandlingsformen var förenklat förfarande. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet avsågs att antas. Enligt tilldelningsbeslut den 8 maj 2017 inkom sex anbud. Upphandlingen var delbar på tio driftområden men anbud inkom enbart till driftområdena 1,2 och 10. Andra anbudsgivare än Floristhuset i Västervik AB (härefter Floristhuset) tilldelades uppdraget.

Floristhuset lämnade anbud på driftområde 10 och ansöker om överprövning av upphandlingen. Floristhuset yrkar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. Den upphandlande enheten har brustit i förfrågningsunderlaget och kravet angående leveranser är inte transparent. Det strider även mot likabehandlingsprincipen. Frågan är om den offererade leveransen sker till sjukhuset eller till kunden. Otydligheten har lett till att anbudsgivarna har tolkat kravet olika vilket framgår av anbuderna. En anbudsgivare har angett 0 kr för leverans och en annan 3 750 kr. Det är inte blommor som avgör upphandlingen utan leveransvillkoren. Floristhuset har lidit skada av Landstingets agerande och förlorat motsvarande 250 000 kr i intäkter.

Landstinget bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. I den avtalsmall som tillhörde förfrågningsunderlaget angavs klart och tydligt följande i punkt 6 avseende leveransvillkor: "Leverans skall ske av leverantören till på beställningen angiven leveransadress och på beställningen angiven leveransdag före kl. 11.00 (dock tidigast dagen efter beställning). Leverans skall lämnas i receptionen på den hälsocentral, tandvårdsklinik eller motsvarande som anges i beställningen. Leverans skall lämnas i informationen/receptionen i huvudentrén på det sjukhus som anges i beställningen (gäller endast driftområde 1,3 och 10.) Buketterna/leveransen skall vid leverans vara tydligt märkta med leveransadress, referensnummer samt refe-

renspersons namn och telefonnummer.” Genom avtalsmallen framgår att standardavtalet Alos 05 gäller. Enligt punkt 4 i Alos 05 ska leverans ske i enlighet med DDP Incoterms 2010. DDP innebär ”delivered duty paid” och är ett specifikt begrepp som innebär att om så avtalats ska leveransen ske dit köparen begär. Säljaren har på egen bekostnad att ordna med transport och lossa varan från transportmedlet på en plats köparen anvisat. Risken för varan övergår när säljaren levererat varan till den plats som angetts i avtalet. Varje normalt omsorgsfull och aktsam anbudsgivare har rimligen kunnat förstå vad som gäller avseende leveransvillkoren. Skillnaden mellan vinnande anbudet och Floristhusets var dessutom endast 1 125 kr dvs. ca fem procent. Bägge anbudsgivarna verkar därför ha räknat på samma sätt och förstått förfrågningsunderlaget likadant.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling upphävdes i samband med att lagen (2016:1145) om offentlig upphandling trädde i kraft den 1 januari 2017. I övergångsbestämmelserna anges dock att den upphävda lagen alltjämt ska tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Den upphävda lagen är alltså tillämplig vid bedömningen av den nu aktuella upphandlingen.

Enligt 1 kap. 9 § 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 framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1

kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Domstolen har enbart att pröva vad som omfattas av parternas yrkanden samt åberopade handlingar. I upphandlingsmål har som huvudregel den som ansöker om överprövning bevisbördan för att upphandlande myndigheten agerat felaktigt.

Floristhuset har synpunkter på att leveranskravet inte är tillräckligt tydligt och därför strider mot principen om transparens. Förfrågningsunderlaget består av administrativa föreskrifter, kravspecifikation och avtalsmall. I avtalsmallen under punkt 6 framgår att leverans sker till den adress som landstinget angett vid sin beställning. Leveransen ska lämnas i receptionen på den hälsocentral, tandvårdsklinik eller motsvarande som anges i beställningen. Det anges även i punkt 28 i avtalsmallen att standardavtalet Alos 05 gäller vid vissa förutsättningar. Under punkt K:2.7 i kravspecifikationen anges att buketterna ska levereras till av beställaren önskad leveransadress inom driftområdet. Den specifika leveransadressen för varje beställning får alltså leverantören inte reda på förrän kontraktet är tecknat och avrop görs. Det aktuella området som Floristhuset lämnat anbud på är driftområde 1 och Västerviks kommun. Leverans av blommor torde därför ske till någon av vårdinrättningarna inom kommunen. Syftet med upphandlingen var enligt förfrågningsunderlaget att bl.a. täcka behovet av blommor för uppvaktning och avtackning. Det ligger därför i sakens natur att exakta leveransadresser i detalj inte kan anges i förväg. Kraven på hur leverans ska ske får därmed anses vara tillräckligt tydligt formulerat. Vad Floristhuset har anfört visar under sådana förhållanden inte att Landstinget vid utvärderingen av anbuden har brutit mot någon bestämmelse i LOU. Inte heller vad Floristhuset i övrigt har anfört visar att Landstinget har agerat i strid mot LOU. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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

Ewa Nordström
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande: Helene Larsson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

