



SÖKANDE

JH Drivmedel & Service AB , 556711-0100

MOTPART

Kriminalvården

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner (LUK)

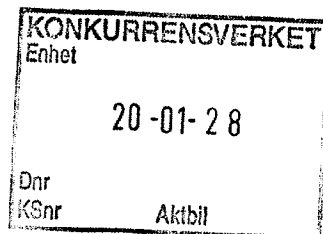
FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

YRKANDEN M.M.

Kriminalvården genomför upphandlingen *Kioskverksamhet Jönköping, 2019–19456* (Upphandlingen). Uppdraget avser drift av kioskverksamhet och genomförs som en tjänstekoncession enligt LUK. Avtal kommer att tecknas med en leverantör. Det anbud som är det mest ekonomiskt mest fördelaktiga med avseende på pris kommer att antas. Av tilldelningsbeslut den 4 december 2019 framgår att Lilla Kiosken tilldelats koncessionen.

JH Drivmedel & Service AB (Bolaget) ansöker nu om överprövning av Upphandlingen och yrkar att ny utvärdering ska göras där anbudet från Lilla Kiosken inte beaktas. Bolaget anför huvudsakligen följande. I upphandlingsdokumentet Prislista framgår inte att posten Jordgubbssaft 50 cl ska vara saft av koncentrat. Detta är en otydlighet. Lilla Kiosken har också onormalt låga priser. Med de låga påslag Lilla Kiosken använder kommer Lilla Kiosken inte kunna uppfylla sina sociala- och arbetsrättsliga skyldigheter.



Kriminalvården motsätter sig bifall till ansökan och anför huvudsakligen följande. Upphandlingsdokumenten är inte otydliga. På grund av de speciella omständigheter som råder inom Kriminalvården har upphandlingen utformats så att anbudet med lägst pris för angivna varor ska antas. Varorna är referensprodukter som valts ut baserat på vilka varor som de intagna efterfråga i dagsläget och är inte uttömmande. Det är tillåtet att sälja fler produkter än de som anges i prislistan. Referensprodukten Jordgubbssaft är inte specificerad annat än till mängden 50 cl. Det står anbudsgivare fritt att offera vilken typ av jordgubbssaft som helst som kan säljas i en förpackning om 50 cl. Om Bolaget uppfattat posten som otydlig hade det utrymme att ställa en fråga under anbudstiden, vilket det inte gjorde. Det saknas därtill bestämmelser i LUK om vad en myndighet ska göra för det fall att ett anbud förefaller vara onormalt lågt. Koncessionshavaren måste ha frihet att sätta priser baserat på affärsmässiga överväganden. En upphandlande myndighet får utesluta en leverantör om den kan visa att leverantören har åsidosatt tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter. Det finns ingen möjlighet att utesluta en leverantör för att man misstänker att så kan komma att ske i framtiden.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Av 11 kap. 4 § första stycket 1 LUK framgår att en upphandlande myndighet får utesluta en leverantör från att delta i en upphandling om myndigheten eller enheten kan visa att leverantören har åsidosatt tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter.

Enligt 16 kap. 6 § LUK ska rätten besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande

myndigheten eller enheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LUK och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

Av 15 kap. 2 § LUK framgår att upphandlande myndigheter och enheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har anfört att det föreligger oklarheter i upphandlingsdokumentet Prislista avseende referensprodukten Jordgubbssaft 50 cl, eftersom det inte framgår att detta avser saft från koncentrat. Det framkommer dock varken av detta dokument eller av upphandlingsföreskrifterna i övrigt att det är ett krav att den aktuella produkten ska vara saft från koncentrat, eller att ett anbud i vilket jordgubbssaft som inte kommer från koncentrat offererades skulle ha förkastats. Vidare har bolaget inte angett på vilket sätt det skulle ha kunnat lida skada genom denna påstådda otydlighet. Skäl att ingripa mot Upphandlingen enligt LUK på denna grund föreligger därmed inte.

Bolaget har även anfört att Lilla Kiosken har lämnat ett onormalt lågt anbud. Det saknas bestämmelser i LUK som ger en upphandlande myndighet möjlighet att förkasta ett anbud om en leverantör lämnat anbud som förefaller vara onormalt lågt. En upphandlande myndighet får utesluta en leverantör från att delta i en upphandling om myndigheten eller enheten kan visa att leverantören har åsidosatt tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter. Det är i målet inte visat att Lilla Kiosken har åsidosatt tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter eller annars handlat i strid med de grundläggande principerna i LUK.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att det inte har framkommit skäl för ingripande mot Upphandlingen enligt LUK på av bolaget anförda grunder. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Magnus Wickström
Rådman

Föredragande har varit Jonas Nilsson



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.