



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1

**DOM**  
 2016-10-25  
 Meddelad i Malmö

Mål nr  
 8743-16, 8744-16  
 8746-16

**SÖKANDE**

JOBmeal Syd AB, 556629-8963  
 Västkustvägen 19  
 211 24 Malmö

**MOTPARTER**

1. Helsingborgs stad (mål nr 8743-16)
2. Öresundskraft AB (mål nr 8744-16)
3. Helsingborg Arena och Scen AB (mål nr 8746-16)

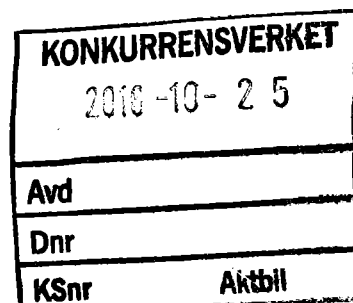
Ombud:  
 Stadsjuristen Mikael Svegländ  
 251 89 Helsingborg

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår JOBmeal Syd AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.



Dok.Id 342579

**Postadress**  
 Box 4522  
 203 20 Malmö

**Besöksadress**  
 Kalendegatan 6

**Telefon**  
 040-35 35 00  
**E-post:** kansli1.fma@dom.se  
 www.förvaltningsrattenimalmo.domstol.se

**Telefax**  
 040-97 24 90

**Expeditionstid**  
 måndag–fredag  
 08:00–16:00

## BAKGRUND

Helsingborgs stad, Öresundskraft AB samt Helsingborg Arena och Scen AB (nedan staden) har genomfört en samordnad upphandling av kaffeautomater med service, dnr 770/2015. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslutet har anbudet från HGM Dryckservice AB (HGM) tilldelats kontraktet. Anbudet från Fazer Food Services AB (Fazer) har placerat sig på andra plats och anbudet från JOBmeal Syd AB (JOBmeal) har placerat sig på tredje plats.

## YRKANDE OCH INSTÄLLNING

### *JOBmeal*

JOBmeal ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse gjorts på så sätt att en ny utvärdering genomförs varvid anbuderna från HGM och Fazer ska diskvalificeras. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om med tydliga villkor. Som grund för sin talan anför bolaget bl.a. följande.

I position 17 i prisbilagan uppställs krav på att anbudsgivarna ska offerera svart te, smaksatt, minst fem olika smaker och 15–25 påsar/förpackning. Fazer har offererat en produkt ”Green Bird Tea Ekologisk Fairtrade”. Staden har begärt minst fem olika smaker. Fazer har offererat en sorts te utan hänvisning till att det finns fem smaker vilket är ett ställt krav i upphandlingen. Vid kontroll på Fazers hemsida kan det inte återfinnas och verifieras att det finns fem olika alternativ av offererad produkt. Produkten uppfyller därför inte ställt krav i upphandlingen och anbudet ska därför uteslutas ur utvärderingen. Staden kan inte verifiera att kravet uppfylls vilket ingår i uppdraget för att säkerställa att de grundläggande principerna efterlevs. Däri ingår att kontrollera att lämnade uppgifter stämmer mot ställda krav.

Det är upp till anbudsgivaren att i sitt anbud visa att kraven uppfylls oavsett om upphandlande myndighet efterfrågat bevis eller inte. I prisbilagan finns utrymme för att anteckna villkoren för produkten t.ex. att specificera vilka sorter som finns och visa att efterfrågad produkt finns att tillgå. I annat fall är det ju fritt fram att offerera vilken produkt som helst om det inte går att verifiera att kraven uppfylls. Anbudet är alltså inte korrekt lämnat. I prisbilagan ska fyllas i varumärke och sort i en kolumn och det kravet kan inte tyckas vara uppfyllt när staden efterfrågat *Svart te, smaksatt, minst fem olika smaker, 15–25 påsar/förpackning* och fått svaret *Green Bird Tea Ekologisk Fairtrade*. Det är tämligen ointressant vilka kontroller som utförts i efterhand eftersom kravet ska verifieras vid anbudsutvärderingen.

HGM:s anbud uppfyller inte kraven i positionerna 4 och 17 i prisbilagan samt i punkten 3.3.3 i förfrågningsunderlaget.

JOBmeals anbud uppfyller ställda krav och eftersom det finns brister i anbuderna från Fazer och HGM ska JOBmeals anbud rätteligen utses som vinnare. JOBmeal har därför lidit eller riskerar att lida skada.

#### *Staden*

Staden anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Staden har inte begärt att leverantörerna skulle bifoga några bevis för att te skulle finnas i fem olika smaker. Vidare har det inte varit ett krav att tesorterna skulle vara uppräknade, än mindre finnas uppräknade på leverantörens hemsida. Staden har accepterat de uppgifter som HGM och Fazer angett i denna del. Staden har inte haft anledning att ifrågasätta de inlämnade svaren under utvärderingen av anbuderna. När frågan nu uppkommit med anledning av aktuell överprövning har staden i efterhand kontrollerat med de aktuella

leverantörerna att staden uppfattat deras svar korrekt, dvs. att de uppfyller kravet på fem smaker.

Fazer har avseende position 17 angett Green Bird Tea Ekologisk Fairtrade. Av Fazers svar framgår att Fazer uppfyller kravet om fem olika smaker eftersom man kan erbjuda svart te i smakerna GBT Earl Grey, GBT Lakrits, GBT Ingefära/apelsin, GBT Skogsbär, GBT Jordgupp, GBT Svart vinbär och GBT Vanilj. Fazers uppgifter i anbudet har varit korrekta

### SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan 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. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

I punkt 3.4.1 i förfrågningsunderlaget, *Krav på te*, anges bl.a. att anbudsgivaren ska kunna erbjuda ett tesortiment av tepåsar bestående av olika sorter: svart te, rooibos och grönt te. Se Bilaga 1 Prisbilaga. Svarsalternativ Kravet uppfylls:

I position 17 i prisbilagan anges svart te, smaksatt, minst fem olika smaker, 15–25 påsar/förpackning.

*Förvaltningsrätten gör följande bedömning.*

I förevarande upphandling kommer det anbud att antas som har lägst pris under förutsättning att samtliga obligatoriska krav är uppfyllda. I anbudet ska anbudsgivaren besvara om man uppfyller de ställda kraven. Det uppställs således inget krav på att anbudsgivaren ska bifoga dokument som visar att kraven de facto är uppfyllda. Staden har inte haft anledning att ifrågasätta de inlämnade svaren under utvärderingen av anbuderna och staden har accepterat de uppgifter som HGM och Fazer angett i sina anbud.

Någon direkt skyldighet för en upphandlande myndighet att närmare kontrollera uppgifter i ett anbud om att ett krav är uppfyllt finns inte om omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta uppgifterna. Samtidigt får den upphandlande myndigheten, i enlighet med likabehandlingsprincipen, inte efterge eller bortse från de obligatoriska krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Kammarrätten i Göteborg har i ett avgörande den 18 december 2009 (mål nr 4904-09) funnit att detta gäller även om uppgifterna om brister blivit kända först i samband med överprövningsprocessen. Frågan i målet är då om anbuderna från HGM och Fazer uppfyller de ställda kraven.

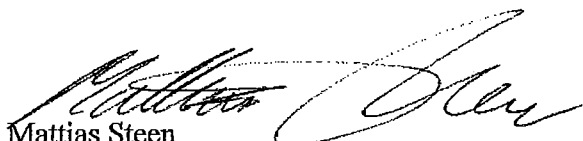
I position 17 i prisbilagan uppställs krav på att anbudsgivarna ska offerera svart te, smaksatt, minst fem olika smaker och 15–25 påsar/förpackning. Det är i målet ostridigt att Fazer har offererat en produkt benämnd "Green Bird Tea Ekologisk Fairtrade". JOBmeal gör gällande att Fazer inte uppfyller kravet då Fazer inte har uppvisat bevis för att man uppfyller kravet. Staden har hämtat in ett klarläggande från Fazer avseende att det offererade teet finns i minst fem smaker. Av Fazers skrivelse framgår att teet finns i minst

fem smaker. Det framgår således inte annat än att Fazer uppfyller det ställda kravet. Enligt förvaltningsrätten har JOBmeal inte förmått visa att Fazers anbud inte uppfyller det ställda kravet. JOBmeal har inte heller anfört omständigheter som medför att upphandlingen ska göras om.

För att ett ingripande enligt LOU över huvud taget ska bli aktuellt krävs det att JOBmeal lider eller kan komma att lida skada. Enligt tilldelningsbeslutet har HGM placerat sig på första plats, Fazer på andra plats och JOBmeal på tredje plats. Oavsett om förvaltningsrätten skulle komma fram till att HGM:s anbud ska förkastas eller inte kommer Fazer alltjämt att inneha en bättre placering än JOBmeal i utvärderingen. Härav följer att JOBmeal inte lidit eller kan komma att lida skada i den mening som avses i LOU. Förvaltningsrätten saknar därmed anledning att pröva frågan om HGM:s anbud borde förkastas.

Mot bakgrund av det ovan anförda finner förvaltningsrätten att det inte föreligger skäl för ingripande enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU. JOBmeals ansökan härom ska därför avslås.

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

  
Mattias Steen

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.

