



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ
 Enhet B

DOM
 2011-01-03
 Meddelad i
 Luleå

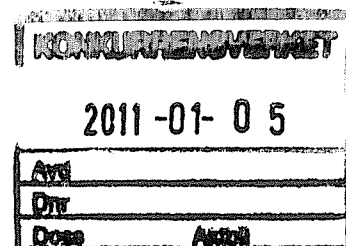
Mål nr
 2986-10E
 D2

SÖKANDE

Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag, 556271-1183
 Storgatan 40
 972 31 Luleå

MOTPART

Luleå kommun
 Inköpsavdelningen
 971 85 Luleå

**SAKEN**

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Luleå kommun har upphandlat "Blommor", upphandling 10/240. Två anbud kom in. Enligt tilldelningsbesked sänt den 30 november 2010 har upphandlingen tilldelats Bellis Blommor AB. Den andra anbudsgivaren var Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag. Båda anbudsgivarna har vid utvärderingen erhållit maxpoängen för kvalitet.

Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag har ansökt om överprövning och anfört följande. Kommunen har inte tagit hänsyn till alla kriterier den ställt upp på ett riktigt sätt. Inköpskriteriet miljö är det kriterium som kommunen förmodligen inte förstår sig på. Att vara ansluten till och medlem i organisationen FFP, Fair Flowers Plant, är som att vara medlem i en förening, typ Luleå Hockey och har inget att göra med om blommorna som säljs är miljöodlade eller inte. Företagsledaren för Bellis Blommor AB har gått kurs och är diplomerad FFP-försäljare men det gör inte blommorna miljöodlade. Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag var med på samma kurs. Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag har i sin offert bifogat var det köper sina blommor, Hukra ISO 1400 miljö 9001 kvalité. Lastbilarna som kör upp blommorna från Aalsmeer, Nederländerna är högsta miljölastbilar och har Euro 5 certifiering. Hukras VD Johan Månsson kan visa vilka odlare som odlar FFP, MPS A, MPS B och MPS C. MPS är holländska odlarnas miljömärkning. MPS A är den högsta och den går FFP efter. De kräver sociala rättigheter, en lön man kan leva på, rätt att vara med i fackföreningar osv. På fakturorna är det noga verifierat om det är miljöodlat. Det gäller blommorna och inte företagsledaren. Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag upplever att kommunen anser att detta är ointressant. Anbudsgivaren behöver endast fylla i Ja för lev.miljö i formuläret så räcker det. Intyg eller liknande behöver inte visas upp. Man kontrollerar inte de leverantörer som företaget anlitar. Det är vida känt. Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag anser att man ska gå efter ISO:s krav, samma som FFP och MPS A, B och

C. Odlaren, grossisten och butiken ska ha miljögodkänt. Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag kan visa vilka blommor som är miljöodlade.

Kommunen har motsatt sig bifall till ansökan samt anfört bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget (5.1) har bl.a. ställts frågan om blommorna uppfyller kraven i den internationella konsumentetiketten för hållbart producerade blommor; FFP Fair Flowers Fair Plants. Som kommunen uppfattat det gör Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag gällande att kommunen borde ha gått längre i sin undersökning av anbudsgivarna vad gäller miljökraven och att den anbudsgivare som kunnat redovisa åtgärder som går längre än kraven enligt FFP borde ha premierats. Kommunen kan konstatera att både Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag och Bellis Blommor AB har uppgett att de uppfyller kriterierna i FFP. Bägge anbudsgivarna har därför erhållit maximala tio poäng vid utvärderingen i den delen. Som förfrågningsunderlaget är utformat har det inte funnits utrymme för att tilldelas fler poäng, vilket inte innebär att upphandlingen skett i strid med gällande bestämmelser. Inte heller i övrigt innebär det som Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag gjort gällande att kommunen inte har iakttagit de principer som gäller vid offentlig upphandling. Vidare har inte visats att Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag lidit skada. Ansökan ska därför avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. Upphandlande myndigheter ska 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.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Enligt 16 kap. 5 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

Förfrågningsunderlaget

I punkt 2.2 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. att avtalet gäller från och med den 1 februari 2011 till och med den 31 januari 2013.

Av punkt 1.8 i förfrågningsunderlaget framgår att tilldelning av kontrakt kommer att ske enligt principen "det ekonomiskt mest fördelaktiga" med hänsyn till kriterierna Pris (60 %) och Kvalitet (40 %) Miljökrav. Vidare anges att poängbedömningen av anbudens kvalitet går till så att anbudsgivarens svar i bilagan "Utvärderingskriteriet Kvalitet" poängsätts med max 10 svarspoäng.

I punkt 5.1 och 6.1.1. i bilagan "Utvärderingskriteriet Kvalitet" och "Miljökrav och FFP kriterier" tillfrågas leverantören om produkterna i produktspecifikationen uppfyller kriterierna för den internationella konsumentetiketten för hållbart producerade blommor, FFP Fair Flowers Fair Plants. Det anges att FFP är en standard som består av två olika krav i produktionen.

- De arbetsmässiga förhållandena som bör uppfylla ICC = International code of conduct som är baserad på FN:s ILO-konventioner.

- De miljömässiga förhållandena bör uppfylla och motsvara MPS-A tillfälligt MPS-B.

Vidare anges att båda dessa krav bör uppfyllas. Det anges att anbudsgivaren inte behöver vara ansluten till FFP men bör uppfylla kraven eller annan likvärdig certifiering. Rubrikerna för FFP-kriterierna anges i 6.1.2.

Anbuden

I Bellis Blommor AB:s anbud har bolaget som svar på frågan om produkterna i produktspecifikationen uppfyller kriterierna för den internationella konsumentetiketten för hållbart producerade blommor, FFP Fair Flowers Fair Plants angett bl.a. följande. Samtliga efterfrågade produkter kan inte garanteras FFP men dess strävan är att från den 1 februari 2011 ha en separat snittkyl med bara garanterade FFP-blommor för dem som absolut vill inhandla sådana produkter. I dagsläget kan ingen blomsterhandlare garantera att samtliga deras snittblommor är FFP. Tyvärr är systemet inte så utbyggt än. Vidare strävar Bellis Blommor AB efter att dess leverantörer och grossister alla ställer krav på odlarna att uppfylla de arbetsmässiga och miljömässiga förhållandena vid blomsterproduktion.

I Enströms Blommor i Luleå Aktiebolags anbud har bolaget som svar på frågan om produkterna i produktspecifikationen uppfyller kriterierna för den internationella konsumentetiketten för hållbart producerade blommor, FFP Fair Flowers Fair Plants angett bl.a. följande. Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag är nog den enda butiken i Luleå som kan dokumentera att växterna är FFP eller MPS A, MPS B eller MPS C odlade. Man kan inte bara säga att blommorna är miljöodlade utan det ska finnas på varje faktura.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstaterar förvaltningsrätten att det är den upphandlande myndigheten som, inom de ramar som LOU och unionsrätten anger, avgör vilka så kallade ska- och bör-krav som ska ställas i upphandlingen. Vidare konstaterar förvaltningsrätten att det i ett fall som det aktuella inte finns någon skyldighet för den upphandlande myndigheten att, före tilldelningen av kontraktet, genom villkor om intyg, kontroller eller liknande förvissa sig om att det som anbudsgivaren uppgett i anbudet är korrekt.

I förevarande upphandling har kommunen angett att poängbedömningen av anbudens kvalitet kommer att gå till så att anbudsgivarens svar i bilagan "Utvärderingskriteriet Kvalitet" poängsätts med max 10 svarspoäng. I bilagan tillfrågas anbudsgivaren om produkterna i produktspecifikationen uppfyller kriterierna för den internationella konsumentetiketten för hållbart producerade blommor, FFP Fair Flowers Fair Plants, och kriterierna anges.

Ingen av anbudsgivarnas har dock svarat "ja" på kommunens fråga. Bellis Blommor AB har angett att bolaget inte kan garantera FFP för samtliga efterfrågade produkter och Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag har svarat att bolaget nog är den enda butiken i Luleå som kan "dokumentera" att växterna är FFP-, MPS A-, MPS B- eller MPS C-odlade. Förvaltningsrätten uppfattar inte det sistnämnda som att Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag gör gällande att samtliga offererade produkter uppfyller kriterierna för FFP, i vart fall framgår det inte av svaret.

Med hänsyn till vad anbudsgivarna svarat i sina anbud är det, enligt förvaltningsrättens mening, inte möjligt att dra slutsatsen att den ena är "bättre" eller "sämre" än den andre i förhållande till vad kommunen faktiskt frågat efter i underlaget. Kommunen har också gett båda anbudsgivarna samma poäng. Som ovan nämnts finns heller ingen skyldighet för kommu-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ
Enhet B

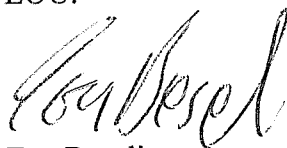
DOM
2011-01-03

nen att, före tilldelningen av kontraktet, genom villkor om intyg, kontroller eller liknande förvissa sig om att det som anbudsgivaren uppgett i anbudet är korrekt. Någon skyldighet att efterfråga dokumentation finns med andra ord inte i denna situation.

Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att Enströms Blommor i Luleå Aktiebolag inte har visat att kommunen inte tagit hänsyn till kriteriet kvalitet på ett riktigt sätt. Inte heller i övrigt har skäl för ingripande enligt LOU framkommit. Ansökan om överprövning ska följaktligen avslås.

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

Förvaltningsrätten erinrar om den så kallade tiodagarsfristen i 16 kap. 10 § LOU.



Eva Beselin



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.