



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**

**DOM**  
2015-06-09  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
3693-15

**SÖKANDE**

Matkonst i Eskilstuna AB, 556734-1275  
Portgatan 2  
633 42 Eskilstuna

**MOTPART**

Eskilstuna kommun  
631 86 Eskilstuna

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2015 -06- 0 9	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 212060

**Postadress**  
Box 406  
581 04 Linköping

**Besöksadress**  
Brigadgatan 3

**Telefon**  
013-25 11 00  
**E-post:**  
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

**Telefax**  
013-25 11 40

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

### BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Eskilstuna kommun (kommunen) genomför en upphandling av catering-tjänster (dnr EA 15.016). Enligt tilldelningsbeslut den 20 maj 2015 har MK Marcos Kvalitetsmat AB (MK Marcos) rangordnats på första plats och Matkonst i Eskilstuna AB på andra plats.

Matkonst i Eskilstuna AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att MK Marcos inte ska tillgodoräknas en rabatt om 5 000 kr i sitt offertpris. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Under punkten *Fordon* i förfrågningsunderlaget vill kommunen veta huruvida leverantören använder sig av miljöfordon vid leveranser. Man kan då få 5000 kr avdraget från sin offertsumma för att därigenom komma ner i pris. MK Marcos har under denna punkt svarat "Ja, om vi får anbudet kan vi skaffa en bil som ni begär". Bolaget anser inte att MK Marcos har rätt till rabatten eftersom företaget vid inlämnandet av anbudet inte äger ett sådant fordon. Företaget uppger endast att det kan, inte ska, skaffa ett sådant fordon. Det är dessutom anmärkningsvärt att kommunen avser att teckna avtal med ett företag som inte har kollektivavtal.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Kommunen har valt att ta miljöhänsyn i upphandlingen och har därför utformat följande krav:

#### 2.1.21 Fordon

Det är ett mervärde för kommunen om de fordon som används för kommunens uppdrag drivs med biogas, el eller etanol. För att svara ja ska kravet vara uppfyllt vid avtalstecknandet.

Det framgår således av kravets ordalydelse att det ska vara uppfyllt vid avtalstecknandet och inte vid anbudstillfället. Vidare är det inte förenligt med upphandlingslagstiftningen och dess rättspraxis att ställa krav på att leverantören ska ha tecknat kollektivavtal (se t.ex. Konkurrensverkets uppdragsforskningsrapport, 2015:2). Bolagets talan i denna del bör därför lämnas utan avseende.

### SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

#### *Tillämpliga bestämmelser m.m.*

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

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr RÅ 2009 ref. 69).

*Förvaltningsrättens bedömning*

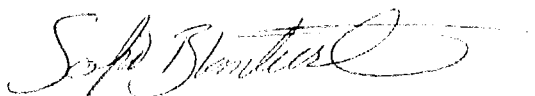
Av förfrågningsunderlaget, punkt 2.1.21. Fordon, framgår att det är ett mervärde för kommunen om de fordon som används för kommunens uppdrag drivs med biogas, el eller etanol. För att svara ja ska kravet vara uppfyllt vid avtalstecknandet. Det framgår även att de leverantörer som svarar ja på frågan tilldelas en "rabatt" om 5 000 kr, som dras från anbudspriset i upphandlingens utvärderingsfas. MK Marcos har svarat "Ja. Om vi får anbudet kan vi skaffa en bil som ni begär" och har därmed tilldelats rabatten om 5 000 kr.

Förvaltningsrätten konstaterar att kravet på fordon ska vara uppfyllt vid avtalstecknandet. Att MK Marcos, vid anbudstillfället, inte haft de efterfrågade fordonen medför därmed inte att kommunen förfarit felaktigt då den tilldelat MK Marcos den aktuella rabatten.

Förvaltningsrätten konstaterar vidare att förfrågningsunderlaget inte uppställer något krav på att leverantören ska ha tecknat kollektivavtal. Att MK Marcos saknar kollektivavtal medför således inte att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna, eller någon annan bestämmelse, i LOU.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att bolaget inte har anfört något som medför att någon åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU blir aktuell. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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



Sofia Blomkvist

Föredragande har varit Lovisa Forsblad.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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.