



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

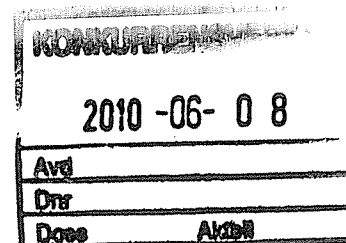
BESLUT
2010-06-07
Meddelat i Linköping

Mål nr
5185-10
Rotel 3

KLAGANDE

Menigo Foodservice AB, 556044-4647
Box 9081
120 05 Årsta

Ombud: Advokat Liselott Fröstad
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
Box 3124
103 62 Stockholm



MOTPART

1. Finspångs kommun, 212000-0423
Bergslagsvägen 13-15
612 80 Finspång

2. Kinda kommun, 212000-0399
Box 1
590 40 Kisa

3. Linköpings kommun, 212000-0449
581 81 Linköping

4. Norrköpings kommun, 212000-0456
601 81 Norrköping

5. Söderköpings kommun, 212000-0464
614 80 Söderköping

6. Valdemarsviks kommun, 212000-0431
615 80 Valdemarsvik

7. Åtvidabergs kommun, 212000-0415
Box 206
597 25 Åtvidaberg

Ombud för 1-7:
Fjärde storstadsregionens kommunalförbund
Upphandlingscenter
601 81 Norrköping

SAKEN

Offentlig upphandling; interimistisk åtgärd

Dok.Id 12031

| Postadress | Besöksadress | Telefon | Telefax | Expeditionstid |
|------------------|---------------|-------------------------------------|--------------|-----------------|
| Box 406 | Brigadgatan 3 | 013-25 10 00 | 013-25 11 40 | måndag – fredag |
| 581 04 Linköping | | E-post: | | 09:00-12:00 |
| | | forvaltningsrattenilinkoping@dom.se | | 13:00-15:00 |

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att Finspångs kommun, Kinda kommun, Linköpings kommun, Norrköpings kommun, Söderköpings kommun, Valdemarsviks kommun och Åtvidabergs kommuns upphandling avseende livsmedel (dnr UH-09-53) inte får avslutas.

Beslutet gäller omedelbart och tills förvaltningsrätten förordnar annat.

YRKANDE M.M.

Finspångs kommun, Kinda kommun, Linköpings kommun, Norrköpings kommun, Söderköpings kommun, Valdemarsviks kommun och Åtvidabergs kommun (kommunerna) genomför en upphandling (UH-09-53) avseende livsmedel. Vid upphandlingen används öppet förfarande. Det anbud som uppfyller samtliga obligatoriska krav och har lägst anbudspris kommer att antas.

Enligt tilldelningsbeslut den 25 maj 2010 har kommunerna funnit att annan leverantör än Menigo Foodservice AB (bolaget) lämnat lägst anbudspris.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten genom interimistiskt beslut omedelbart förordnar att upphandlingen inte får avslutas förrän något annat har beslutats. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Kommunerna har utvärderat prissättningen i vissa positioner på ett felaktigt sätt till bolagets nackdel. Kommunerna har inte använt sig av samma principer vid utvärderingen av Serveras anbud jämfört med bolagets anbud bland annat under positionen 1102 avseende kapkummelfilé. Kommunerna har utvärderat bolaget med den dubbla volymen jämfört med Servera, vilket har inneburit att bolaget fått ett utvärderingspris som är 171 498 kr alternativt 177 290 kr för högt. Samtidigt har

Servera utvärderats med ett pris på en icke godkänd produkt. Kommunerna har vid sin utvärdering av Serveras anbud inte följt de utvärderingskriterier som uppställts i förfrågningsunderlaget då anbuden inte utvärderats med uppställda parametrar. Vid en korrekt genomförd utvärdering hade bolagets totala anbudssumma uppgått till 104 521 970 kr och Serveras totala anbudssumma uppgått till 104 793 448 kr. På grund av ovanstående har Servera felaktigt tilldelats upphandlingen. Kommunerna har genom den genomförda utvärderingen brutit mot principen om likabehandling, vilket lett till att bolaget inte tilldelats upphandlingen. Bolaget riskerar som en följd av kommunernas åsidosättande av LOU:s regler att förlora kontraktet och kan därmed komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, 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.

I 16 kap. 2 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. – Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

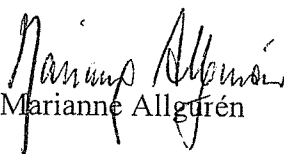
Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Allmänna krav för att omedelbart besluta att en upphandling inte får avslutas är att sökanden kan visa dels legal och faktiskt grund för sin begäran om överprövning, dels omständigheter som ger anledning till brådska. Så-

dant beslut bör dock inte fattas om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Vad som hittills framkommit i målet utgör skäl för att omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

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


Marianne Allgörsén

Föredragande har varit Anna Lander.



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. Tiden för överklagandet för offentlig part 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 ska 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 förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska 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 förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.