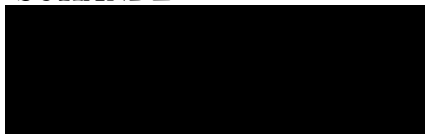




SÖKANDE

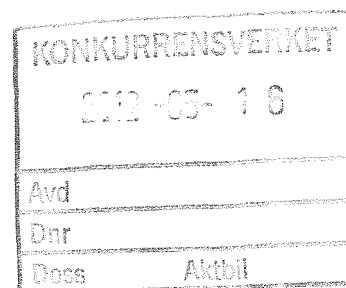


MOTPART

Eskilstuna kommun
631 86 Eskilstuna

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (2007:1091), LOU;
nu fråga om avvisning



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar [redacted] ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Kultur- och Fritidsnämnden i Eskilstuna kommun (nämnden) har via annonsering begärt in anbud från intressenter att som egen företagare bedriva kaféverksamhet i Stora Fristadshuset. Enligt protokoll från den 2 april 2012 har nämnden beslutat att gå vidare till hyresförhandling med Jernberghska krog och kafé avseende tilldelning av kaféverksamhet på Rademacherområdet.

██████████ ansöker om överprövning av nämndens beslut och yrkar att förvaltningsrätten ska ändra beslutet och ge henne rätt att bedriva Café Rademacher i lokalen på Rademacherområdet. Till stöd för talan anför hon i huvudsak följande. Café Rademachers öppettider är mer meriterande än Jernberghska krog och kafé. Café Rademacher har två utbildade och erfarna konditorer som bakar alla bakelseverk med serveringspersonal medan konkurrenten planerar att anställa en kallskänka med serveringspersonal. Krögaren som driver Jernberghska krog och kafé har redan en etablerad krog och kaféverksamhet på området. Genom beslutet får krögaren ännu en närliggande lokal och får i själva verket monopol på området.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Först måste avgöras om Eskilstuna kommuns förfarande avseende uthyrning av lokal för att bedriva kaféverksamhet på Rademacherområdet är att betrakta som en tjänstekoncession eller som ett tjänstekontrakt (endast det sistnämnda kan överprövas enligt reglerna i LOU).

Med tjänstekoncession avses ett kontrakt enligt vilket ett företag åtar sig att ansvara för en verksamhet och där ersättning för detta utgår i form av rätten att ta betalt av allmänheten för att utnyttja tjänsterna som produceras i denna verksamhet eller en sådan rätt i kombination med betalningar från

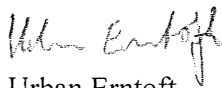
den upphandlande enheten. Som exempel kan nämnas att ett företag på uppdrag av en kommun ansvarar för driften av ett badhus med rätt att ta ut ersättning från allmänheten.

I aktuellt fall framgår inte annat än att avtalets syfte ska vara att bedriva caféverksamhet på Rademacherområdet. Eskilstuna kommun har i annons uppgett att de söker intressenter som i egenskap av egen företagare vill driva caféverksamhet i en av kommunens byggnader. Av protokollet framgår att kommunen har valt att gå vidare till hyresförhandlingar med Jernberghska krog och café.

Vid tecknande av avtal där part får rätt att utnyttja lokaler är det normalt den som bedriver verksamheten i lokalen som också står risken för verksamheten. Det har inte heller framkommit annat än att Jernberghska krog och café kommer att bära risken för caféverksamheten. Fråga är därmed om en tjänstekoncession.

Tjänstekoncessioner kan inte bli föremål för överprövning enligt LOU (se även rättsfallet RÅ 2008 not 101). [REDACTED] ansökan om överprövning ska därför avvisas och inte prövas i sak.

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


Urban Erntoft

Föredragande har varit Cecilia Wågemar.



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. 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.