

LÄNSRÄTTEN I  
ÖSTERGÖTLANDS LÄN

DOM  
2009 -12- 22  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
3932-09  
Rotel 7

**SÖKANDE**

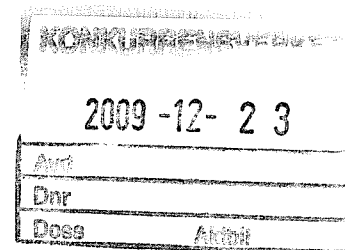
Slaka Potatis AB, 556502-4428  
Björklundsgatan 4  
584 22 Linköping

**MOTPART**

Norrköpings kommun  
Upphandlingsenheten  
601 81 Norrköping

**SAKEN**

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



**LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Länsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 88719

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

### YRKANDE M.M.

Genom tilldelningsbeslut den 20 oktober 2009 gällande upphandling av livsmedel färska grönsaker, frukt, potatis UH-09-25, beslutade Norrköpings kommun (kommunen) att anta Slaka Potatis AB (bolaget) som leverantör.

Den 9 november 2009 beslutade kommunen att avbryta upphandlingen. Som skäl härför angavs att Konkurrensverket den 22 oktober 2009 meddelat att kommunen brutit mot det upphandlingsrättsliga regelverket och att beslutet således fattats på felaktiga grunder.

Bolaget ansöker om överprövning av kommunens beslut att avbryta upphandlingen och anför i huvudsak följande. Beslutet är felaktigt. Det viktigaste kriteriet är lägsta pris och enligt anbudsutvärderingen uppfyller bolaget detta krav.

Kommunen yrkar att ansökan lämnas utan bifall och anför bl.a. följande. Upphandlingen avbröts med anledning av att Konkurrensverket ansett att ett avtalsvillkor om miljöbonus strider mot LOU och de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna. Till stöd för sin talan åberopar kommunen Konkurrensverkets utkast till beslut den 22 oktober 2009 samt beslut den 26 november 2009.

### SKÅLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

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.

Konkurrensverket har i utkast till beslut den 22 oktober 2009 anfört bl.a. följande. Av grundläggande upphandlingsrättsliga principer och rättspraxis framgår tydligt att krav eller villkor vid offentlig upphandling som diskriminerar leverantörer eller produkter från andra länder eller med ett visst ursprung inte är tillåtna. Härav följer att man inte kan ställa krav, kriterier eller villkor som gynnar eller missgynnar vissa företag. Enligt Konkurrensverket blir följden av ett avtalsvillkor, som innebär ett procentuellt prispåslag på varor som är producerade längre bort än visst angivet avstånd från en viss plats, att vissa leverantörer missgynnas och andra gynnas, vilket strider mot principerna om likabehandling och icke-diskriminering. Därmed finner Konkurrensverket att en ”miljöbonus” i en offentlig upphandling, som innebär ett procentuellt prispåslag på varor som är producerade längre bort än visst angivet avstånd från en viss plats, strider mot LOU och de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna. Genom ett sådant prispåslag har Norrköpings kommun brutit mot det upphandlingsrättsliga regelverket. På samma grunder finner Konkurrensverket att tillämpningen av en kostpolicy med innebörd att lokala företag och lokalt producerade livsmedel ska ges företräde vid offentlig upphandling strider mot LOU och de grundläggande EG-rättsliga principerna, i synnerhet principerna om icke-diskriminering och likabehandling. Enligt Konkurrensverket är sannolikheten stor att otillåtna krav införs i förfrågningsunderlag om den upphandlande myndigheten har antagit en sådan policy. – Konkurrensverket har i beslut den 26 november 2009 anfört bl.a. följande. Med hänsyn till att upphandlingen avbrutits bedömer Konkurrensverket att det inte längre finns skäl för vidare handläggning av ärendet.

*Länsrätten gör följande bedömning.*

För att en upphandlande myndighet ska ha rätt att avbryta en pågående upphandling krävs att myndigheten kan presentera sakliga skäl för beslutet att avbryta upphandlingen och att myndigheten när den fattar ett sådant

beslut iakttar grundläggande gemenskapsrättsliga regler inom offentlig upphandling. Bevisbördan för att sakliga skäl för avbrytande föreligger åligger således den upphandlande myndigheten. Någon klar och entydig praxis angående vad som kan anses utgöra sakligt godtagbara skäl för ett avbrytande har ännu inte utbildats (se RÅ 2008 ref. 35).

Kommunen har, vad gäller fråga om avbrytande av den i målet aktuella upphandlingen, hänvisat till att Konkurrensverket ansett att upphandlingen strider mot LOU och de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna. Länsrätten finner mot bakgrund härav att kommunen har haft sakligt godtagbara skäl att avbryta upphandlingen. Det har vidare inte framkommit att de grundläggande principerna i gemenskapsrätten ska ha trätts för när genom kommunens beslut. Bolagets ansökan om överprövning av kommunens beslut att avbryta den aktuella upphandlingen kan vid sådant förhållande inte vinna bifall.

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

  
Erik Mellstrand

Föredragande har varit Christina Fränngård



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Jönköping.

**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.