



**SÖKANDE**

MKR Logistik AB, 556841-9591  
Armaturvägen 3 D  
136 50 Jordbro

**MOTPART**

1. Botkyrka kommun, 212000-2882
2. Haninge kommun, 212000-0084
3. Nacka Kommun, 212000-0167
4. Nykvarns kommun, 212000-2999
5. Nynäshamns kommun, 212000-0233
6. Salems Kommun, 212000-2874
7. Socialnämnden i Huddinge kommun, 212000-0068
8. Tyresö Kommun, 212000-0092

Ombud för 1-8: Mikael Blomberg  
Södertörns upphandlingsnämnd  
136 81 Haninge

**SAKEN**

Offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2019 11 07	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**YRKANDEN M.M.**

Upphandling Södertörn genomför en samordnad upphandling, Samordnad varudistribution dnr SUN 2019/050 (upphandlingen), för kommunerna Haninge, Nynäshamn, Huddinge, Botkyrka, Salem, Tyresö, Nykvarn och Nacka (kommunerna). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut meddelades den 10 oktober 2019.

*MKR Logistik AB (MKR)* ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. MKR har lämnat anbud i upphandlingen. Av upphandlingsrapporten framgår att två anbudsgivare bedömts klara de administrativa villkoren samt leverantörsbedömningen gällande ekonomi och kapacitet. Dessa anbudsgivare har också svarat ja på samtliga skallkrav och bifogat begärda dokument. *Widrikssons Åkeri AB (Widrikssons)* har enligt utvärderingen lämnat det vinnande anbudet. I underlaget redovisas också den ekonomiska utvärderingen vilket jämför *Widrikssons* med den aktör som man i samma dokument redovisat att man valt att inte gå vidare med. MKR saknar därför möjlighet att avgöra om upphandlingen som sådan har genomförts i enlighet med LOU eller inte. Ett slutförande av upphandlingen skulle bl.a. strida mot LOU:s bestämmelser om kostnader och utvärdering av anbud. Om Upphandling Södertörn tillåts teckna bindande upphandlingskontrakt och slutföra upphandlingen lider eller riskerar MKR att lida skada genom att inte få chans att konkurrera om kontraktet på ett sätt som är förenligt med LOU.

*Kommunerna* bestrider MKR:s yrkande och begär i första hand att förvaltningsrätten avskriver ansökan om överprövning utan att prövning görs i sak och anför följande. Eftersom MKR i sitt yrkande hänvisat till ej längre gällande lagstiftning och till att upphandlingen genomfördes som ett

förhandlat förfarande med föregående annonsering, när det i själva verket genomförts som ett öppet förfarande, finns grund för att avskryva målet utan prövning i sak. I andra hand yrkar kommunerna att ansökan om överprövning avslås och anför bl.a. följande. Efter öppningen av anbuderna granskades att leverantörerna uppfyllde ska-kraven och därefter utvärderades anbuderna. För de anbud som initialt bedömdes kunna vara potentiella leverantörer för kontraktet begärde kommunerna in bevis/verifikat. MKR:s anbud förkastades då det vid en bedömning av inlämnade bevis/verifikat inte uppfyllde ställda kvalifikationskrav. MKR har i denna del inte visat, eller ens påstått, att något upphandlingsfel begåtts av kommunerna. MKR har inte heller visat på vilket sätt skada har eller kan komma att uppstå. MKR har varit med och konkurrerat om kontraktet på samma villkor som övriga anbudslämnare och kan därmed inte anses ha lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrätten avslog i beslut den 1 november 2019 kommunernas yrkande om upphävande av förlängd avtalsspärr.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i samma lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten, enligt 20 kap. 6 § första stycket LOU, besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I mål om ingripande 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 parten grundar sin talan (RÅ 2009 ref. 69). Det är den part som ansökt om överprövning av upphandlingen som har att visa att denne lidit eller kan komma att lida skada av de påstådda bristerna i upphandlingen (HFD 2013 ref. 53).

Förvaltningsrätten anser att det inte finns skäl att skriva av målet från vidare handläggning. Förvaltningsrätten anser vidare att MKR inte anfört vilka omständigheter i upphandlingen som bolaget menar ger skäl för ett ingripande enligt LOU. Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att MKR inte har visat att upphandlingen genomförts i strid med LOU. Därmed finns inte skäl att pröva om MKR lidit eller kan komma att lida skada på grund av brister i upphandlingen. Det finns därför inte grund för ett ingripande enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Jan Nyrén  
Rådman

Föredragande juristen Marie Nygren har föredragit målet.



## Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

### Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

#### Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

### Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

### Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.  
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.  
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

### Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

### Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

### Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på [www.domstol.se](http://www.domstol.se).

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.