



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1

BESLUT
2013-06-27
Meddelat i Malmö

Mål nr
6053-13

SÖKANDE

Expandia Moduler AB, 556345-7687
Ängavägen 10
264 94 Klippan

MOTPART

Malmö stad
205 80 Malmö

Ombud: Biträdande jurist Annika Andersson
Advokatfirman Lindahl KB
Studentgatan 6
211 38 Malmö

Ombud: Advokat Johan Tollgerdt
Advokatfirman Lindahl KB
Studentgatan 6
211 38 Malmö

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2013-07-01 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU); nu fråga om
avvisning

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Expandia Moduler AB:s ansökan.

Dok.Id 163809

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Expandia Moduler AB (Expandia) har till förvaltningsrätten inkommit med en ansökan om överprövning enligt LOU gällande tillfälliga skollokaler. Expandia yrkar att förvaltningsrätten förordnar att avtalet inte får fullgöras och att avtalet ska förklaras ogiltigt. Alternativt yrkar Expandia att Malmö stad (Staden) inte får ingå avtal och att anskaffningen av tillfälliga skollokaler ska bedömas som en otillåten direktupphandling, varför upphandling ska göras om. Expandia yrkar även att förvaltningsrätten beslutar att Stadens planerade avropsavtal från ramavtal inte får fullgöras och att tillämpningen av ramavtal ska anses vara en otillåten direktupphandling. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Staden har beslutat att uppföra tillfälliga skollokaler och enligt ritningarna är Cramo utförande entreprenör. Anskaffningen är dock inte annonserad enligt reglerna om byggentreprenad utan hanteras genom direktupphandling utan föregående annonsering. Anskaffningskostnaden uppgår till över 12 miljoner kronor per år och den totala kostnaden uppgår således till ca 60 miljoner kronor. Det föreligger inte några förutsättningar för att direktupphandling ska tillåtas och anskaffningens värde överstiger gränsvärdet för tillåten direktupphandling. Staden har genom att begära offert från endast en leverantör satt konkurrensen ur spel. Agerandet innebär inte enbart att konkurrenssituationen inte nyttjas utan även att direktupphandlingen är att bedömas som otillåten och i strid med LOU. Staden har inte styrkt uppgiften om att de avbokat beställningen. De alternativa lösningar som Staden har föreslagit är dessutom inte genomförbara. Staden kan inte lösa behovet internt och det föreligger hinder för att tillämpa befintliga ramavtal, då ramavtalet bl.a. inte omfattar den aktuella typen av skolpaviljonger. Ett avrop från ramavtalet är därmed att anse som en otillåten direktupphandling.

Staden bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Staden har begärt in offert för paviljongerna från Cramo men någon skriftlig beställning har emellertid inte gjorts och något avtal föreligger därmed inte. Staden har

meddelat att man inte kommer gå vidare med beställningen eftersom Staden har för avsikt att lösa frågan inom ramen för den egna organisationen alternativt genom upphandling från gällande ramavtal. Det finns därmed inte någon direktupphandling för förvaltningsrätten att pröva. Det föreligger inget avtal eller någon upphandling, varför förvaltningsrätten inte ska pröva Expandias ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten tar upp målet till slutligt avgörande. Yrkandena om interimistiska förordnanden föranleder därför ingen särskild åtgärd.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att ett avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

För att en överprövning ska kunna ske ska den upphandlande myndigheten ha vidtagit en åtgärd eller fattat ett beslut som kan bli föremål för överprövning. Det är inte bara beslut som fattats inom ramen för ett formellt upphandlingsförfarande som omfattas av LOU utan även beslut att direktupphandla eller ett beslut att tilldela kontrakt utan upphandling kan överprövas. En överprövning kan dock tidigast ske när den upphandlande myndigheten har vidtagit någon åtgärd eller viljeytring av en senare tilldelning av ett kontrakt och som kan ha rättslig verkan.

Expandia gör bl.a. gällande att Staden genomför en otillåten direktupphandling samt att Staden i och med det planerade avropet från ramavtalet kommer att genomföra en otillåten direktupphandling. Staden har dock

anfört att det inte föreligger något avtal eller någon upphandling samt att Staden kommer att lösa frågan inom ramen för den egna organisationen alternativt genom upphandling från gällande ramavtal. Avrop som innefattar väsentliga avvikelser i förhållande till ramavtalet kan betraktas som otillåtna direktupphandlingar. Expandia har dock enligt förvaltningsrättens mening inte förebringat utredning som visar att Staden påbörjat ett upphandlingsförfarande av den i målet aktuella saken eller fattat något annat beslut gällande upphandling av den aktuella saken som är av sådan art att det kan påverka tilldelning av kontrakt och därmed kan överprövas enligt 16 kap. LOU. Eftersom det inte finns någon upphandling att pröva finns det inte något i målet som kan bli föremål för överprövning enligt LOU. Expandias ansökan ska därför avvisas.

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



Eskil Hinn

Alexander Rappe har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 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 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU