



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
Avdelning 1

**DOM**  
2015-12-23  
Meddelad i  
Malmö

Mål nr  
10293-15

Sida 1 (5)

**SÖKANDE**  
TMG Öresund AB  
Flygaregatan 5  
212 39 Malmö

**MOTPART**  
Malmö stad  
205 80 Malmö

**SAKEN**  
Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2015-12-23	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

---

### FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår TMG Öresund AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

---

Dok.Id 294141

**Postadress**  
Box 4522  
203 20 Malmö

**Besöksadress**  
Kalendegatan 6

**Telefon**  
040-35 35 00  
**E-post:** kansli1.fma@dom.se  
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

**Telefax**  
040-97 24 90

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-16:00

## BAKGRUND

Malmö stad genomför en upphandling av tryckeritjänster. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU och tilldelningsgrund är lägsta pris. Av tilldelningsbeslut den 6 oktober 2015 framgår att Tryckeri AB C a Andersson & CO (leverantör 1), Exakta Print AB (leverantör 2) samt Holmbergs i Malmö AB (leverantör 3) tilldelats kontraktet.

## YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

**TMG Öresund AB** (nedan TMG) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför i huvudsak följande.

Malmö stad har valt att utföra upphandlingen med klausulen där det är möjligt att tacka nej eller avvisa upphandlade produktioner.

### *7.1.2 Avropsordning*

*Avtal tecknas med tre leverantörer.*

*Den leverantör som får högst poäng i utvärderingen är leverantör ett (1), den som får näst högst poäng är leverantör två (2) osv.*

*Kan den högst rangordnade leverantören inte erbjuda någon tjänst, avropas det från den näst högst rangordnade leverantören.*

*Kan den näst högst rangordnade leverantören inte erbjuda någon tjänst, avropas det från den därefter rangordnade leverantören osv.*

Detta skapar en möjlighet att prisa större produktioner lågt för att vinna upphandlingen och sedan tacka nej till att producera. Det skapar även möjligheten att bara producera produkter som ligger utanför upphandlingens ramar och kan prisas efter eget tycke. TMG anser att upphandlingen med detta upplägg helt saknar innehåll och kommer att kosta Malmö stad betydande summor under åren 2015-2017.

**Malmö stad** anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande.

Om Malmö stad uppfattar TMG:s skrivelse rätt så menar TMG att staden borde ha tecknat avtal endast med en leverantör vilken ensam skulle vara skyldig att leverera samtliga tjänster.

Malmö stad har i perioder stora volymer som ska tryckas och stadens erfarenhet är att ingen leverantör ensam har haft kapacitet att leverera allt under sådana perioder. Malmö stad har ingen erfarenhet av att leverantörer inte levererat önskad tjänst när kapacitet finns. Malmö stad valde därför att upphandla med utgångspunkt i en ramavtalsmodell där tre leverantörer rangordnas efter lägsta pris. Att leverantör nr 1 kan avböja med hänvisning till kapacitetsbrist och tjänsten då avropas av leverantör nr 2 alt nr 3 är en förutsedd och självklar konsekvens av en sådan ramavtalsmodell.

Ramavtalskonstruktionen har valts mot bakgrund av att tidigare problematik i första hand varit kapacitetsrelaterad och att beställaren inte har någon erfarenhet av att leverantörerna av affärsmässiga skäl regelmässigt skulle avstå från vissa avrop. Skulle en leverantör systematiskt vägra leverera produkter med viss prisbild hanteras detta inom ramen för avtalsuppföljningen vilket bl.a. kan innebära att ramavtalsperioden inte förlängs.

Tilldelningskriterier och rangordningskriterier har tydligt beskrivits i förfrågningsunderlaget och ramavtalsmodellen är utformad helt i enlighet med LOU:s regler. Malmö stad kan inte finna något skäl till ingripande enligt LOU.

### SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § 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.

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.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att denne lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

Så länge bestämmelserna i LOU och de tillämpliga upphandlingsrättsliga principerna iakttas är det upp till den upphandlande myndigheten att utforma förfrågningsunderlaget samt tillämplig utvärderingsmodell. Det ankommer vidare på den sökande att visa att grund för ingripande föreligger. Enligt förvaltningsrättens mening har TMG inte förmått visa att Malmö stad har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det saknas därmed redan på denna

grund skäl för ingripande enligt LOU. TMG:s ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

  
Madeleine Westberg

Föredragande i målet har varit Lina Andersson.



# 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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.