



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Maria Persson

DOM
2012 -10- 1 8
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 9453-12 E

KONKURRENSVERKET	
2012 -10- 1 9	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Constructor Sverige AB, 556275-3839
 Box 55043
 400 53 Göteborg

MOTPART

Malmö stad
 205 80 Malmö

SAKEN

Ansökan om överprövning av avtals giltighet enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Constructor Sverige AB:s ansökan om att avtalet mellan Malmö stad och Kontorsfunktion P Persson AB ska förklaras ogiltigt.

Dok.Id 128540

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
---	---------------------------------------	---	--------------------------------	---

YRKANDEN M.M.

Malmö stad genomför en upphandling i form av ett avrop från ramavtalet successiva leveranser av miljömöbler och har den 12 september 2011 ingått avtal med Kontorsfunktion P Persson AB (Kontorsfunktion). Sedan Constructor Sverige AB (Constructor) ansökt om överprövning av avtalets giltighet beslutade förvaltningsrätten genom dom den 12 januari 2012 (mål nr 11440-11) att avtalet ska förklaras ogiltigt eftersom den senaste förlängningen företagits mer än tio månader efter det att tidigare ramavtalsperiod löpt ut och avtalet därmed inte kan utgöra ett avrop från ett gällande ramavtal. Härefter har Kammarrätten i Göteborg genom dom den 14 september 2012 (mål nr 593-12) upphävt förvaltningsrättens dom och visat målet åter till förvaltningsrätten för vidare handläggning. I domen har kammarrätten konstaterat att ramavtalet var giltigt vid tidpunkten för avtalet den 12 september 2011 men att frågan om den produkt som upphandlingen avser omfattas av ramavtalet inte har prövats av förvaltningsrätten.

Constructor ansöker om överprövning av avtalets giltighet. Som grund för sin talan anför Constructor bl.a. följande. Ramavtalet till vilket staden refererar avser miljömöbler. Staden har upphandlat hyllsystem till magasin och den produkten är ingen miljömöbel. Miljömöbler är per definition, vedertagen i branschen av leverantörer och kunder, möbler i de publika delarna i en verksamhet såsom t.ex. konferens-, fika- eller väntrum. I en broschyr från EFG Partner AB anges att "Miljömöbler är ett vitt begrepp med ett gemensamt. De finns där människor möts. För en kopp kaffe eller lunch. För konferens eller utbildning". Av den offert som staden antagit och senare ingått avtal på framgår att man upphandlat arkivinredning för diverse magasin. Aktuell produkt uppfyller inte definitionen för att kunna betecknas som miljömöbel. Produkten finns således inte med i det ramavtal till vilket staden refererar. I kravspecifikationen framgår tydligt avgränsningen för upphandlingen att gälla möbler för diverse publika utrymmen. Staden

har gjort en otillåten direktupphandling. Demontering av befintliga hyllor utgör en del av åtagandet. Denna tjänst finns inte upphandlad i ramavtalet.

Malmö stad bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Staden ingick ramavtal med Kontorsfunktion den 1 februari 2006. Det är utifrån detta ramavtal som en avropsförfrågan har genomförts. Avtal, föranlett av avrop inom befintligt ramavtal, ingicks den 12 september 2011. Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har ingåtts mellan upphandlande myndighet och leverantör. Det saknas därför grund för rätten att pröva sökandens yrkande enligt 16 kap. 5 § LOU. I samband med ramavtalsupphandling avseende möbler, som fullbordades under första halvåret 2006, genomfördes under samma tidsperiod tre olika upphandlingar avseende produkter som omfattas av den generella beteckningen möbler. Upphandlingen som benämndes möbler omfattade kontorsmöbler, skolmöbler, förskolemöbler och vård- och omsorgsmöbler. Upphandlingen som benämndes biblioteksinredning omfattade ett flertal produkter som köps in och används i bibliotek. Upphandlingen som benämndes miljömöbler omfattade produkter som vanligtvis används inom lokaler som utgör allmänna utrymmen och/eller lokaler till vilka även medborgarna ofta har tillträde. Staden valde att tillföra produktgruppen arkivförvaring till upphandlingen av miljömöbler. Det var rationellt att placera och upphandla produktgruppen arkivförvaring gemensamt med produktgruppen miljömöbler då flera av de potentiella anbudsgivarna var återförsäljare av både miljömöbler och arkivförvaring. Produktgruppen arkivförvarings placering i aktuell upphandling framgår av förfrågningsunderlaget och dess kravspecifikation i vilken det redovisas vilka fabrikat samt företags produktsortiment som staden efterfrågade i upphandlingen av miljömöbler. Produktgruppen arkivförvaring redovisas i förfrågningsunderlaget genom företaget TreCe AB:s produktsortiment. Anbudsgivarna gavs möjlighet att genom anbudet, avseende arkivförvaring, erbjuda andra och konkurrerande fabrikats/företags produktsortiment. För staden har målet med att ha med

arkivförvaring som en av flera produktgrupper inom ramavtal miljömöbler varit att ge förvaltningarna möjlighet att avropa största möjliga bredd avseende produkter för arkivförvaring. I samband med en upphandling är det inte alltid möjligt att förutse och formalisera samtliga tjänster och därtill relaterade kostnader som kan uppkomma i samband med avrop. Dessa oförutsedda tjänster och kostnader tillförs av rationella skäl beställningen och omfattas därför av avropet.

DOMSKÄL

Enligt 16 kap. 13 § LOU får överprövning inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör. Enligt 16 kap. 15 § LOU ska rätten besluta att ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör är ogiltigt, bl.a. om avtalet har slutits utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 § eller 15 kap. 4 §.

I anbudsinfordran till ramavtalet avseende successiva leveranser av miljömöbler anges i kravspecifikationen, bilaga 1, att med miljömöbler avses inredning som används i bl.a. följande lokaler: väntrum, besöksrum, konferensrum, matsalar, personalrum, allmänna utrymmen och liknande. Vidare anges att produkterna/möblerna som efterfrågas är bl.a. konferensrums- möbler, pausrums- möbler, väntrumsmöbler, sittmöbler, specifika förvarings- möbler och i övrigt förekommande miljömöbler/produkter.


I det aktuella ramavtalet anges i punkt 1.4 att konferensrums- möbler, pausrums- möbler, väntrumsmöbler, sittmöbler, specifika förvarings- möbler och i övrigt förekommande miljömöbler ingår i miljömöbler.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Det är i målet ostridigt att Malmö stad den 12 september 2011 tecknat avtal med Kontorsfunktion gällande inköp av arkivinredning i form av kompakthyllor i magasin till Malmö stadsarkiv. Constructor gör gällande att avtalet utgör en otillåten direktupphandling då ramavtalet inte omfattar arkivförvaring. Enligt staden utgör avtalet ett avrop från ramavtalet då ramavtalet avseende successiva leveranser av miljömöbler även innefattar arkivförvaring. Frågan i målet är om staden gjort en otillåten direktupphandling genom att upphandla en produkt som inte omfattas av befintligt ramavtal.

I ramavtalets kravspecifikation anges klart och tydligt att staden efterfrågar specifika förvaringsmöbler och i övrigt förekommande miljömöbler. Enligt förvaltningsrätten får det därmed anses stå klart att aktuellt ramavtal omfattar specifika förvaringsmöbler. Därtill får även oförutsedda tjänster såsom t.ex. demontering ingå. Att ramavtalet endast benämns miljömöbler är således ovidkommande. Vidare anges i kravspecifikationen att med miljömöbler avses inredning som används i bland annat väntrum, besöksrum, konferensrum, matsalar, personalrum, allmänna utrymmen och liknande. Uppräkningen avser således olika publika utrymmen men uppräkningsen av lokaler är inte uttömmande och avser endast en exemplifiering av lokaler. Med hänsyn till hur kravspecifikationen är utformad anser förvaltningsrätten att Constructor inte förmått visa att stadens upphandling av arkivförvaring inte omfattas av ramavtalet. Det är således inte visat att staden gjort en otillåten direktupphandling och därmed brutit mot bestämmelserna i LOU. Yrkandet om ogiltigförklaring av avtalet mellan Malmö stad och Kontorsfunktion ska därmed avslås.

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



Ola Brändström



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 var till 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 uppgive 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