



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2010-10-04
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 31790-10
 Enhet 12

SÖKANDE

Euro Gymnastic Equipment AB, 556497-6446
 Box 7210
 402 34 Göteborg

Ombud:
 Robert Andersson,
 adress som ovan

MOTPART

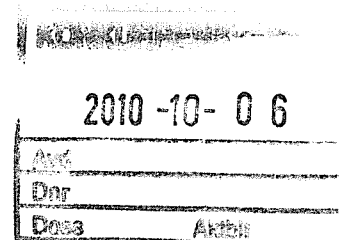
Värmdö kommun
 Ekonomi och upphandling
 134 81 Gustavsberg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Euro Gymnastic Equipment AB:s ansökan om överprövning.



Dok.Id 47693

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Värmdö kommun har genom avrop från sitt ramavtal med Rantzows Sport AB (Rantzows), dnr 07KS/0647, beställt order från Rantzows.

Euro Gymnastic Equipment AB (Euro Gymnastic Equipment) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

Som grund för sin ansökan anför Euro Gymnastic Equipment bl.a. följande. Euro Gymnastic Equipment har inte några ramavtal med Sveriges kommuner, då bolaget inte erbjuder förbrukningsmaterial i form av exempelvis bollar och ärtpåsar. Värmdö kommun planerar att bygga en så kallad hoppgrup för gymnastik i en idrottshall. Det är en stor fast konstruktion till ett uppskattat värde av cirka 1,5 miljoner kronor. Euro Gymnastic Equipment har stor erfarenhet av gropbyggen då bolaget har byggt över 120 stycken. En hoppgrup är inte en inventarie utan fast inredning som inte ingår i upphandlat ramavtal. Byggnationens belopp är ansenligt i förhållande till exempelvis förfrågningsunderlaget som var med vid anbudstillfället 2008; där det endast efterfrågades material av ringa art såsom bollar, backar, matchur och racketar. Värmdö kommuns förfarande utgör en otillåten direktupphandling och på grund av detta har Euro Gymnastic Equipment blivit fråntagna möjligheten att lämna anbud och därmed mist möjlighet till arbetstillfällen. När kommunen slentrianmässigt avropar från ramavtalet lider Euro Gymnastic Equipment stor ekonomisk skada.

Värmdö kommun bestrider ansökan om överprövning och anför till stöd för bestridandet bl.a. följande. Värmdö kommun har påbörjat byggnationen av en utökad idrottshall som kommer att anpassas för gymnastikändamål. Utbyggnaden sker genom en förlängning av befintlig huskropp med 15 meter. Hoppgruppen är upphandlad inom ramen för utbyggnaden av idrotts-

hallen. Byggnationen är upphandlad av Värmdö kommunfastigheter AB på uppdrag av Värmdö kommun. Inventarier och utrustning har beställts genom avrop inom upphandlat ramavtal mellan Värmdö kommun och Rantzows. Inventarier och utrustning kommer efter byggnationen att placeras i hoppgruppen. Detta innebär att det inte är ”fast inredning” som kommer att finnas i hoppgruppen. Beställare och kommande ägare till dessa inventarier är Värmdö kommun.

Euro Gymnastic Equipment anför här efter bl.a. följande. Själva byggnationen av grop-hålet är upphandlad inom ramen för utbyggnaden av idrottshallen. I detta hål ska sedan hoppgruppen byggas upp. Det handlar om en byggkonstruktion bestående av många olika delar som monteras på plats. ”Inventarierna” specialtillverkas för just denna grop och är inte flyttbara produkter, som exempelvis kan användas eller lånas ut till andra hallar. Dessa ”inventarier” återfinns inte i Rantzows katalog. Värdet av gropens ”inventarier” uppgår till minst 1,5 miljoner kr.

Värmdö kommun anför här efter bl.a. följande. De inventarier och utrustning som beställts genom avrop inom upphandlat ramavtal mellan Värmdö kommun och Rantzows är tre nedslagsbäddar, varav två är höj- och sänkbara, samt två trampoliner för att placeras i hoppgruppen. I Rantzows katalog står under avsnittet truggymnastik följande:

”Intresset för truggymnastik har ökat. Antalet utövare växer stadigt och behovet av anpassade och säkra redskap är i fokus. Vid installation av en hoppgrop är det viktigt att såväl materialval som konstruktion är väl genomtänkt för att få bästa funktion. Vi har både nedsänkta höj- och sänkbara modeller i flera olika storlekar. Kontakta oss för ytterligare information.”

Den beställning som Värmdö kommun gjort inom ramen för det upphandlade ramavtalet gäller således redskap, inventarier och utrustning som är anpassade för truppgymnastik och hoppgröpar.

Euro Gymnastic Equipment anför härefter bl.a. följande. De nedslagsbäddar Värmdö kommun beställt genom avrop inom upphandlat avtal är av mycket skrymmande art. De två höj- och sänkbara mattorna har en storlek av cirka 600x400x95 cm och väger cirka 500 kg styck; dessa finns inte med i Rantzows katalog. Bäddarna monteras på en hissanordning, som är en stor stålkonstruktion med fast montering. Hissanordningen, av typen saxlift, borde väga minst 1 000 kg och placeras i gropan innan väggar och tak är uppsatta. Detta gör att de inte är flyttbara ur hallen och kan inte anses utgöra ”inventarier”. I den fasta gropan där den stora mattan ska ligga, är storleken cirka 610x610x95 cm med en vikt av drygt 600 kg. Den fasta gropan har en trampolinbotten, som också har en betydande stålkonstruktion och är fast monterad i gropan. Trampolinerna är också en konstruktion som ska monteras på plats och är inte flyttbara efter det. Dessa ”inventarier” ska inte bara placeras i gropan; de ska byggas samman som en fungerande enhet. Den yta där det inte finns hoppgröpar och trampoliner, ska byggas upp i samma höjd som det övriga sportgolvet i hallen. Detta är en betydande del i hoppgropsbygget och brukar installeras av hoppgropsleverantören. Som ett exempel kan man ta ett lösvirkeshus. Så länge det är lösvirke är ”huset” flyttbart, men så fort virket är hopsatt till ett hus, så är det inte längre flyttbart och kan inte anses vara en ”inventarie”. – Euro Gymnastic Equipment inger och åberopar en ritning på hoppgropan samt en kopia av bolagets offert till Värmdö Gymnastikförening.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Den 1 januari 2008 trädde den nya LOU (2007:1091) i kraft. Enligt övergångsbestämmelserna ska bestämmelserna i den äldre LOU (1992:1528)

tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet av den nya lagen. I förevarande fall grundar sig avropen på ett ramavtal som upphandlats enligt den äldre LOU.

Enligt 1 kap. 4 § LOU (1992:1528) gäller följande. Upphandling ska göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud ska behandlas utan ovidkommande hänsyn.

I 1 kap. 5 § samma lag anges att med ramavtal avses avtal som ingås mellan en upphandlande enhet och en eller flera leverantörer i syfte att fastställa samtliga villkor för avrop som görs under en viss period.

Av 7 kap. 2 § första stycket samma lag framgår att om den upphandlande enheten har brutit mot 1 kap. 4 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Utredningen i målet

I ramavtalet, dnr 07KS/0647, anges bl.a. följande.

2.0 OMFATTNING

Leverans av Lek och idrottsmaterial för uttag vid behov under avtalstiden.

4.0 PRISER

Enligt bifogad nettoprislista. Priserna är fasta i 1 år. Därefter i tolv månadersperioder.

4.2 RABATT PÅ ÖVRIGT SORTIMENT

Rabattkod 5	25%
Rabattkod 4	18%
Rabattkod 3	12%
Rabattkod 2	8%
Rabattkod 1	5%

Reservdelar 9 15%

Sista siffran i artikelnumret anger rabattkoden, t ex 306150-5. Femman i detta artikelnummer innebär att kommunerna får 25 % rabatt på denna produkt.

7.0 PRODUKTINFORMATION

Produktinformation som ej framgår av detta avtal skall, om Köparen så begär, lämnas av leverantören. Eventuella prislister och broschyrmaterial tillhandahålls i erforderligt antal exemplar utan kostnad för Köparen. Bruksanvisningar, där så är erforderligt, skall medfölja produkten. Produkter som kräver montering, skall vid leverans vara märkt med Leverantörens namn samt leveransår och månad.

14.0 INFORMATION/SAMRÅD

All information från Leverantören avseende produkter, prislister etc som sänds till respektive enhet skall även distribueras till kommunerna.

Av "Prisbilaga Lek och idrottsmateriel" framgår bl.a. följande.

Priserna avser exempelvis artiklarna matchklocka, förvaringsbackar, trampett, fotboll, reflexväst, pallplint och badmintonracket. Ingen av artiklarna i bilagan överstiger 2 664 kr i styckpris.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten har att pröva om Värmdö kommuns förfarande avseende utrustning och inventarier från Rantzows avser ett avrop från ett ramavtal

eller om det är fråga om en ny upphandling, vilken kan bli föremål för överprövning enligt LOU; en så kallad otillåten direktupphandling.

Ett ramavtal, i vilket samtliga villkor för avrop fastställts, är ett ömsesidigt förpliktande avtal med ekonomiska villkor som slutits mellan en- eller flera upphandlande enheter, och såsom i detta fall, en leverantör. Detta innebär att ramavtalet är ett upphandlingskontrakt i direktivens och LOU:s mening. Avrop från ett sådant ramavtal utgör endast utnyttjande av ett befintligt upphandlingskontrakt och innebär inte att det sker någon ny tilldelning av upphandlingskontrakt. Avrop från ett upphandlat ramavtal behöver därför inte bli föremål för något nytt upphandlingsförfarande enligt bestämmelserna i LOU (se *Kommentar till offentlig upphandling*, 1998, Hentze och Sylvén sid. 75 f. och Länsrätten i Stockholms dom den 14 maj 2007, mål nr 8981-07).

Inledningsvis konstaterar förvaltningsrätten att ramavtalet innehåller mycket lite information angående vad för slags produkter ramavtalet omfattar annat än avtalets definition ”lek och idrottsmaterial”. Ramavtalet är inte optimalt i sin utformning men förvaltningsrätten saknar möjlighet att efter att ramavtalet slutits ifrågasätta avtalets giltighet eller utformning i övrigt eftersom upphandlingen av ramavtalet är avslutad (jfr. RÅ 2002 ref. 50 och RÅ 2005 ref. 10). Själva definitionen av vad som således utgör ”lek och idrottsmaterial” ska enligt förvaltningsrättens mening bedömas mot bakgrund av avtalets ordalydelse och utformning.

Förvaltningsrätten bedömer att ramavtalets utformning inte talar för att den uppräknade som görs i prisbilagan till ramavtalet är uttömmande avseende vilka produkter som omfattas av det; avtalet anger exempelvis uppgifter om prislistor som inte är bifogade till avtalet. Ramavtalet innehåller dessutom uppgifter om ”övrigt sortiment”. Vidare anges inget maximalt pris avseende avrop från ramavtalet. Inte heller i övrigt framgår det någon be-

gränsning avseende vad ramavtalet omfattar annat än definitionen ”Lek och Idrottsmaterial”. Ramavtalet omfattar reservdelar, vilket framgår av punkt 4.2. Enligt förvaltningsrättens bedömning talar denna formulering för att även mer tekniskt komplicerade produkter omfattas av ramavtalet. Efter en samlad bedömning av ramavtalet finner förvaltningsrätten att Euro Gymnastic Equipment inte har visat att Värmdö kommuns ifrågavarande avrop inte överensstämmer med villkoren i ramavtalet. Bolaget har därmed inte visat att avropet utgör en otillåten direktupphandling i strid mot LOU. Euro Gymnastic Equipments begäran om överprövning ska därför avslås.

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


Charlotte Hedberg
Rådman

Handläggare har varit förvaltningsrättsnotarien Carl Johan Fahlander.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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