

2024-02-21

TJÄNSTESKRIVELSE

Dnr: KFKS 2023-00308

Tillbyggnad av gymnasieskola Campus Sickla *Yttrande till Förvaltningsrätten i Stockholm*

Förslag till beslut

Kommunstyrelsen antar föreslaget yttrande enligt bilaga 2 till tjänsteskrivelsen daterad den 21 februari 2024.

Kommunstyrelsen befullmäktigar stadsjuristen, eller den hen i sitt ställe sätter, att föra kommunens talan vid Förvaltningsrätten i Stockholm i mål nr 3202-24 om upphandlingsskadeavgift. Fullmakten gäller även rätt att föra talan i högre instans.

Beslutet justeras omedelbart.

Sammanfattning av ärendet

Konkurrensverket har hos Förvaltningsrätten i Stockholm ansökt och begärt att Nacka kommun betalar tre miljoner kronor i upphandlingsskadeavgift med anledning av det lokalhyresavtal som kommunen i februari 2023 tecknat med Sickla Industrifastigheter KB (Atrium Ljungberg) för den kommunala gymnasieskolan YBC:s verksamhet. Enligt Konkurrensverket utgör avtalet en otillåten direktupphandling. Mot bakgrund av domstolens föreläggande yttrar sig kommunen nu över ansökan. Yttrandet ska ges in till domstolen senast den 5 mars 2024.

Ärendet

Bakgrund

Konkurrensverket har i ansökan till Förvaltningsrätten i Stockholm den 19 februari 2024 begärt att Förvaltningsrätten i Stockholm förpliktigar Nacka kommun att betala tre miljoner kronor i upphandlingsskadeavgift (vilket är en sänkning med två miljoner kronor i förhållande till verkets preliminära bedömning som delgavs kommunen den 21 december förra året). Skälet härtill, enligt Konkurrensverkets uppfattning, är att kommunen den 20 februari 2023 ingått hyresavtal för lokal med Sickla Industrifastigheter KB (Atrium Ljungberg) utan föregående annonsering, trots att förutsättningarna för detta saknades, och därigenom brutit mot annonseringsskyldigheten i lagen om offentlig upphandling. Det ingångna avtalet utgör därmed en otillåten direktupphandling. Ansökan har föregåtts av cirka ett års handläggning/utredning hos Konkurrensverket.

Förvaltningsrätten i Stockholm har nu förelagt kommunen att besvara Konkurrensverkets ansökan senast den 5 mars 2024.

Förslag på yttrande

Kommunen bestrider i första hand att domstolen bifaller Konkurrensverkets ansökan och yrkar för egen del att ansökan om upphandlingsskadeavgift avslås i sin helhet. Enligt kommunens uppfattning utgör inte den nya byggnaden en byggentreprenad som omfattas av upphandlingslagstiftningen (yttrandets avsnitt 3.1). Oaktat detta är avtalets huvudföremål hyra, vilket är undantaget upphandlingslagstiftningens tillämpningsområde (yttrandets avsnitt 3.2). Mot bakgrund härav har kommunen inte genomfört någon otillåten direktupphandling. Konkurrensverkets ansökan ska därmed avslås och någon upphandlingsskadeavgift inte utgå. *Om* domstolen ändå skulle bifalla ansökan, på grund av att avtalet utgör en otillåten direktupphandling, så yrkar kommunen i *andra hand* att avgiften ska sättas ner helt och i *tredje hand* att avgiften ska sättas ned till högst 860 000 kronor (yttrandets avsnitt 3.3).

Ekonomiska konsekvenser

Det är förvaltningsrätten som bestämmer om kommunen ska betala upphandlingsskadeavgift eller inte och beloppet som kommunen i så fall ska betala. Konkurrensverket har yrkat att kommunen ska betala tre miljoner kronor i upphandlingsskadeavgift, vilket är det högsta belopp som kommunen kan bli tvungen att betala beroende på utgången i målet. Förvaltningsrättens dom kan överklagas.

Konsekvenser för barn

Förslag till beslut bedöms inte medföra några konsekvenser för barn.

Handlingar i ärendet

Tjänsteskrivelse daterad den 21 februari 2024

Bilaga 1 Konkurrensverkets ansökan till Förvaltningsrätten i Stockholm

Bilaga 2 Förslag till yttrande

Karin Bergsman
Gruppchef lokalförsörjning
Fastighetsenheten

Emelie Sunnliden Ceder
Kommunjurist
Juridik och kanslistaben