



**KAMMARRÄTTEN I
GÖTEBORG**
Avdelning 1

BESLUT
2010 -09- 29
Meddelat i Göteborg

KLAGANDE

Arif Erkonukseven, 651118-9372
Kvartsgatan 10
432 38 Varberg

Ombud: Advokaten Per-Ola Bergqvist
Foyen Advokatfirma
Box 7229
103 89 Stockholm

MOTPART

Varbergs kommun, Kultur och Fritid
432 80 Varberg

Ombud: Kommunjuristen Anders Eriksson
Varbergs kommun
432 80 Varberg

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Göteborgs beslut den 21 juni 2010 i mål nr
11568-10, se bilaga A

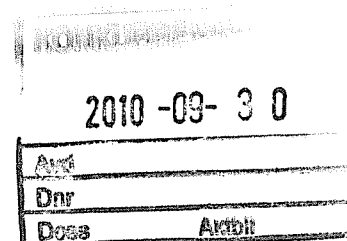
SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten undanröjer förvaltningsrättens beslut och återförvisar målet till förvaltningsrätten för prövning av Arif Erkonuksevens ansökan om överprövning enligt LOU.

Kammarrättens interimistiska beslut den 30 juni 2010 upphör härmed att gälla.



KONKURRENSVERKET
Dok.Id 163903 FÖR KLAGANDE

Postadress
Box 1531
401 50 Göteborg

Besöksadress
Stora Nygatan 21

Telefon
031-732 74 00
Telefax
031-732 76 00
E-post: kammarratten.goteborg@dom.se
www.kammarratten.goteborg.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:40

YRKANDEN M.M.

Arif Erkonukseven yrkar att kammarrätten med upphävande av förvaltningsrättens beslut återförvisar målet till förvaltningsrätten för erforderlig handläggning.

Varbergs kommun har yttrat sig i målet.

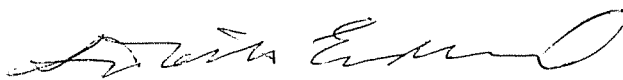
SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten har i det överklagande beslutet avvisat Arif Erkonuksevens talan med hänvisning till att LOU inte är tillämplig på aktuellt förfarande samt upphävt ett tidigare meddelat interimistiskt beslut. Arif Erkonukseven överklagar förvaltningsrättens avvisningsbeslut till kammarrätten. Kammarrätten har den 30 juni 2010 förordnat att den aktuella upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Den 7 juli 2010 har kammarrätten vidare meddelat prövningstillstånd i målet.

Kammarrätten finner att förvaltningsrätten har haft rätt att göra en bedömning av huruvida LOU varit tillämplig i det aktuella målet även utan att kommunen åberopat denna omständighet som grund för att bestrida Arif Erkonuksevens ansökan. Det är ostridigt i målet att den samarbetspartner som får rätten att bedriva serveringsverksamhet vid simstadion åtager sig att utföra en tjänst åt kommunen, bestående av att inkassera inträdesavgifter till simstadion och därefter redovisa dessa till kommunen. Denna tjänst motsvarar enligt kommunens egna beräkningar en ersättning om 42 400 kr och är enligt kammarrättens mening en upphandlingspliktig tjänst enligt LOU. Arif Erkonukseven har således haft rätt att ansöka om överprövning av upphandlingen enligt LOU och förvaltningsrätten borde därför inte ha avvisat hans talan på angiven grund.

Mot bakgrund härav finner kammarrätten att målet ska återförvisas till förvaltningsrätten för erforderlig prövning av Arif Erkonuksevens ansökan.

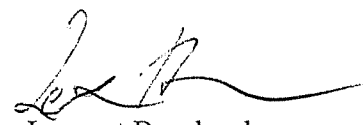
HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 1).



Lisbeth Edlund

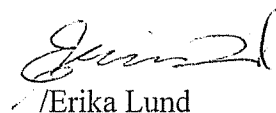


Tommy Almqvist



Lennart Berglund

referent



/Erika Lund



SÖKANDE

Arif Erkonukseven, 651118-9372
Kvartsgatan 10
432 38 Varberg

Ombud: Advokat Per-Ola Bergqvist
Foyen Advokatfirma
Box 7229
103 89 Stockholm

MOTPART

Varbergs kommun
Kultur och Fritid
432 80 Varberg

Ombud: Kommunjurist Anders Eriksson
c/o Varbergs kommun
432 80 Varberg

SAKEN

Tillämplighet av lagen (2007:1091) om offentlig upphandling; LOU; vid
upplåtelse av serveringsställe

BESLUT

Förvaltningsrätten avvisar talan.

Beslutet den 10 maj 2010 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND

Varbergs kommun genom Kultur- och fritidsförvaltningen har i Hallands Nyheter annonserat om samarbetspartner som är intresserad av att bedriva serveringsverksamhet vid Simstadion i Varbergs kommun. Genom nämnden för Kultur och Fritid, har kommunen den 29 april 2010 beslutat att ingå avtal med Mikael Svensson om kioskverksamhet på Simstadion. Förvaltningsrätten har den 10 maj 2010 beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan annat förordnats.

Arif Erkonukseven yrkar att Förvaltningsrätten ska förordna att Varbergs kommuns upphandling av upplåtelseavtal avseende serveringsverksamheten vid Simstadion i Varberg för säsongen 2010 ska göras om på så sätt att Varbergs kommun utlyser en ny upphandling vari bestämmelserna i LOU tillämpas.

Varbergs kommun bestrider bifall till yrkandet.

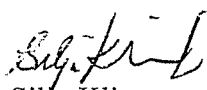
SKÄL FÖR BESLUTET

Med upphandling avses i gängse språkbruk ett inköp som är avsett att täcka större behov vanligen utfört av myndighet enligt vissa regler. Med offentligt upphandling avses enligt 2 kap. 13 § LOU de åtgärder som vidtas av upphandlande enheten i syfte att tilldela kontrakt eller ingå ett ramavtal avseende varor, tjänster eller byggentreprenader.

I förevarande fall upplåter kommunen nyttjanderätt för en lokal i anslutning till simstadion mot att entreprenören tar emot och till kommunen inbetalar badavgifter. Aktuell begäran om omprövning avser beslutet om kvalificeringen som "hyresgäst" i lokalen. Kultur- och Fritidsförvaltningen är således upplåtare ("säljare") av en lokal för kioskverksamhet och aktuell

annonsering avser valet av hyresgäst. Förvaltningen kan härigenom inte bedömas som köpare av någon tjänst som leverantören tillhandahåller. Leverantörens huvudsakliga verksamhet i lokalen – kioskrörelse – utgör inte heller sådan verksamhet som ankommer på kommun att bedriva enligt kommunallagen (1991:900). Vid dessa förhållanden kan lagen om offentlig upphandling inte tillämpas på aktuellt förfarande (jfr Kammarrätten i Jönköping beslut den 12 maj 2006, mål nr 1669-06). Talan ska därför avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b)



Silja Klint

Rådman

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande skall skriva till Regeringsrätten. Skrivelsen ställs alltså till Regeringsrätten *men skall skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet skall ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande skall kunna tas upp i Regeringsrätten fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Regeringsrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Regeringsrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande skall undertecknas av klaganden eller dennes ombud och inges i original samt innehålla;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 Regeringsrätten
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen härför
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

