



PARTER

Sökande
Konkurrensverket
103 85 Stockholm

Motpart
Eksjöbostäder Aktiebolag, 556407-0521
575 80 Eksjö

SAKEN

Upphandlingsskadeavgift enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, ÄLOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Eksjöbostäder AB ska betala 15 000 kr i upphandlingsskadeavgift.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Eksjöbostäder AB (Eksjöbostäder) har genomfört en upphandling benämnd Kvarteret Linjalen, Hus U och V Stocksnavägen 25, ref. nr 16/104.

Förvaltningsrätten i Jönköping har i lagakraftvunnet avgörande den 22 september 2016, mål nr 2737-16, funnit att Eksjöbostäder har brutit mot bestämmelserna om förlängd avtalsspärr i 16 kap. 8 § LOU genom att teckna avtal med enligt Eksjöbostäder vinnande leverantör trots att en ansökan om överprövning sänts till förvaltningsrätten. Förvaltningsrätten fann i övrigt att Eksjöbostäder inte hade brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och att det därmed inte fanns skäl att ogiltigförklara det ingångna avtalet.

Konkurrensverket har den 17 maj 2017 inkommit med en ansökan om upphandlingsskadeavgift och yrkar att Eksjöbostäder ska förpliktas att betala 15 000 kr i upphandlingsskadeavgift.

Eksjöbostäder har den 18 maj 2017 mottagit ett föreläggande om att svara på ansökan, men har inte redovisat sin inställning till ansökan.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Den 1 januari 2017 trädde lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU, i kraft och därigenom upphävdes den äldre lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, ÄLOU. I övergångsbestämmelserna till LOU föreskrivs dock att ÄLOU fortfarande ska gälla för upphandlingar som påbörjats före ikraftträdandet. ÄLOU ska därför tillämpas i målet.

Av 17 kap. 1 § 1 ÄLOU framgår bl.a. att allmän förvaltningsdomstol får besluta att en upphandlande myndighet ska betala en särskild avgift (upphandlingsskadeavgift) om allmän förvaltningsdomstol i ett avgörande som har vunnit laga kraft fastställt att ett avtal får bestå, trots att det har slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr i 16 kap. 1, 3 eller 8 §.

Enligt 17 kap. 4 § ÄLOU ska upphandlingsskadeavgiften uppgå till lägst 10 000 kronor och högst 10 000 000 kronor. Avgiften får inte överstiga tio procent av kontraktsvärdet.

Av 17 kap. 5 § ÄLOU framgår att vid fastställande av upphandlingsskadeavgiftens storlek ska särskild hänsyn tas till hur allvarlig överträdelsen är. I ringa fall ska någon avgift inte beslutas. Avgiften får efterges, om det finns synnerliga skäl.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det finns ett lagakraftvunnet avgörande från allmän förvaltningsdomstol där domstolen funnit att ett avtal får bestå trots att det slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr.

I och med att strikt ansvar gäller när en av punkterna i 17 kap. 1 § ÄLOU är uppfylld föreligger förutsättningar att påföra upphandlingsskadeavgift (se prop. 2009/10:180 s. 193).

Förvaltningsrätten finner inte skäl att göra en annan bedömning i målet än den som Konkurrensverket har gjort, vilken inte heller har bestridits av Eksjöbostäder. Det finns därmed grund för att besluta om upphandlingsskadeavgift.

Fallet kan inte anses ringa. Synnerliga skäl för eftergift föreligger inte heller. Beloppet som yrkas får anses skäligt och proportionerligt, och det överstiger inte 10 procent av kontraktsvärdet. Förvaltningsrätten finner således att Konkurrensverkets ansökan ska bifallas. Eksjöbostäder åläggs därmed att betala 15 000 kr i upphandlingsskadeavgift.

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



Sofia Blomkvist

Rådmannen Sofia Blomkvist har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Anders Sanner.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

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.