



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2013-09-30
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
19810-13

SÖKANDE

Konkurrensverket
103 85 Stockholm

MOTPART

Täby kommun
183 80 Täby

Ombud: Kommunjuristen Mikael Ekelund
Täby kommun
183 80 Täby

SAKEN

Upphandlingsskadeavgift

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Täby kommun ska betala en upphandlingsskadeavgift om 2 550 000 kr.

Dok.Id 403097

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

YRKANDEN M.M.

Konkurrensverket ansöker om att förvaltningsrätten ska besluta att Täby kommun ska betala 2 550 000 kr i upphandlingsskadeavgift. Till stöd för sin talan anför Konkurrensverket bl.a. följande. Täby kommun har brutit mot lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) genom att den 17 augusti 2012 ingå ett avtal med NCC Construction Sverige AB avseende ombyggnation av en bussterminal samt överbyggnad av en väg utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 § LOU. Avtalet utgör ett byggentreprenadkontrakt enligt 2 kap. 3 § LOU på vilket nämnd lag är tillämplig enligt dess 1 kap. 2 §. Täby kommuns ingående av avtalet skulle således ha föregåtts av ett annonserat upphandlingsförfarande enligt LOU. Så har emellertid inte skett. Några omständigheter som kunnat utgöra skäl för tillämpning av förhandlat förfarande utan föregående annonsering har inte förelegat. Täby kommun förefaller ha varit av uppfattningen att avtalet utgjorde en tilläggsbeställning till ett tidigare entreprenadavtal och att det därmed kunde ingås utan föregående annonsering. Ett sådant synsätt är dock inte korrekt. Det aktuella avtalet utgör inte någon tilläggsbeställning enligt 4 kap. 8 § 1 LOU. Avtalet utgör därmed en otillåten direktupphandling. Avtalets totala värde uppskattas till 75 000 000 kr exkl. moms. Den otillåtna direktupphandlingen är enligt Konkurrensverkets bedömning av normalgraden och bör därför medföra en upphandlingsskadeavgift som motsvarar 7–8 procent av avtalets värde. Täby kommun har emellertid på eget initiativ inkommit med uppgifter till Konkurrensverket och på så vis informerat tillsynsmyndigheten om avtalets ingående. En upphandlingsskadeavgift om 2 550 000 kr motsvarar 3,4 procent av avtalets värde och är enligt Konkurrensverkets mening en väl avvägd och proportionerlig sanktion för den aktuella överträdelsen.

Täby kommun vitsordar de faktiska omständigheter som anförs i Konkurrensverkets ansökan och medger Konkurrensverkets talan.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Allmän förvaltningsdomstol får enligt 17 kap. 1 § 3 LOU besluta att en upphandlande myndighet ska betala en särskild avgift (upphandlingsskadeavgift) om myndigheten har slutit avtal med en leverantör utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 § samma lag. Enligt 17 kap. 4 § LOU ska upphandlingsskadeavgiften uppgå till lägst 10 000 kr och högst 10 000 000 kr. Avgiften får inte överstiga tio procent av kontraktsvärdet. Vid fastställande av upphandlingsskadeavgiftens storlek ska enligt 17 kap. 5 § LOU särskild hänsyn tas till hur allvarlig överträdelsen är. I ringa fall ska någon avgift inte beslutas. Avgiften får efterges, om det finns synnerliga skäl.

Förvaltningsrätten finner i likhet med parterna att Täby kommun genom att ingå avtal med NCC Construction Sverige AB utan föregående annonsering har genomfört en otillåten direktupphandling. Det finns därmed grund för att besluta om upphandlingsskadeavgift.

Förvaltningsrätten finner inte anledning att göra en annan bedömning än parterna i fråga om avgiftens storlek. Konkurrensverkets ansökan ska därför bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).


Susanne Bagge

Rådman

Elisabeth Kornfeldt har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

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. 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.