



SÖKANDE
Konkurrensverket
103 85 Stockholm

MOTPART
Västerås kommun
721 87 Västerås

Ombud: Advokaterna Johan Lidén och Robert Moldén
Front Advokater
Kungstorget 2
411 17 Göteborg

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

KONKURRENSVERKET	
2016-09-10	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Konkurrensverkets ansökan och beslutar att Västerås kommun ska betala en upphandlingsskadeavgift om 80 000 kr.

YRKANDEN M.M.

Konkurrensverket ansöker om att förvaltningsrätten ska besluta att Västerås kommun (kommunen) ska betala 80 000 kr i upphandlingsskadeavgift. Till stöd för ansökan anför Konkurrensverket bland annat följande. Kommunen har brutit mot 15 kap. 4 § LOU genom att den 9 juli 2015 ingå avtal om produktion av webbsändningar med Q enter Production AB (Q enter) utan föregående annonsering. Eftersom det saknades förutsättningar för att frångå annonseringsplikten utgör avtalet en otillåten direktupphandling. Under Konkurrensverkets utredning har kommunen invänt att det förelegat skäl att ingå det aktuella avtalet utan föregående annonsering eftersom lagen enligt 1 kap. 6 § 2 LOU inte gäller för kontrakt som avser anskaffning, utveckling, produktion eller samproduktion av programmaterial avsett för radio- och tv-program samt upphandling av sändningstid. Enligt Konkurrensverkets uppfattning leder ett beaktande av de bakomliggande syftena med bestämmelsen i 1 kap. 6 § 2 LOU samt EU-domstolens praxis (se bl.a. mål C-337/06 Bayerischer Rundfunk) till slutsatsen att kommunen inte har kunnat åberopa denna bestämmelse för att ingå det aktuella avtalet utan föregående annonsering. Kommunen är inte ett programföretag med ett public serviceuppdrag och dess kärnverksamhet utgörs inte av TV- eller radioproduktion eller liknande. Inte heller har kommunens val av leverantör att något att göra med kulturella eller sociala överväganden, utan avser en sedvanlig upphandling av ett avtal av tjänster för tillgängliggörande av kommun- och landstingsfullmäktiges sammanträden. Det har inte heller förelegat några tekniska skäl för kommunen att ingå det aktuella avtalet i enlighet 15 kap. 3 § andra stycket LOU jfrd med 4 kap. 5 § första stycket 2 LOU.

Konkurrensverket har beräknat kontraktsvärdet till 1 105 176 kronor. Upphandlingsskadeavgiften kan därför uppgå till högst 110 517 kronor (1 105 176 x 0,1). Eftersom det är fråga om en otillåten direktupphandling

ska sanktionsvärdet vara högt. Av vad som i övrigt framkommit i ärendet anser Konkurrensverket att det varken finns några förmildrande eller försvårande omständigheter. Vid en sammantagen bedömning anser Konkurrensverket att en upphandlingsskadeavgift om 80 000 kronor är en effektiv, avskräckande och proportionerlig sanktion för den aktuella överträdelsen.

Kommunen medger Konkurrensverkets yrkande och anför huvudsakligen följande. De aktuella tv-produktionstjänsterna är i och för sig av en sådan art att undantaget i 1 kap. 6 § 2 LOU bör vara tillämpligt. Ansökan medges dock av processekonomiska skäl.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

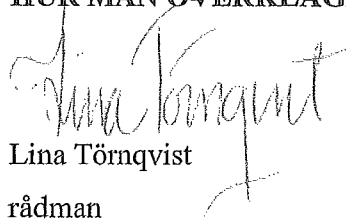
Allmän förvaltningsdomstol har enligt 17 kap. 1 § 3 LOU besluta att en upphandlande myndighet ska betala en särskild avgift (upphandlingsskadeavgift) om myndigheten har slutit avtal med en leverantör utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 § samma lag. Enligt 17 kap. 4 § LOU ska upphandlingsskadeavgiften 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.

Kommunen medger Konkurrensverkets yrkande. Förvaltningsrätten finner inte skäl att göra någon annan bedömning i målet än den som Konkurrensverket har gjort om att kommunen har brutit mot 15 kap. 4 § LOU och att avtalet med Q enter utgör en otillåten direktupphandling. Kommunen har inte heller argumenterat för sin ståndpunkt. Det finns därmed grund för att besluta om upphandlingsskadeavgift. Några synnerliga skäl för att efterge avgiften har inte gjorts gällande och har inte heller i övrigt kommit fram. När det gäller avgiftens storlek anser förvaltningsrätten att det av Konkur-

rensverket yrkade beloppet framstår som väl avvägt i förhållande till den konstaterade överträdelsen och vad som i övrigt kommit fram i målet.

Konkurrensverkets ansökan ska således bifallas och Västerås kommun ska betala en upphandlingsskadeavgift om 80 000 kr.

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


Lina Törnqvist
rådman

Målet har handlagts av föredraganden Nicklas Rydgren.



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.