



Avdelning 2 Enhet 11

SÖKANDE

Jan-Ove Brink AB, 556587-8757

Ombud: Advokaten Björn Nilsson och jur.kand. Ellinor Nilsson Löfving
Advokatfirman Acta i Halmstad HB
Hamngatan 11
302 43 Halmstad

MOTPART

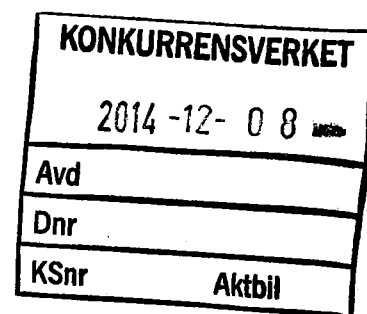
Varbergs kommun
432 80 Varberg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU;
nu fråga om interimistiskt beslut

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Jan-Ove Brink AB:s yrkande om interimistiskt
beslut.



BAKGRUND

Varbergs kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av *vinterväghållning område 9*, dnr KS 2014/0088. I tilldelningsbeslut den 17 juni 2014 tilldelades Jan-Ove Brink AB (JOBAB eller bolaget) kontrakt men efter överprövning beslutade förvaltningsrätten den 8 september 2014 i mål 6952-14 att en ny anbudsutvärdering skulle göras varvid JOBAB:s anbud inte skulle beaktas. Domen överklagades men kammarrätten beslutade att inte meddela prövningstillstånd. Kommunen fattade ett nytt tilldelningsbeslut den 10 september 2014 och Dahls Maskincenter tilldelades kontrakt som enda kvarvarande anbudsgivare. JOBAB ansökte om överprövning och förvaltningsrätten har den 28 november 2014 i mål nr 9808-14 beslutat att upphandlingen ska göras om. Under pågående handläggning i förvaltningsrätten har kommunen och Dahls Maskincenter tecknat avtal rörande den aktuella upphandlingen. Avtalet är undertecknat den 25 respektive 28 november 2014.

YRKANDEN M.M.

JOBAB yrkar att kommunens ingångna avtal med Dahls Maskincenter avseende vinterväghållning område 9 förklaras ogiltigt. JOBAB yrkar vidare att förvaltningsrätten meddelar interimistiskt beslut innebärande att kommunens avtal med Dahls Maskincenter inte får fullgöras till dess förvaltningsrätten beslutar något annat. JOBAB anför i huvudsak följande. Genom att teckna avtal under pågående avtalsspärr har kommunen brutit mot principen om likabehandling eftersom kommunen berövat JOBAB möjligheten att på lika villkor som Dahls Maskincenter konkurrera om kontraktet avseende område 9. Omsättningen avseende område 9 är inte oväsentligt för JOBAB:s verksamhet och kapacitetsutnyttjande. Bolaget har sedan det första tilldelningsbeslutet sett sig nödgat att tacka nej till andra liknande uppdrag varför bolaget om avtalet får bestå kommer att

göra en större ekonomisk förlust. Avtalet är inte heller av sådan betydelse för kommunen att sådant tvingande allmänintresse som kan grunda undantag för bestämmelsen om ogiltigförklaring av avtalet kan komma att aktualiseras.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Rätten får besluta att ett avtal inte får fullgöras till dess något annat har bestämts. Rätten får avstå från att fatta beslut enligt första stycket, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören (16 kap. 16 § LOU)

Ett interimistiskt yrkande i fråga om ett avtals ogiltighet i ett mål om offentlig upphandling ska prövas med ledning av 28 § förvaltningsprocesslagen (jfr HFD 2014 ref. 13).

Den domstol som ska pröva ett överklagande får besluta att det överklagade beslutet, om det annars skulle gälla omedelbart, tills vidare inte ska gälla och även i övrigt besluta rörande (28 § förvaltningsprocesslagen).

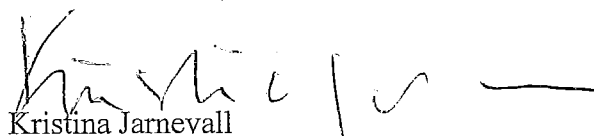
För att ett interimistiskt beslut ska meddelas har i allmänhet ställts upp ett krav på en tämligen hög grad av sannolikhet för att avgörandet kommer att ändras i sak. Kravet har dock satts lägre om målet varit av sådan karaktär att det för en enskild kan antas medföra betydande olägenheter om beslutet ska gälla omedelbart och det inte finns något motstående intresse som starkt talar för att beslutet ska gälla omedelbart (se t.ex. Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i RÅ 2009 ref. 51 jämförd med RÅ 1998 ref. 48).

Förvaltningsrättens bedömning

Fråga är om det finns skäl att meddela interimistiskt beslut innebärande att kommunens avtal med Dahls Maskincenter inte får fullgöras till dess förvaltningsrätten beslutar något annat. Förvaltningsrätten konstaterar att kommunen har tecknat avtal avseende vinterväghållning område 9 under pågående avtalsspärr. Detta talar för att avtalet senare kommer att ogiltigförklaras. Förvaltningsrätten har också att beakta vilken betydelse det har för enskilda och allmänna intressen att verkställigheten av ett beslut skjuts upp, och rätten får avstå från att fatta beslut att avtal inte får fullgöras till dess något annat bestämts, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören. Den aktuella upphandlingen rör vinterväghållning. I ingånget avtal anges att område 9 omfattar Träslövsläge, körbana samt gång- och cykelväg. Förvaltningsrätten anser mot bakgrund av upphandlingsföremålet att den skada och olägenhet det skulle innebära att den aktuella orten blir utan vinterväghållning är större än skadan för JOBAB. JOBAB:s yrkande om interimistiskt beslut ska därför avslås.

Förvaltningsrätten kommer senare att avgöra målet slutligt.

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



Kristina Jarnevall

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Markus Zander.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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.