

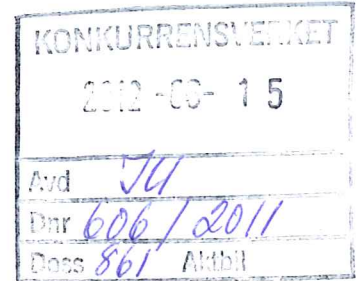


KLAGANDE

Sjöfartsverket
Sjöfart och samhälle
601 78 Norrköping

MOTPART

Konkurrensverket
Malmskillnadsgatan 32
103 85 Stockholm



ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Jönköpings dom den 1 februari 2012 i mål nr 5355-11, se bilaga A

SAKEN

Ansökan om upphandlingsskadeavgift enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten ändrar förvaltningsrättens dom och undanröjer upphandlings-
skadeavgiften.

- Klaganden/ombudet
- Motparten/ombudet
- Försäkringskassan
- Förvaltningsrätten
- Socialstyrelsen

- För kännedom
- För åtgärd
- För delgivning
-

YRKANDEN M.M.

Sjöfartsverket yrkar att kammarrätten ändrar förvaltningsrättens dom och påför en upphandlingsskadeavgift om 10 000 kr.

Konkurrensverket motsätter sig bifall till överklagandet.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Bestämmelserna om upphandlingsskadeavgift trädde i kraft den 15 juli 2010. Enligt övergångsbestämmelserna gäller äldre bestämmelser för upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Enligt lagens förarbeten anses en upphandling påbörjad när myndigheten eller enheten beslutat om vilket upphandlingsförfarande som ska tillämpas eller senast när myndigheten genom annons eller på annat sätt beslutat att begära in anbud (prop. 2006/07:128 del I s. 447 och 568). När det gäller otillåten direktupphandling, dvs. när ett avtal har slutits utan att upphandlingen har annonserats enligt bestämmelserna i LOU, anses en sådan påbörjad först när avtalet har slutits, om inte myndigheten kan visa att ett upphandlingsförfarande enligt bl.a. LOU rent faktiskt har påbörjats vid en tidigare tidpunkt (prop. 2009/10:180 s. 310 och 374).

Av handlingarna i målet framgår bl.a. följande. Sjöfartsverket påbörjade en urvalsupphandling avseende revision av Trollhätte kanal i juli 2010. Anbudsinbjudan är daterad den 2 juli 2010 och publicerades den 8 juli 2010. Beslut om tilldelning fattades den 3 december 2010. Ansökan om överprövning kom in till Förvaltningsrätten i Linköping den 10 december 2010. Den 16 mars 2011 beslutade Sjöfartsverket att avbryta upphandlingen och teckna avtal med den leverantör som antagits genom tilldelningsbeslutet. Förvaltningsrätten avgjorde målet om överprövning den 4 april 2011. Förvaltningsrätten har därefter även prövat giltigheten av det tecknade avtalet och funnit att detta ska bestå av tvingande hänsyn till ett allmänintresse.

Kammarrätten konstaterar att avtalet den 16 mars 2011 slöts i direkt anslutning till att den påbörjade upphandlingen avbröts och med den leverantör som tidigare tilldelats entreprenaden. Upphandlingsförfarandet får i vart fall anses ha påbörjats i samband med att upphandlingen annonserades den 8 juli 2010 och därmed före de aktuella bestämmelserna trädde i kraft den 15 juli 2010. Det har därför inte funnits lagliga förutsättningar för att besluta om att upphandlingsskadeavgift ska betalas. Överklagandet ska således, trots att detta går utöver Sjöfartsverkets yrkande, bifallas på så sätt att avgiften undanröjs.

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


Christer Abrahamsson


Stig Hedén


Anders Davidson
referent