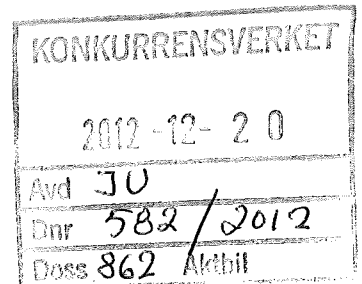




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2012-12-20
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
13115-12 E
Enhet 1:1



SÖKANDE
Konkurrensverket
103 85 Stockholm

MOTPART
Göteborgs Stads Parkeringsaktiebolag, 556119-4878
Box 7174
402 33 Göteborg

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Göteborgs Stads Parkeringsaktiebolag ska betala en upphandlingsskadeavgift om 37 000 kr till Konkurrensverket.

Dok.Id 174461

| Postadress | Besöksadress | Telefon | Telefax | Expeditionstid |
|------------------------------|--------------------|---|-----------------|--------------------------------|
| Box 53197 400 15 Göteborg | Sten Sturegatan 14 | 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsratten@goteborg@dom.se | 031 - 711 78 59 | måndag – fredag 08:00-16:00 |

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 2
13115-12 E

YRKANDEN M.M.

Konkurrensverket yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att Göteborgs Stads Parkeringsaktiebolag (nedan Parkeringsbolaget eller bolaget) ska betala 37 000 kr i upphandlingsskadeavgift. Till stöd för ansökan anför Konkurrensverket i huvudsak följande. Parkeringsbolaget har den 25 november 2011 ingått ett avtal med Indea AB (Indea) avseende köp av tjänster inom managementområdet, utan föregående annonsering. Avtalet innebär att konsulter från Indea skulle projektleda ett antal uppdrag med syfte att öka tillgängligheten för Parkeringsbolagets kunder. Vid tidpunkten för avtalets ingående omfattades bolaget av Göteborgs stads ramavtal för dylika tjänster inom managementområdet. Indea var inte upptagen som ramavtalsleverantör i dessa avtal.

Efter avtalets ingående har Indea genomfört arbete i enlighet med uppdragsbeskrivningen och fakturerat Parkeringsbolaget för de utförda tjänsterna. Aktuell ansökan om upphandlingsskadeavgift avser de tjänster som utförts efter det att avtalet ingicks den 25 november 2011.

Det sammanlagda värdet av Parkeringsbolagets avtal med Indea beräknas uppgå till 491 400 kronor.

Parkeringsbolaget har fått tillfälle att yttra sig och därvid bland annat uppgett att man inte haft tillräcklig kontroll över kostnadsutvecklingen, varvid kostnaderna för avtalet med Indea tilläts överskrida såväl inriktningen för avtalet som direktupphandlingsgränsen.

Eftersom kontraktsvärdet överstiger gränsen för direktupphandling skulle avtalet ha föregåtts av en konkurrensutsättning genom ett annonserat förfarande, vilket inte skett. Några omständigheter som kunnat utgöra grund för en direkttilldelning av avtalet har inte framkommit. Parkeringsbolagets aktuella anskaffning utgör därför en otillåten direktupphandling.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Otillåtna direktupphandlingar anses både av unionslagstiftaren och den svenska lagstiftaren i sig vara en av de allvarligaste överträdelserna inom upphandlingsområdet, vilket bör leda till att sanktionsvärdet i dessa fall ofta kan anses vara högt. En upphandlingsskadeavgift vid otillåten direktupphandling bör således ligga i den övre delen av skalan, i allmänhet mellan fem och tio procent av avtalets värde. Vid otillåtna direktupphandlingar av normalgraden, bör avgiften ligga i mitten av den övre delen av skalan, det vill säga sju till åtta procent av avtalets värde.

Avtalets sammanlagda värde uppgår till 491 400 kr. Beloppet ska läggas till grund för upphandlingsskadeavgiftens storlek. En upphandlingsskadeavgift om 37 000 kr utgör cirka 7,5 procent av kontraktsvärdet. Utifrån omständigheterna i målet är en sådan upphandlingsskadeavgift en proportionerlig sanktion för den aktuella överträdelserna.

Parkeringsbolaget accepterar Konkurrensverkets yrkande och ställningstaganden samt anför följande. *Parkeringsbolaget* har i tidigare yttrande till Konkurrensverket angett att fel har gjorts genom att bolaget inte har haft tillräcklig kontroll över kostnadsutvecklingen, varvid kostnaderna för avtalet med *Indea* tilläts överskrida såväl inriktningen för avtalet som direktupphandlingsgränsen.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Allmän förvaltningsdomstol får besluta att en upphandlande myndighet ska betala en särskild avgift (upphandlingsskadeavgift) bl.a. om myndigheten har slutit avtal med en leverantör utan föregående annonsering enligt 15 kap. 4 § (17 kap. 1 § LOU).

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Upphandlingsskadeavgiften ska uppgå till lägst 10 000 kr och högst 10 000 000 kr. Avgiften får inte överstiga tio procent av kontraktsvärdet. Beräkningen av kontraktsvärdet ska ske enligt 3 kap. 3 och 4 §§ eller 15 kap. 3 a § LOU (17 kap. 4 § LOU).

Värdet av ett kontrakt ska uppskattas till det totala belopp som ska betalas enligt kontraktet. En upphandling får inte delas upp i syfte att kringgå bestämmelserna i denna lag. Vid beräkningen ska options- och förlängningsklausuler beaktas som om de utnyttjats. Vid beräkningen ska den upphandlande myndigheten beakta direktupphandlingar av samma slag gjorda av myndigheten under räkenskapsåret (15 kap. 3 a § LOU).

Vid fastställande av uppholdingsskadeavgiftens 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 (17 kap. 5 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

I målet är klarlagt att Parkeringsbolaget den 25 november 2011 ingått ett avtal med Indea avseende köp av managementtjänster och att bolaget inte annonserat upphandlingen.

Några omständigheter som skulle kunna utgöra godtagbara skäl till att använda sig av ett förfarande utan föregående annonsering har inte anförts av Parkeringsbolaget. Bolaget har därmed genomfört en otillåten direktupphandling, varför förutsättningar finns för att påföra bolaget en upphandlingsskadeavgift.

Så som Konkurrensverket anför anses otillåtna direktupphandlingar vara allvarliga överträdelser. De bör därför leda till höga sanktionsvärden (jfr prop. 2009/10:180 s. 187, 197 och 370). Förvaltningsrätten anser att

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 5
13115-12 E

det av Konkurrensverket yrkade beloppet, som uppgår till cirka 7,5 procent av kontraktsvärdet, framstår som väl avvägt. Upphandlingsskadeavgiften bör därför bestämmas till 37 000 kr. Skäl för att efterge avgiften har inte framkommit.

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



Lars Dahlström

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Henny Johansson.



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättsställämningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. (Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU