



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

BESLUT
2014-12-16
Meddelat i Uppsala

Mål nr
5965-14 E

KONKURRENSVERKET	
2014-12-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

ProtectYouVästerås AB, 556654-4408
Box 564
721 10 Västerås

MOTPART

Enköpings kommun
745 80 Enköping

Ombud: Advokaterna Pernilla Carlsson Rasiwala och Fredrik Elmér
Nord & Co Advokatbyrå KB
Box 1435
111 84 Stockholm

SAKEN

Lagen om offentlig upphandling (2007:1091), LOU; nu fråga om interimistiskt beslut

BESLUT

Förvaltningsrätten upphäver det interimistiska förordnandet.

ProtectYouVästerås AB bereds tillfälle att yttra sig över aktbilagorna 5 och 7 senast den 23 december 2014. Om något yttrande inte kommer in till förvaltningsrätten kan målet ändå komma att avgöras.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Förvaltningsrätten har i beslut den 12 november 2014 interimistiskt förordnat att Enköpings kommun (kommunen) inte får ingå avtal i upphandling benämnd "Ramavtal – Teknisk och fysisk säkerhet till fastigheter", dnr KS 2014/366, innan rätten avgjort målet slutligt.

Förvaltningsrätten har i beslut den 24 november 2014 avslagit yrkande från kommunen om att det interimistiska förordnandet ska hävas.

Kommunen yrkar att det interimistiska beslutet snarast ska upphävas och anför bland annat följande. Det interimistiska beslutet är en tillfällig åtgärd som när som helst kan omprövas av rätten. Ett interimistiskt beslut ska upphävas om skäl för det inte längre finns. Utgångspunkten för bedömningen är 16 kap. 9 § LOU, enligt vilken en skadeavvägning ska göras mellan de två motstående intressen som drabbas av beslutet på så sätt att om skadan eller olägenheten som åtgärden skulle medföra för den upphandlande myndigheten bedöms vara större än skadan för leverantören så ska beslutet upphävas. I praxis har det angetts att det främsta syftet med ett interimistiskt beslut är att bevara den möjlighet till överprövning av en upphandling som annars skulle upphöra genom att avtal tecknas. Efter det att förvaltningsrätten ha hävt det interimistiska beslutet får avtal inte ingås innan tio dagar har gått.

Efter prövning och utvärdering av anbud har kommunen fattat och meddelat ett tilldelningsbeslut i upphandlingen. Som framgår av beslutet kommer en sedvanlig avtalsspärr att löpa i tio dagar. Under denna avtalsspärr får kontrakt inte ingås och alla leverantörer, även ProtectYouVästerås AB (bolaget), kan ta tillvara sin rätt. Det saknas skäl för att vidmakthålla det interimistiska beslutet eftersom det inte behövs för att bevara bolagets möjlighet till överprövning av upphandlingen.

Kommunens befintliga avtal avseende de tjänster upphandlingen avser löper ut den 31 december 2014. Kommunen måste således komma till ett så snabbt avslut som möjligt i upphandlingen, efter det att avtalsspärren har löpt ut, genom att teckna kontrakt med vinnande anbudsgivare. Skulle det interimistiska beslutet alltjämt bestå, eller tiodagarsfristen i 16 kap. 10 § andra stycket löpa, efter avtalsspärrens utgång hindras kommunens möjlighet att ingå nytt avtal. Det interimistiska beslutet skadar sålunda kommunen som inte kan komma till ett så snabbt avslut som möjligt i upphandlingen vilket bland annat medför stor stöld- och brandrisk. Kommunens risk för skada av att det interimistiska beslutet inte hävs så snart som möjligt är sålunda högst allvarlig. Eftersom bolaget kan tillvarata sin rätt inom ramen för avtalsspärren löper bolaget heller ingen risk för skada av att det interimistiska beslutet upphävs. Vid en avvägning av de två motstående intressena i upphandlingen är det uppenbart att den skada som ett fortsatt interimistiskt beslut riskerar att medföra för kommunen är betydligt större än en eventuell risk för skada för bolaget.

Bolaget har inte gjort sannolikt att någon överträdelse av LOU skett och bolaget riskerar inte heller att lida skada på grund av de påstådda bristerna i upphandlingen. I det läget ska interimistiskt beslut inte meddelas.

SKÅL FÖR BESLUTET

Förvaltningsrätten har beslutat om ett interimistiskt förordnande enligt 16 kap. 9 § LOU. Enligt förvaltningsrättens mening har ett sådant interimistiskt beslut som det här är frågan om samma funktion och syfte som en förlängd avtalsspärr enligt 16 kap. 8 § LOU, dvs. att det ska säkerställa att domstolen får tid att överpröva upphandlingen innan något avtal ingås (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgöranden RÅ 2003 ref. 64 och 2005 ref. 17 samt prop. 2009/10:180 s. 351). Ett interimistiskt beslut upphör att gälla när målet avgörs men kan när som helst omprövas av rätten.

En avtalsspärr innebär således ett förbud för den upphandlande myndigheten att ingå avtal med en leverantör under en viss tid efter tilldelningsbeslutet. Syftet med bestämmelserna om avtalsspärr i 16 kap. LOU är att garantera att anbudssökande och anbudsgivare har möjlighet att få ett beslut om tilldelning av ett kontrakt överprövat innan avtal ingås (prop. 2009/10:180 s. 107).


En ansökan om överprövning av en upphandling ska ha kommit in till förvaltningsrätten före utgången av sådan avtalsspärr som avses i 16 kap. 1 § LOU (16 kap. 11 § LOU).

Enligt 16 kap. 8 § LOU fortsätter en avtalsspärr att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr) om en ansökan om överprövning av en upphandling har gjorts. Rätten får besluta att någon förlängd avtalsspärr inte ska gälla

Kommunen anför huvudsakligen att den omständigheten att det nu har fattats ett tilldelningsbeslut och att det löper en avtalsspärr utgör skäl för att häva det interimistiska förordnandet. Förvaltningsrätten konstaterar att frågan om den aktuella upphandlingen har skett i strid med LOU fortfarande är föremål för prövning. Bolagets ansökan om överprövning har kommit in till domstolen före utgången av den avtalsspärr som, ostridigt, började löpa i och med att tilldelningsbeslutet meddelades. Av bestämmelserna i 16 kap. 11 § LOU följer då att ansökan har kommit in inom den i 16 kap. 1 § LOU angivna tiden och således i rätt tid. Under handläggningen i förvaltningsrätten fortsätter, enligt 16 kap. 8 § LOU, under sådana förhållanden avtalsspärren att gälla i form av en förlängd avtalsspärr. Vad kommunen anført om att de kan komma att lida skada kan inte påverka den bedömningen. Då behovet av ett interimistiskt beslut har förfallit i och med

att den förlängda avtalsspärren numera råder under handläggningen i domstolen finner förvaltningsrätten att beslutet ska upphävas.

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



Karin Åsberg

rådman

Målet har handlagts av 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 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.