



KLAGANDE

Improd AB, 556924-1200

Ombud: Advokat Björn Lind och biträdande jurist Evelina Stein
Wesslau Söderqvist Advokatbyrå HB

MOTPART

Akademiplatsen AB, 556565-1493

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Jönköpings beslut den 25 oktober 2018
i mål nr 5154-18, se bilaga A

SAKEN

Interimistiskt beslut i mål om överprövning av avtals giltighet

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten avslår överklagandet.

YRKANDEN M.M.

Improd AB (Improd) yrkar att kammarrätten, med ändring av förvaltningsrättens beslut, ska besluta att det avtal som ingåtts mellan å ena sidan Akademiplatsen AB (Akademiplatsen) och å andra sidan Ledgruppen AB (Ledgruppen) och Nordic Finance Business Partner AB/Ikano Bank AB, avseende hyra av LED-vägg till Borås Kongresshus den 27 augusti 2018 (avtalet), inte får fullgöras innan något annat har bestämts.

Akademiplatsen anser att överklagandet ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Improd

Avtalet utgör en otillåten direktupphandling eftersom Akademiplatsen har medverkat till den tidsbrist som uppkommit och eftersom det inte är absolut nödvändigt att teckna ett kontrakt på en LED-vägg.

Akademiplatsen avser att upphandla en LED-vägg på nytt enligt bestämmelserna i lagen (2016:1145) om offentlig upphandling så snart överprövningen av avbrytandebeslutet är avslutad. Det faktum att Ledgruppen genom avtalet redan har en LED-vägg på plats gör att Ledgruppen har stora fördelar vid en ny upphandling och kan tillgodoräkna sig redan erlagd hyra för utrustningen samt kan bortse från kostnader avseende transport och montage. Ledgruppen har därmed redan kunnat räkna hem sin investering och kan räkna med betydligt lägre vinstmarginal i ett nytt anbud.

Förvaltningsrätten har inte beaktat att likabehandlingsprincipen kraftigt åsidosätts vid en kommande upphandling om avtalet får bestå. Ju längre avtalet får fortlöpa, desto större nackdel för Improd i förhållande till Ledgruppen vid den kommande upphandlingen. Ett interimistiskt beslut är

avgörande för om Improd ska kunna ha en möjlighet att tilldelas kontraktet i en kommande upphandling. Den skada som Improd kan lida är uppenbart större än att Akademiplatsen får invänta en LED-vägg i avvaktan på utgången i överprövningsprocessen.

Akademiplatsen

Akademiplatsen vidhåller det som anförts i förvaltningsrätten med följande tillägg.

Vid tidpunkten för beslutet att avbryta den tidigare upphandlingen fanns tillräckligt med tid för att genomföra en ny upphandling med leverans i tid till att Borås kongresscenter öppnade den 1 november 2018. Med anledning av att avbrytandebeslutet överprövats var det dock inte möjligt för Akademiplatsen att göra en sådan upphandling. Utifrån byggnationen av Borås Kongress och den tid vid vilken det var möjligt att med tillräcklig säkerhet i detalj planera kraven för den aktuella LED-väggen var det inte heller möjligt att påbörja upphandlingen tidigare än vad som gjordes. Akademiplatsen har därmed inte bidragit till tidsbristen.

Valet att hyra in en skärm under tolv månader gjordes för att Borås Kongress behöver ha en skärm i den aktuella storleken för att kunna fullfölja sina åtaganden som kongresscenter, utifrån gjorda bokningar. Ett interimistiskt beslut skulle få begränsad effekt eftersom den inhyrda LED-väggen redan finns på plats.

Alla intressenter kommer att ha samma möjligheter att lämna anbud i den kommande upphandlingen. Att en anbudsgivare eventuellt skulle kunna missgynnas är en fråga som får beaktas i den upphandlingen och har inte betydelse för frågan om det aktuella avtalet. Det kan även konstateras att denna nackdel finns för anbudsgivare i varje upphandling.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Av utredningen i målet framgår att LED-väggen redan finns på plats. Kammarrätten anser mot denna bakgrund och vid den avvägning som ska göras mellan användarnas intressen, allmänintresset och övriga berörda intressen, att förvaltningsrätten har haft fog för sitt beslut. Överklagandet ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 9).

Kammarrättsråden Bodil Stelzer (ordförande), Jan Källman (referent) och Hans-Olof Hallbäck har deltagit i avgörandet.

Föredragande: kammarrättsfiskalen Sara Hanberger



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING

BESLUT
2018-10-25
Meddelat i Jönköping

Mål nr
5154-18

SÖKANDE

Improd AB, 556924-1200

Ombud: Advokat Björn Lind och bitr. jurist Evelina Stein
Wesslau Söderqvist Advokatbyrå HB
Box 684
551 19 Jönköping

MOTPART

Akademiplatsen AB, 556565-1493
Box 8000
501 18 Borås

SAKEN

Överprövning av avtals giltighet enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU; nu fråga om interimistiskt förordnande

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Improd AB:s yrkande om interimistiskt förordnande.

BAKGRUND

Akademiplatsen AB (tidigare Borås Stad Textile Fashion Center AB) genomför en upphandling av LED-vägg till Borås Kongresshus. Enligt tilldelningsbeslut den 8 maj 2018 tilldelades Improd AB (Improd) kontraktet. Sedan begäran om överprövning av upphandlingen inkommit till förvaltningsrätten beslutade Akademiplatsen att avbryta upphandlingen. Frågan om Akademiplatsen haft fog för att avbryta upphandlingen är under prövning hos förvaltningsrätten i mål nr 2608-18 och 2584-18.

Akademiplatsen har den 27 augusti 2018 beslutat att teckna avtal med Ledgruppen AB avseende hyra av en LED-vägg till Borås Kongresshus. Improd har ansökt om överprövning av avtalets giltighet.

Dok.Id 272599

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 2201 550 02 Jönköping	Hamngatan 15	036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se	-	måndag – fredag 08:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Improd yrkar, såvitt nu är av intresse, att förvaltningsrätten ska fatta ett interimistiskt beslut om att avtalet inte får fullgöras innan något annat är bestämt. Bolaget anför i huvudsak följande. Kontraktsvärdet för avtalet överstiger direktupphandlingsgränsen. Kontraktsvärdet är 174 800 kr (exklusive moms) och är avsett att löpa i minst 12 månader. Hyresavtalet gällande LED-väggen borde därför ha upphandlats av Akademiplatsen. Eftersom avtalet utgör en otillåten direktupphandling som inte föregåtts av någon annonsering ska det ogiltigförklaras. Avtalet ingicks den 27 augusti 2018 och planerad leverans av LED-väggen är enligt uppgift i november. Det är därför av vikt att förvaltningsrätten interimistiskt beslutar om att avtalet inte får fullgöras innan något annat bestämts. Utan ett sådant interimistiskt beslut kommer Improd att fråntas möjligheten att konkurrera om avtalet avseende hyra/leasing av LED-vägg vid en sådan korrekt utförd upphandling som Akademiplatsen tidigare utlovat ska genomföras. Kontraktsvärdet är av väsentlig storlek. Improds skada överstiger den skada eller olägenhet som beslutet skulle kunna medföra för Akademiplatsen.

Akademiplatsen AB anser att yrkandet om interimistiskt förordnande ska avslås och anför bl.a. följande. Akademiplatsen är, för att bedriva verksamheten vid Borås Kongress, beroende av att ha LED-vägg på plats redan vid ingivningen i november 2018. För att säkerställa detta hyr Akademiplatsen in en LED-vägg under 12 månader. Avsikten har alltid varit och är fortfarande att upphandla en LED-vägg i enlighet med LOU. Eftersom ny upphandling inte har kunnat genomföras på grund av att beslutet att avbryta upphandlingen är under överprövning har tillgången till en LED-vägg inte kunnat säkras på ett mindre ingripande sätt än genom ett hyresavtal. När överprövning är avslutad kommer Akademiplatsen att agera i enlighet med utfallet i Förvaltningsrättens dom. Akademiplatsen kommer, så snart det är möjligt, att upphandla LED-väggen enligt bestämmelserna i LOU. Hyresav-

talet är endast att se som en nödvändig och kortsiktig lösning på problemet och såväl Improd som övriga företag på marknaden kommer få möjlighet att delta i en upphandling avseende LED-vägg till Borås Kongress. Det finns därmed inte anledning att meddela interimistiskt beslut i frågan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering

Av 20 kap. 16 § LOU framgår att rätten får besluta att ett avtal inte får fullgöras innan något annat har bestämts. Rätten ska avstå från att fatta ett sådant beslut, om den skada eller olägenhet som beslutet skulle kunna medföra är större än den skada som skulle kunna drabba leverantören. Rätten ska vid bedömningen ta hänsyn till användarnas intresse, allmänintresset och övriga berörda intressen.

I rättsfallet HFD 2014 ref. 13 uttalade Högsta förvaltningsdomstolen beträffande i huvudsak motsvarande bestämmelse i dåvarande lagen (2007:1091) om offentlig upphandling att prövningen föranleder det slags överväganden som ska göras i fråga om beslut med stöd av 28 § förvaltningsprocesslagen (1971:291). Vidare angav Högsta förvaltningsdomstolen att det för sådana beslut har etablerats en praxis av innebörd att domstolen bl.a. har att göra en sannolikhetsbedömning av det möjliga utfallet av den slutliga prövningen och beakta vilken betydelse det har för enskilda och allmänna intressen att verkställigheten av ett beslut skjuts upp.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten anser att vad som hittills framkommit i målet inte utgör tillsäkliga skäl för att interimistiskt besluta att ifrågavarande avtal inte får fullgöras innan något annat har bestämts. Improds yrkande härom ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR- 03).

Sofia Blomkvist

Rådmannen Sofia Blomkvist har fattat beslutet. Föredragande jurist har varit Nina Melander.



Hur man överklagar

FR-03

Vill du att beslutet ska ändras i någon del kan du överklaga. Här får du veta hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som du fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För part som företräder det allmänna (till exempel myndigheter) räknas tiden alltid från beslutets datum.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den veckodag som tiden börjar räknas. Om du exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Så här gör du

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför du tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring du vill ha och varför du tycker att kammarrätten ska ta upp ditt överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).

3. Tala om vilka bevis du vill hänvisa till. Förklara vad du vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.

4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå dig: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om du har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.

5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten. Du hittar adressen i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har du tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om du *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt du vill föra fram.

Vill du veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om du har frågor. Adress och telefonnummer hittar du på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.



HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten*.

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *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 överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att prövningstillstånd meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

I 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 får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Vanligtvis får, då kammarrätten inte har fattat något interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, avtal slutas omedelbart. **I de fall där kammarrätten har fattat ett interimistiskt beslut om att avtal inte får ingås, får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt det interimistiska beslutet.** Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen.
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet.
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd.
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta.
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.