

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2014-01-21
Meddelad i
GöteborgMål nr
14380-13 E
Avdelning 1 Enhet 12**SÖKANDE**Bobsystem AB, 556799-7704
Slottsvägen 14
331 51 VärnamoOmbud: Patrik Eriksson
Mobsystem AB
Vadstenagatan 30
418 71 Göteborg**MOTPART**Göteborgs Gatu AB, 556315-4862
Box 1111
405 23 GöteborgOmbud: Bolagsjuristen Fredrik Rogö
Göteborgs Stads Upphandlings AB
Box 1111
405 23 Göteborg**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avvisar Bobsystem AB:s ansökan om överprövning av Göteborgs Gatu AB:s upphandling, dnr 182/13.

Förvaltningsrättens avvisar Göteborgs Gatu AB:s yrkande att förvaltningsrätten i enlighet med 16 kap. 10 § fjärde stycket LOU ska besluta att någon tiodagarsfrist (avtalsspärr) inte ska gälla från rättsens avgörande beträffande upphandlingen med dnr 182/13.

Dok.Id 247319

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

Förvaltningsrätten avslår Bobsystem AB:s ansökan om överprövning av Göteborgs Gatu AB:s upphandling, dnr 432/13.

Förvaltningsrätten avvisar Bobsystem AB:s yrkande om skadestånd.

BAKGRUND

Göteborgs Gatu AB (Gatubolaget) påbörjade en upphandling av serviceinredning till fordon, dnr 182/13, i form av öppet förfarande. Upphandlingen syftade till att träffa ramavtal med en eller flera leverantörer. Anbudsinbjudan publicerades den 3 maj 2013. Sista dag för att lämna anbud angavs till den 17 juni 2013. I upphandlingen lämnades anbud från två leverantörer, Bobsystem AB (Bobsystem) och Modulsystem HH AB (Modulsystem).

Gatubolaget meddelade den 26 juni 2013 beslut om att upphandlingen avbrutits. Som skäl för beslutet angavs att upphandlingens förfrågningsunderlag hade innehållit otydligheter som innebar att det inte gick att genomföra en utvärdering av anbuden på ett sätt som följde principen om likabehandling och därigenom välja det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Vidare angavs att upphandlingen skulle göras om snarast möjligt och att samtliga anbud skulle sekretessbeläggas till dess att den nya upphandlingen var avslutad.

Gatubolaget genomförde herefter en ny upphandling av serviceinredningar till fordon, dnr 432/13. Tilldelningsbeslut meddelades av Gatubolaget den 20 december 2013. Av tilldelningsbeslutet framgår att Gatubolaget avsåg att teckna ramavtal med fyra anbudsgivare. Det framgår också att Bobsystems anbud rangordnats som fjärde anbud.

YRKANDEN M.M.

Bobsystem ansöker om överprövning av Gatubolagets båda upphandlingar och yrkar att upphandlingen i sin helhet rättas, innebärande

- att upphandlingens andra omgång, dnr 432/13, och tillhörande tilldelningsbeslut ogiltigförklaras samt

- att upphandlingens första omgång, dnr 182/13, i första hand rättas så att Modulsystem HH:s anbud utesluts. I andra hand yrkar Bobsystem i denna del att Modulsystem tillåts komplettera sitt anbud med korrekta uppgifter enligt prisförfrågan och att utvärderingen i upphandlingen därefter görs av inkomna anbud, dvs. Bobsystems och Modulsystems anbud.

För det fall ansökan om överprövning inte prövas i sak av förvaltningsrätten yrkar Bobsystem att bolaget ska ersättas för den skada som uppkommit p.g.a. av Gatubolagets grovt missvisande upplysningar.

Bobsystem anför i huvudsak följande. Gatubolaget meddelade tilldelningsbeslut den 20 december 2013 gällande upphandlingen med dnr 432/13.

Därmed släpptes även sekretessen för handlingar relaterade till upphandlingens första, avbrutna omgång som hade dnr 182/13. Av detta följer att det först nu varit möjligt att granska upphandlingen 182/13, varför Bobsystem önskar ansöka om överprövning. Vidare har Gatubolaget lämnat grovt missvisande upplysningar om möjligheten att ansöka om överprövning av upphandling 182/13 när tilldelningsbeslut meddelats i upphandling 432/13.

Bobsystem har lämnat ett korrekt och kvalificerat anbud för upphandlingens första omgång, dnr 182/13. Modulsystem har lämnat ett anbud som inte var komplett och ska därför diskvalificeras från utvärdering från utvärdering. Att avbryta upphandlingen grundat på skäl som anges i Gatubolagets beslut och som framgår av Gatubolagets interna e-postmeddelande den 24 juni 2013 är inte proportionerligt och bryter mot LOU. Bobsystem ska inte straffas p.g.a. att övrig(a) anbudsgivare inte uppfyller upphandlingens krav. Det faktum att Gatubolaget inte inhämtat komplettering från Modulsystem innebär att Modulsystems anbud inte var kvalificerat, varför Bobsystems anbud kvarstod som enda kvalificerade anbud. Att upphandlingen avbrutits innebär därmed att Bobsystem skulle komma att lida skada p.g.a. uteblivet kontrakt och därmed uteblivna intäkter.

Gatubolaget anser i första hand att Bobsystems yrkande om ingripande mot avbrytandebeslutet ska avvisas som för sent inkommet. Om förvaltningsrätten avvisar nämnda yrkande, yrkar Gatubolaget att förvaltningsrätten, i enlighet med 16 kap. 10 § fjärde stycket LOU, beslutar att någon tiodagarsfrist inte ska gälla för avvisningsbeslutet. I andra hand, för det fall förvaltningsrätten skulle pröva avbrytandebeslutet i sak, anser Gatubolaget att Bobsystems ansökan ska avslås.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Efter ansökan från en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får allmän förvaltningsdomstol överpröva

1. en upphandling, och
2. giltigheten av ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör (16 kap. 4 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LOU).

En upphandlande myndighet ska snarast möjligt skriftligen underrätta anbudssökandena och anbudsgivarna om de beslut som har fattats om att sluta ett ramavtal eller att tilldela ett kontrakt och om skälen för besluten. I underrättelsen ska myndigheten ange den period under vilken avtal enligt 16 kap. 1 § inte får ingås (avtalsspärr), (9 kap. 9 § första stycket LOU).

En skriftlig underrättelse ska snarast möjligt lämnas till anbudssökandena och anbudsgivarna även när en upphandlande myndighet beslutar att avbryta en upphandling för vilken det har gått ut inbjudan att lämna anbud

samt vid beslut att göra om upphandlingen. I underrättelsen ska skälen för beslutet anges (samma paragraf, andra stycket).

I specialmotiveringen (prop. 2009/10:180, s. 338) till nyss redovisade paragraf i nuvarande lydelse anges följande. Det föreslås att den yttersta tidsfristen för att ansöka om överprövning av beslut att avbryta en upphandling begränsas till tio eller 15 dagar, beroende på kommunikationssätt, från det att underrättelsen har skickats. Om underrättelsen inte uppfyller de angivna kraven börjar tidsfristen inte att löpa.

En ansökan om överprövning av ett beslut att avbryta en upphandling ska ha kommit in till förvaltningsrätten innan tio dagar har gått från det att den upphandlande myndigheten med ett elektroniskt medel har skickat en underrättelse om beslutet och angett skälen för detta. Om underrättelsen har skickats på annat sätt än med elektroniskt medel till en eller flera anbudssökande eller anbudsgivare, ska en ansökan om överprövning ha kommit in till förvaltningsrätten innan 15 dagar har gått från utskickandet (16 kap. 12 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att Gatubolaget har genomfört två upphandlingar med diarienumren 182/13 respektive 432/13. Som framgått har den förstnämnda upphandlingen avbrutits. Även om föremålet för de båda upphandlingarna i princip är detsamma ska de från överprövningsynpunkt betraktas som två separata upphandlingar.

Den fråga som förvaltningsrätten i första hand har att ta ställning till är om Bobsystems ansökan om överprövning av den avbrutna upphandlingen, dnr 182/13, ska prövas i sak eller om den ska avvisas som för sent inkommen.

Beslutet att avbryta upphandlingen meddelades den 26 juni 2013 och Bobsystems ansökan om överprövning kom in till förvaltningsrätten den 30 december 2013. Det står således klart att Bobsystems ansökan kom in till förvaltningsrätten efter utgången av sådan tidsfrist som anges i 16 kap. 12 § LOU. Enligt förvaltningsrättens mening framgår skälen för avbrytandebeslutet i tillräcklig omfattning av Gatubolagets beslutsmeddelande. Det kan då inte komma i fråga att låta tidsfristen börja löpa från en senare tidpunkt än från beslutsmeddelandets datum. Förvaltningsrätten konstaterar också att det inte finns någon skyldighet för en upphandlande myndighet att, när ett beslut om avbrytande av en upphandling meddelas, också informera om tidsfristen för att ansöka om överprövning. Inte heller i övrigt påverkar upphandlande myndighets upplysningar om tidsfristen för att ansöka om överprövning när denna tidsfrist ska anses ha löpt ut. I detta avseende skiljer sig bestämmelserna vid avbrytandebeslut (se 9 kap. 9 § andra stycket LOU) från vad som gäller vid tilldelningsbeslut (se 9 kap. 9 § första stycket LOU). Av det sagda följer att Bobsystems ansökan om överprövning i den del som ansökan avser upphandling 182/13 har kommit in till förvaltningsrätten för sent. Ansökan kan då i den delen inte tas upp för prövning i sak utan ska avvisas.

Vid den utgången beträffande upphandling 182/13 har Gatubolaget yrkat att förvaltningsrätten med stöd av 16 kap. 10 § fjärde stycket LOU ska besluta att någon tiodagarsfrist inte ska gälla, dvs. att någon avtalsspärr inte ska gälla från det att målet avgjorts. För att en sådan tiodagarsfrist alls ska börja löpa krävs dock att en förlängd avtalsspärr enligt 16 kap. 8 § LOU gällt under rättens handläggning eller att rätten fattat interimistiskt beslut om avtalsspärr enligt 9 § samma kapitel (se 16 kap. 10 § första och andra styckena). I den del av förevarande mål som Gatubolagets yrkande avser, upphandling 182/13, föreligger inte någon av dessa förutsättningar. Förvaltningsrätten finner därför inte anledning att ta upp yrkandet för prövning i sak.

Förvaltningsrätten prövar härfter Bobsystems ansökan i den del den avser Gatubolagets upphandling 432/13. Bobsystem har yrkat att upphandlingen ska ogiltigförklaras.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot en upphandling på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet, jfr dåvarande Regeringsrättens, numera Högsta förvaltningsdomstolen, avgörande RÅ 2009 ref 69.

Bobsystem har som grund för yrkandet om ingripande mot upphandlingen 432/13 enligt 16 kap. 6 § LOU endast åberopat omständigheter som hänför sig till Gatubolagets upphandling 182/13. Som framgått ovan är dessa omständigheter inte föremål för förvaltningsrättens prövning i sak i detta mål. Bobsystem har inte åberopat några omständigheter som avser Gatubolagets upphandling 432/13 som skulle kunna motivera ett ingripande från förvaltningsrättens sida. Några skäl som kan beaktas för ingripande enligt LOU har således inte framförts av Bobsystem beträffande upphandling 432/13. Bobsystems ansökan om överprövning ska därför avslås.

Yrkande om skadestånd ska enligt 16 kap. 21 § LOU prövas av allmän domstol och kan därför inte prövas av förvaltningsrätten.

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

Peter Kockum
Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Per Olofsson.



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.