



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM

2017-06-30

Meddelad i Göteborg

Mål nr

12956-16

SÖKANDE

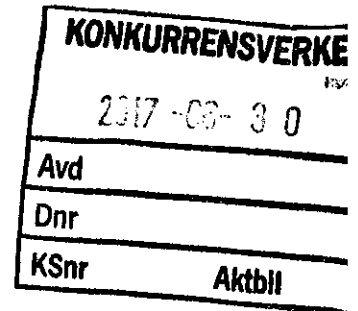
Byggportalen i Göteborg AB, 559048-8556
Karljohansgatan 146
414 51 Göteborg

MOTPART

Göteborgs Stads Upphandlings Aktiebolag, 556070-5054
Box 1111
405 23 Göteborg

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 462103

Postadress

Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress

Sten Sturegatan 14

Telefon

031 - 732 70 00

Telefax

031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Göteborgs stads upphandlingsbolag (Upphandlingsbolaget) genomför en upphandling av Hantverkstjänster Bygg, dnr 427/15.

Av tilldelningsbeslut den 21 november 2006 framgår att Byggportalen i Göteborg AB (Byggportalen) efter lottning placerat sig som nummer nio att teckna ramavtal avseende delområde B i upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Byggportalen ansöker om överprövning av delområde B och yrkar att förvaltningsrätten ska ingripa mot upphandlingen. Till stöd för sin ansökan anför bolaget i huvudsak följande. När omlottning genomfördes har bolaget "tjänat en placering" men förfarandet som sådant är felaktigt. Om omlottning tillåts kan lottning ske flera gånger beroende på vilka entreprenörer som blir godkända av upphandlingsbolaget i efterhand eller till följd av att någon överklagar och får rätt. Förfarandet får stor inverkan för entreprenörerna som deltar.

Upphandlingsbolaget anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Upphandlingsbolaget har inte brutit mot LOU eller de upphandlingsrättsliga principerna. En andra lottning var nödvändig för att upprätthålla principen om likabehandling. I delområde B kvalificerades inledningsvis tjugofyra anbudsgivare, varav nitton hade samma anbudspris, 400 kr. För att avgöra dessa nitton anbudsgivares inbördes ordning lottades anbuderna. Efter det att underrättelse om tilldelning hade meddelats framkom det att ytterligare en anbudsgivare felaktigt diskvalificerats och att även dennes anbudspris var 400 kr. Upphandlingsfelet som förelåg i kvalificeringsfasen var tvunget att rättas genom ny kvalificering och utvärdering. Utvärderingsmodellen i upphandlingen var lägsta pris och eftersom många anbudsgivare

lämnat samma anbudspris och det inte fanns någon annan modell i förfrågningsunderlaget för att särskilja lika anbud fastställdes den inbördes rangordningen genom lottning. Vid den första lottningen lottades nitton anbud, vilket innebär att dessa anbudsgivare hade en nittondels chans att komma etta i rangordningen. När det framkom att ytterligare en anbudsgivare var kvalificerad och hade samma anbudspris som de nitton första var förhållandet att varje anbudsgivare skulle ha en tjugonedels chans att komma etta i rangordningen genom lottning. För att kunna behandla alla de tjugo anbudsgivare som befann sig i samma situation lika var därför en helt ny lottning tvungen att göras. Det hade inte gått att komma fram till vilken inbördes rangordning som skulle gälla mellan de tjugo anbudsgivarna på något annat sätt utan att bryta mot likabehandlingsprincipen. Den nytillkomne anbudsgivaren kunde inte läggas till rangordnad som nummer tjugo eftersom denne anbudsgivare då inte hade haft samma möjlighet som de andra.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 § första stycket LOU).

För att grund för ingripande mot upphandlingen ska finnas är det inte tillräckligt att sökanden anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada, utan sökanden ska visa att denne har lidit eller kan komma att lida skada av den eller de brister som påtalats (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2013 ref. 53).

Förvaltningsrättens bedömning

Byggportalen har kvalificerat sig och ursprungligen tilldelats plats nummer nio att teckna ramavtal i upphandlingen. Efter omlottning har bolaget tilldelats plats åtta. Bolaget har inte visat hur det har lidit eller kan komma att lida skada av det förfarande som har genomförts. Ansökan ska därför avslås.

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

Ann Rittri
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Anna Carlson.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättsens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 rättsens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.