



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM

2017-09-19

Meddelad i Göteborg

Mål nr

8104-17

SÖKANDE

OpenSolution Nordic AB, 556328-9577

Box 8077

402 78 Göteborg

MOTPART

GöteborgsOperan AB, 556121-7828

Christina Nilssons Gata

411 04 Göteborg

SAKEN

Överprövning av ett beslut att avbryta en upphandling enligt lagen
(2016:1145) om offentlig upphandling, förkortad LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 497084

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 OCH YRKANDEN M.M.

GöteborgsOperan genomför en upphandling av kassasystem, dnr GO. 2017-03. GöteborgsOperan har avbrutit upphandlingen genom beslut den 27 juni 2017.

OpenSolution Nordic (bolaget) begär att förvaltningsrätten ska ogiltigförklara beslutet att avbryta upphandlingen och att förvaltningsrätten ska bestämma att bolaget som enda kvalificerade anbudsgivare tilldelas uppdraget i upphandlingen.

Bolaget anför i huvudsak följande. Ytterligare en leverantör lämnade anbud i upphandlingen. Efter utvärderingen tilldelades den andra leverantören uppdraget. Bolaget ansökte om överprövning eftersom den vinnande leverantören inte uppfyllde kvalificeringskraven i upphandlingen. Då det vinnande anbudet inte uppfyllde kraven och bolaget därmed var den enda anbudsgivaren, valde GöteborgsOperan att avbryta upphandlingen med hänvisning till bristande konkurrens. I förfrågningsunderlaget har GöteborgsOperan uttömmande specificerat de skäl som medför en rätt att avbryta upphandlingen. Bristande konkurrens finns inte bland de skäl som räknas upp. GöteborgsOperans beslut är därför felaktigt.

GöteborgsOperan anser att ansökan ska avslås och tillägger bl.a. att en upphandlande myndighet har rätt att avbryta en upphandling p.g.a. bristande konkurrens även om så inte framgår av förfrågningsunderlaget samt att svensk och EU-rättslig praxis på detta område är entydig.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

En skriftlig underrättelse ska snarast möjligt lämnas till anbudssökandena och anbudsgivarna även när myndigheten beslutar att avbryta en upphandling efter anbudsinfördran samt vid beslut att göra om en upphandling. I underrättelsen ska skälen för beslutet anges (12 kap. 12 § andra stycket LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Av beslut den 27 juni 2017 framgår att GöteborgsOperan har valt att avbryta upphandlingen, eftersom det endast fanns en anbudsgivare kvar.

En upphandlande myndighet kan besluta att avbryta en upphandling fram till dess att ett avtal finns. En förutsättning för ett sådant beslut är att det är sakligt grundat. Det betyder att beslutet måste vara grundat på godtagbara skäl och inte vara godtyckligt. Ett sådant beslut måste även följa de grundläggande reglerna i gemenskapsrätten i allmänhet och principen om förbud mot diskriminering på grund av nationalitet i synnerhet (jfr RÅ 2009 ref. 43).

Anbudsgivaren ska skriftligen underrättas om beslutet och om skälen för detta. En sådan underrättelse har den 28 juni 2017 lämnats av GöteborgsOperan.

Eftersom endast ett bolag fanns kvar när tidigare vinnande bolag uteslutits, har GöteborgsOperan haft godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen till följd av bristande konkurrens. Någon skyldighet för GöteborgsOperan att fullfölja upphandlingen finns då inte (se EU-domstolens avgöranden i målen C-27/98 Fracasso, C-92/00 HI och C-244/02 Kauppatalo Hansel samt Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i RÅ 2008 ref. 35).

Den omständigheten att förfrågningsunderlaget inte angett bristande konkurrens som en grund för att avbryta upphandlingen medför ingen annan bedömning. Bolagets ansökan ska därför avslås.

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

Maria Jolfors Detert
Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Marcus Lundén.



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-postadress, 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 rättens 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 rättens 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.