



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

BESLUT

2019-07-02

Meddelat i Stockholm

Mål nr
3110-19

SÖKANDE

Metria AB, 556799-2242
Lantmäterigatan 2
801 83 Gävle

MOTPART

Nacka kommun
131 81 Nacka

Ombud: Engin Ceylan
c/o Nacka kommun
131 81 Nacka

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-07-02	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Metria AB:s ansökan.

Dok.Id 1108357

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post: avd33.fst@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

08:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Nacka kommun har påbörjat en upphandling av support och underhåll intern GIS (dnr MSN 2018/107). På grund av bristande konkurrens beslutade Nacka kommun den 23 januari 2019 att avbryta upphandlingen.

Metria AB (Metria) ansöker om överprövning och yrkar att beslutet att avbryta upphandlingen ska upphävas. De anför bl.a. följande. Aktuell ansökan om överprövning ska anses ha inkommit i rätt tid. Metria fick information om Nacka kommuns beslut att avbryta upphandlingen den 29 januari 2019, efter att Metria efterfrågat informationen. Det är således från denna dag tidsfristen för överprövning ska räknas. Den 6 december 2018 kontaktade Metria Primona support och bytte kontaktperson för Metrias anbud i upphandlingen. Skälet till ändringen var att den person som skickade in Metrias anbud inte längre var tillgänglig på Metria och därmed inte kunde ta emot meddelanden. Det har senare visat sig att det fanns en brist i det upphandlingssystem som Nacka kommun valt för upphandlingen, vilket resulterade i att registrering av en ny kontaktperson inte förmedlades vidare i systemet. Att det av Nacka kommun valda systemet för upphandling har haft brister som föranlett att beslutet inte skickades till angiven kontaktperson kan inte ligga Metria till last. Utöver detta har Nacka kommun i kontakt med Metria angett att sista dag för överprövning är den 6 februari 2019. Någon annan tidsfrist angavs inte i Nacka kommuns beslut om avbrytande av upphandlingen.

Nacka kommun bestrider bifall till ansökan och yrkar i första hand att ansökan om överprövning ska avvisas, då den inkommit för sent. I andra hand yrkar Nacka kommun att ansökan om överprövning ska avslås, eftersom det dels har funnits godtagbara skäl att avbryta upphandlingen och dels att Metria inte riskerat lida någon skada. Nacka kommun anför bl.a. följande. Samtliga anbudsgivare har informerats om beslutet att avbryta

upphandlingen via Nacka kommuns upphandlingssystem. Av systemets logg framgår att underrättelsen om avbrytandebeslutet kom samtliga anbudsgivare tillhanda den 25 januari 2019. Metria och övriga anbudsgivare hade således till och med den 4 februari 2019 på sig att komma in med ansökan om överprövning. Eftersom Metrias ansökan kom in den 6 februari 2019 har den kommit in för sent. Nacka kommun har skickat underrättelsen till den kontaktperson Metria har angett i upphandlingssystemet. För det fall Metria har genomfört en ändring av kontaktperson och denna ändring inte beaktats av systemet är det en fråga som får lösas mellan Metria och företaget som tillhandahåller upphandlingssystemet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 12 kap. 12 § andra stycket lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU, framgår följande. En skriftlig underrättelse ska snarast möjligt lämnas till anbudssökandena och anbudsgivarna även när myndigheten beslutar att avbryta en upphandling efter anbudsinfordran samt vid beslut att göra om en upphandling. I underrättelsen ska skälen för beslutet anges.

Enligt 20 kap. 12 § LOU ska en ansökan om överprövning av ett beslut att avbryta en upphandling ha kommit in till förvaltningsrätten innan 10 dagar har gått från det att den upphandlande myndigheten med ett elektroniskt medel har skickat en underrättelse om beslutet och angett skälen för beslutet.

Av utredningen i målet framgår inte annat än att Nacka kommun den 25 januari 2019, med ett elektroniskt medel, skickade en underrättelse om beslut att avbryta aktuell upphandling till samtliga anbudsgivare. Metria har inte ifrågasatt denna uppgift men menar att underrättelsen på grund av brister i upphandlingssystemet skickades till en inaktuell e-postadress, vilket resulterade i att Metria mottog underrättelsen först den 29 januari 2019.

Det är leverantören som bär risken för att en underrättelse inte når denne, medan den upphandlande myndigheten bär risken för att underrättelsen inte skickas ut på ett korrekt sätt. I förevarande fall finner förvaltningsrätten att utredningen inte ger stöd för annat än att Nacka kommun har skickat ut underrättelsen på ett korrekt sätt. Omständigheten att Metrias nya kontaktperson inte har registrerats i upphandlingssystemet ska enligt förvaltningsrätten således inte ligga Nacka kommun till last. Det får därför anses ankomma på leverantören, i detta fall Metria, att säkerställa att den information som leverantören avser att lämna kommer upphandlande myndighet till handa på ett tillfredsställande sätt. Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att tidsfristen för att komma in med en ansökan om överprövning ska beräknas från och med den 25 januari 2019.

Metria har även invänt att Nacka kommun i ett e-postmeddelande den 4 februari 2019 har meddelat att sista dag för överprövning är den 6 februari 2019. Förvaltningsrätten konstaterar att det framgår av e-postmeddelandet att en inköpare på kommunen uppger att avtalsspärren, enligt kommunens mening, gäller till och med den 6 februari 2019. Förvaltningsrätten konstaterar att det inte löper någon avtalsspärr när en upphandlande myndighet beslutar att avbryta en upphandling. Den tidsfrist som parterna har att förhålla sig till är således endast den som anges i 20 kap. 12 § LOU. De upplysningar avseende avtalsspärr som Nacka kommun har lämnat i e-postmeddelandet den 4 februari 2019 saknar således betydelse för den aktuella bedömningen. Förvaltningsrätten vill här även framhålla att det inte finns någon skyldighet för upphandlande myndighet att i underrättelsen om avbrytandebeslut ange tidsfristen inom vilken en ansökan om överprövning ska ha kommit förvaltningsrätten till handa.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att Nacka kommun, genom ett elektroniskt medel, har uppfyllt sin underrättelseskyldighet den 25 januari 2019. En ansökan om överprövning skulle därför ha inkommit till

förvaltningsrätten senast den 4 februari 2019. Metrias ansökan om överprövning av Nacka kommuns beslut att avbryta förevarande upphandling inkom den 6 februari 2019. Ansökan har således inkommit för sent och ska därför avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Louise Molin Alfredsson
Rådman

Miriam Röstberg Omari har handlagt målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni 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 myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni 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 er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avisar 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 ni 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 ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

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

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

