



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM
2015-10-13
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
7389-15

SÖKANDE

IntegraSys, I S Software Systems, Inc
11455 El Camino Real Ste 110
San Diego
CA 92130-2045554

MOTPART

Västra Götalandsregionen, Regionens Hus
462 80 Vänersborg

Ombud: AnnaKarin Jonsson
Regionkansliet
Regionens Hus
462 80 Vänersborg

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2015-10-13	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Västra Götalandsregionen (VGR) genomför en upphandling av IT-system för operationsplanering, dnr SN 391-2014. Upphandlingen genomförs i form av selektivt förfarande, dvs. i två steg. Ansökningsinbjudan publicerades den 15 januari 2015.

Sju leverantörer har ansökt om att få lämna anbud i upphandlingen, däribland IntegraSys, I S Software Systems, Inc (IntegraSys). Fem leverantörer gick vidare till steg två i upphandlingen, dvs. anbudsfasen, dock inte bl.a. IntegraSys.

YRKANDEN M.M.

IntegraSys

IntegraSys ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande.

VGR har brutit mot LOU och dess principer om transparens och icke-diskriminering genom bl.a. brister i information vilket även påverkat möjligheten att begära överprövning. VGR har anført att bolagets ansökan inte har uppfyllt alla krav som ställt i inbjudan för att det funnits brister i när det gäller bolagets ekonomiska förhållanden, att bolaget gett in dokument på engelska, att det funnits brister i bolagets personals språkkunskaper samt att det saknats beskrivning av bolagets underleverantörer. Om VGR anses ha gjort en korrekt bedömning menar bolaget att det i så fall har berott på brist på information från VGR samt oklarheter i inbjudan. Bolaget har genom VGR:s handlande lidit och riskerar att lida ytterligare skada.

Information

Inför upphandlingen har VGR dragit nytta av IntegraSys mångåriga samarbete med ett av VGR:s sjukhus. Trots det informerades IntegraSys inte om att upphandlingen utlysts vilket begränsade tiden för att ge in ansökan.

VGR meddelade bolaget om anbudsöppning den 11 mars 2015 och först den 4 juni 2015 om att bolaget inte kvalificerats till anbudsfasen. Eftersom meddelandet var kort och oprofessionellt bad bolaget om en mer detaljerad motivering till beslutet. Svaret från VGR dröjde, vilket har påverkat bolagets möjlighet att ansöka om överprövning.

Bolaget har vidare fått veta att VGR:s projektgrupp informerats om att bolaget fått besked per telefon om varför det inte kvalificerats till steg 2, men det stämmer inte. Bolaget har anmält frågan till Konkurrensverket.

Ekonomiska förhållanden

I ansökan lämnades information om IntegraSys ekonomiska status och en kreditupplysning från Experian bifogades. Kreditupplysningen uppfyller de krav ställdes i inbjudan då det utfärdats av ett stort kreditupplysningsföretag, inte var äldre än tre månader, visar en kreditrating som motsvarar vad som efterfrågats samt inte visar några negativa uppgifter. Av inbjudan framgår emellertid inte vad som krävs för att jämföras med UC:s nivå 3. Den kreditupplysning som bolaget gett in visar dock att dess kreditrating är "excellent" och att det inte finns några negativa indikatorer. Bolaget ska därmed anses möta kraven på kreditvärdighet.

VGR har anfört att kreditupplysningen från Experian saknar nödvändig information om relationen mellan moderbolaget och underbolag samt om

bolagets eget kapital, nettoförsäljning och likviditet. Det framgår emellertid inte av inbjudan att sådana uppgifter ska anges.

Vidare avser den aktuella kreditupplysningen hela bolaget eftersom den är kopplad till bolagets skatteid. Bolaget har flera satellitkontor i USA, i syfte att kunna ge bättre service, och har därför ett "federal tax ID" och ett "single state tax ID".

Bolaget har även lämnat ytterligare uppgifter om dess ekonomiska stabilitet och har visat att det är ett välskött bolag med sund och stabil ekonomi. Även bolagets långvariga kontraktsförhållande med ett av VGR:s sjukhus ska beaktas vid bedömningen av ekonomisk stabilitet, kreditvärdighet och förmåga att erbjuda ett system utan risk för avbrott.

Dokument på engelska

Bolagets ansökan skrevs på svenska. Det översattes av en professionell översättare. Bolaget skickade in skatteregistreringdokumentet och kreditupplysningen i original. Det står ingenstans i inbjudan att dokument som bifogas från tredje part ska översättas till svenska.

VGR

VGR anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. VGR har inte brutit mot LOU eller mot dess grundläggande principer. IntegraSys ansökan uppfyller inte alla krav i inbjudan.

Information

Att VGR använt uppgifter från ett befintligt avtal innebär inte ett brott mot LOU. Tvärtom ingår en inventering av befintliga avtal som en del i arbetet med utformningen av ett förfrågningsunderlag.

VGR har inte brutit mot principerna om öppenhet och transparens genom bristfällig information. Inbjudan har annonserats och VGR har inte haft skyldighet att på annat sätt uppmärksamma IntegraSys om upphandlingen. Bolagets avtalsrelation med ett sjukhus medför inte en utvidgad informationsplikt gentemot bolaget. IntegraSys har liksom övriga sökanden fått en bekräftelse på att bolaget lagts in som intressent till upphandlingen i samband med att ansökan kommit VGR till handa. Information om ändring i förfrågningsunderlaget och uppdatering med anledning av Frågor och svar har skickats till samtliga registrerade sökanden vid samma tidpunkt.

När VGR tagit del av ansökningarna lät VGR i slutet av mars meddela att IntegraSys inte varit en av de leverantörer som valts ut till att få lämna anbud i upphandlingen. Det är beklagligt om meddelandet inte kommit bolaget till del. VGR har dock genom e-post den 15 juni 2015 skickat den efterfrågade informationen på nytt. På bolagets förfrågan har VGR den 18 juni 2015 skickat ett meddelande med ytterligare information om varför bolaget inte bjudits in till att lämna anbud.

Ekonomiska förhållanden

Kravet på att sökandens ekonomi är stabil och sund syftar till att säkerställa att operationer kan genomföras som planerat och att framtida nationella projekt avseende informationsmiljö inte äventyras. Kravet hindrar inte att utländska bolag kan ansöka om att få delta.

Bolaget har gett in dokumentet "Notice of acceptance as an s-corporation" och det kan endast anses visa i vilken omfattning bolaget är skattskyldigt. Den kreditupplysning som bolaget gett in innehåller inte tillräcklig information för att IntegraSys ska anses ha visat att det är ett välskött företag med sund och stabil ekonomi. Det saknas väsentlig information som t.ex. uppgifter om förhållandet mellan moder- och dotterbolag, nettoomsättning, eget kapital, soliditet och kassalividitet. Vidare är det oklart om rapporten endast avser en begränsad del av företaget eller företaget i sin helhet.

Även om bolaget har och har haft tillräcklig ekonomisk stabilitet för att tillhandahålla ett system till ett sjukhus är det därigenom inte visat att bolaget har en sund och tillräcklig stabil ekonomi. Det är fråga om ett mer tekniskt avancerat system som ska tillhandahållas i avsevärt större omfattning. Inte heller den kompletterande informationen i anbudet i övrigt har bedömts vara tillräcklig för att visa att bolaget har en sådan ekonomi som krävs för att säkerställa fullgörandet av avtalet. IntegraSys har således inte förmått visa att det uppfyller kravet på sund och stabil ekonomi.

Dokument på engelska

I anbudsinvändningen anges att anbudet ska vara skrivet på svenska. Det anges inte att delar av anbudet är undantaget från kravet. VGR kan inte efterge kravet utan att bryta mot likabehandlingsprincipen. Bolaget har gett in två dokument som är skrivna på engelska och de utgör en del av ansökan.

SKÅLEN 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 (HFD 2013 ref. 53).

Utredningen

I inbjudan till ansökan den 15 januari 2015, dnr SN 391-2014, anges bl.a. följande.

3. Administrativa föreskrifter

Nedanstående administrativa föreskrifter gäller för att lämna ansökan. Ansökare som inte följer föreskrifterna riskerar att få anbudet förkastat.

3.1. Upphandlingsförfarande

Selektivt förfarande enligt LOU. Lägsta antalet 3 och maximalt 5 ansökande som klarar nedan angivna kvalifikationskrav kommer att inbjudas att delta i den slutliga anbudsutvärderingen.

4. Kvalificering

De ansökare som bjuds in att lämna anbud ska uppfylla nedanstående kvalificeringskrav:

Ansökaren ska:

- Vara ett välskött företag med sund och stabil ekonomi. Detta ska visas genom att bifoga kreditupplysning från Upplysningscentralen UC AB eller annat kreditupplysningsföretag. Kreditupplysningen får inte vara äldre än tre månader. Kravet anses uppfyllt om riskklassificering enligt C inte understiger 3 eller motsvarande nivå för upplysning från annat kreditupplysningsföretag. Om anbudsgivaren inte når upp till en nivå som motsvarar UCs nivå 3, kan anbudsgivare ändå anses kvalificerad om en godtagbar förklaring lämnas tillsammans med ytterligare information om företagets ekonomiska ställning.

5. Prövning av ansökan

Efter öppning av ansökan sker prövning av ansökan.

Anbudsprövningen sker i två steg:

1. Prövning av obligatoriska krav
2. Utvärdering av ansökningarna.

Steg 1 (prövning av obligatoriska krav)

Ansökaren ska för att vara kvalificerad besitta erforderlig teknisk förmåga och kapacitet. Dessutom ska ansökarens finansiella och ekonomiska ställning, med tanke på avtalets art och avtalstid, vara av erforderlig styrka och stabilitet. Prövning görs om ansökaren uppfyller de krav som ställts på leverantören.

Bedömning görs om ställda "ska-krav" på ansökaren är uppfyllda.

Steg 2 (utvärdering anbudssökande)

Ansökan utvärderas utifrån kraven i punkt 4.1. Av de kvalificerade ansökningarna kommer VGR att gå vidare med maximalt 5 ansökande.

Förvaltningsrättens bedömning

Vad förvaltningsrätten ska pröva är om de omständigheter som IntegraSys åberopat visar att VGR har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU samt att det har medfört att IntegraSys har lidit eller kan komma att lida skada, vilket är en förutsättning för att förvaltningsrätten ska ingripa i upphandlingen.

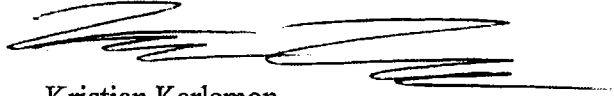
IntegraSys har anfört att VGR har brustit dels i sin information i samband med publiceringen av inbjudan och efter bedömningen av att IntegraSys inte ansetts kvalificerat, dels i bedömningen att IntegraSys inte uppfyllt kravet på sund och stabil ekonomi, dels i bedömningen av att bolaget inte uppfyllt ställda krav genom att anbudet inte lämnats på svenska.

Vad gäller kravet på sund och stabil ekonomi gör förvaltningsrätten följande bedömning. VGR har anfört att IntegraSys inte visat att det uppfyllt det aktuella kravet bl.a. eftersom den kreditupplysning från Experian som bolaget lämnat in saknar flera nödvändiga nyckeltal, såsom eget kapital, nettoförsäljning och lividitet, vilka framgår av en kreditupplysning från UC. IntegraSys har å sin sida anfört att det inte framgår av inbjudan att dessa nyckeltal ska anges.

I inbjudan (punkt 4) anges att kreditupplysning ska ges in från UC eller annat kreditupplysningsföretag, samt att anbudsgivaren ska nå upp till en nivå som motsvarar UC:s nivå 3. Förvaltningsrätten anser att det härigenom ges tillräcklig information till ledning för vilka uppgifter som ansökan ska omfatta. Det är vidare ostridigt mellan parterna att IntegraSys inte gett in samtliga sådana nödvändiga uppgifter. IntegraSys ansökan har således inte uppfyllt samtliga krav i inbjudan. VGR har därför haft skäl för att bedöma att IntegraSys inte kvalificerat sig för steg 2 i upphandlingen, dvs. anbudsfasen. Varken det aktuella kravet eller VGR:s bedömning kan anses strida mot principerna om transparens och likabehandling.

Eftersom IntegraSys inte har uppfyllt kraven för kvalificering till anbudsfasen kan bolaget inte heller anses ha lidit skada till följd av beslutet. Redan på denna grund och utan prövning av det som IntegraSys i övrigt anfört om brister i VGR:s handläggning och bedömning finns därför inte skäl för förvaltningsrätten att ingripa med stöd av LOU. Ansökan ska därmed avslås.

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



Kristian Karlemon

Tf. rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Åsa Wallin.



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.