



FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Christian Härdgård

2010-04-19
 Meddelad i
 Malmö

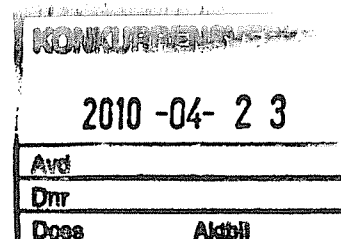
Mål nr
 5971-10 E

SÖKANDE

Sandå Sverige AB, 556467-7119
 Box 732
 182 17 Danderyd

Ombud:

Advokat Jan Andersson
 Jur. kand. Maria Pedersen
 Advokatfirman Pedersen AB
 Box 3462
 103 69 Stockholm

**MOTPART**

Trelleborgs kommun
 Fastighetsförvaltningen
 Rådhuset
 231 83 Trelleborg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten förordnar att Trelleborgs kommuns upphandling av ramavtal avseende måleriarbeten får avslutas först sedan en ny utvärdering gjorts där Syd Måleri i Malmö AB:s anbud inte får beaktas.

Dok.Id 8664

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 4522 203 20 Malmö	Kalendegatan 6	040-35 35 00 E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se	040-97 24 90	måndag – fredag 08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Bakgrund

Trelleborgs kommun genomför en upphandling av ramavtal avseende måleriarbeten med tillämpning av förenklat förfarande enligt LOU. I tilldelningsbeslut den 12 mars 2010 har kommunen meddelat att man kommer att teckna kontrakt med Syd Måleri i Malmö AB, Sandå Sverige AB, Stoby Måleri AB, Lindbergs Måleri i Lomma AB samt Måleribolaget i Skåne AB i fallande rangordning.

Parternas yrkande och argumentation

Sandå Sverige AB (Sandå) har begärt överprövning av upphandlingen och yrkat att anbudet från Syd Måleri i Malmö AB (Syd Måleri) förkastas och att utvärderingen därefter ska göras om. Som skäl för sin talan har Sandå anfört i huvudsak följande.

I kravspecifikationen anges att anbudsgivaren skall uppfylla ekonomisk stabilitet motsvarande minst nivå 3 enligt Upplysningscentralen (UC) eller på annat sätt styrka företagets ekonomiska och finansiella ställning som motsvarar ställt krav. Av ordalydelsen framgår tydligt att det åligger anbudsgivarna att styrka detta. Syd Måleri har inte bifogat något dokument som styrker att de uppfyller minst UC 3. Bolaget har inte heller på annat sätt visat att företagets ekonomiska och finansiella ställning motsvarar ställt krav. Kommunen anför att Syd Måleri har uppfyllt skall-kravet genom att bifoga årsredovisningen. Det kan konstateras att kravet att bifoga årsredovisning har angetts som ett eget skall-krav. Syftet med detta kan inte vara annat än att kontrollera att anbudsgivarnas organisation har den årsomsättning som krävs för att genomföra aktuellt uppdrag. Årsredovisningen visar enbart föregående års omsättning och resultat. Skall-kravet att

styrka sin ekonomiska och finansiella styrka avser anbudsgivarens ekonomiska och finansiella ställning vid tidpunkten för anbudsgivningen. Den informationen erhålls från UC i form av en kreditupplysning för kreditbedömning och bedömningar av andra ekonomiska risker. Denna information kan inte utläsas ur en årsredovisning. De två skall-kraven ska således inte sammanblandas. Det är två från varandra stående skall-krav av vilka Syd Måleri inte uppfyllt den del som avser kreditupplysning. Syd Måleris anbud borde därför rätteligen ha förkastats.

Av kravspecifikationen framgår även att anbudsgivaren till anbudet skall bifoga kopia/intyg som visar att företaget har betald ansvarsförsäkring. Entreprenadformen för aktuell upphandling är totalentreprenad enligt ABT 06. ABT 06 skiljer mellan allriskförsäkring och ansvarsförsäkring beroende på anledningen till försäkringen. Allriskförsäkringen avser skador på entreprenaden medan ansvarsförsäkringen avser ett försäkringsskydd för entreprenören för de eventuella skadeståndsanspråk som kan komma att riktas mot honom. Syd Måleri har till sitt anbud enbart bifogat en kopia på ett försäkringsbrev. Av brevet framgår inte vilken sorts försäkring det avser eller om försäkringen är betald. Syd Måleris anbud uppfyller således inte heller detta skall-krav och skulle ha förkastats.

Enligt LOU skall en upphandlande myndighet behandla alla anbudsgivare lika och diskriminering får inte ske. Syd Måleris anbud har inte uppfyllt samtliga skall-krav. Att inte förkasta ett sådant anbud strider mot LOU, likabehandlingsprincipen och rådande praxis. Då Syd Måleris anbud utvärderats trots att det rätteligen borde ha förkastats har Sandå lidit skada.

Trelleborgs kommun har motsatt sig bifall till Sandås talan och anfört i huvudsak följande. Kravet på ekonomisk stabilitet motsvarande minst nivå 3 enligt UC får inte ryckas ur sitt sammanhang. Kommunen har inte krävt in något dokument som styrker att anbudsgivare uppfyller minst UC 3 eller

för att på annat sätt styrka företagets ekonomiska och finansiella ställning som motsvarar ställt krav. Syd Måleri uppfyller således detta skall-krav. Syd Måleri har styrkt sin ekonomiska och finansiella ställning genom att de lämnat in sin årsredovisning.

Kommunen har ställt krav på att anbudsgivare skall bifoga kopia/bevis som visar att företaget har betald ansvarsförsäkring. Syd Måleri har bifogat en kopia av sitt försäkringsbrev. Ett försäkringsbrev är inte vilken handling som helst. Det är en skriftlig handling som försäkringsgivaren utfärdar i samband med försäkringsavtalets ingående och som anger bl.a. försäkringens art, omfattning, premiens storlek och förfallodag. Ansvarsförsäkring innefattas av detta brev. Det är allmänt känt att det inte är möjligt att teckna en företagsförsäkring utan ansvarsförsäkring och rättsskydd som utgör själva basen i en entreprenadförsäkring. Genom att bifoga sitt försäkringsbrev har företaget visat att de har betalt sin ansvarsförsäkring.

Förvaltningsrättens tidigare beslut i målet

Förvaltningsrätten har genom interimistiskt beslut den 22 mars 2010 förordnat att upphandlingen inte får avslutas till dess annat beslutas.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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 om proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 2 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förutsättningar enligt kravspecifikationen

Av kravspecifikationen framgår bl.a. följande:

”Följande krav skall vara uppfyllda:

3. Uppfylla ekonomisk stabilitet motsvarande minst nivå 3 enligt Upplysningscentralens ratingsystem eller på annat sätt styrka företagets ekonomiska och finansiella ställning som motsvarar ställt krav.

6. Bifoga nedanstående handlingar enligt följande:

- Senaste årsredovisningen
- Kopia/intyg som visar att företaget har betald ansvarsförsäkring”.

Förvaltningsrättens bedömning

Av kravspecifikationen framgår att anbudsgivaren skall uppnå minst nivå 3 enligt UC:s ratingsystem eller på annat sätt styrka att företaget motsvarar detta krav. Vidare framgår det av kravspecifikationen att anbudsgivaren skall bifoga den senaste årsredovisningen. Rätten tolkar det som att det är åvilat anbudsgivaren att visa att företaget uppfyller det aktuella kravet. Förvaltningsrätten kan konstatera att Syd Måleri inte bifogat utdrag från UC till sitt anbud. Rätten kan även konstatera att kommunen inte har inhämtat uppgiften själva. Kommunen anser att bolaget har styrkt företagets

ekonomiska och finansiella ställning genom att bifoga sin årsredovisning. Vid ett utdrag ur UC fås information om ett företags kreditvärde samt en riskbedömning av företagets ekonomiska ställning. Dessa uppgifter kan, enligt rättens mening, inte anses motsvara de uppgifter som kan utläsas ur en årsredovisning, där endast information om föregående års omsättning och resultat kan erhållas. Att kommunen ställt upp separata skall-krav avseende bevis om företagets ekonomiska och finansiella ställning på annat sätt, och att bifoga årsredovisning gör att det inte kan sägas framgå något direkt samband mellan kraven. Rätten finner således att Syd Måleri inte kan anses ha uppfyllt skall-kravet avseende styrkande av företagets ekonomiska och finansiella ställning.

Av kravspecifikationen framgår att kopia/intyg som visar att företaget har betald ansvarsförsäkring skall bifogas anbudet. Syftet med skall-kravet får enligt rättens mening anses vara att få bekräftat att anbudsgivaren har en ansvarsförsäkring samt att den är betald. Syd Måleri har till anbudet bifogat en kopia på ett försäkringsbrev. Det framgår dock inte vilken typ av försäkring som försäkringsbrevet avser. Kommunen menar att det är allmänt känt att det inte är möjligt att teckna en företagsförsäkring utan en ansvarsförsäkring och att försäkringsbrevet därmed ska anses omfatta en sådan försäkring. Oavsett hur det är med den saken framgår det dock inte av försäkringsbrevet att premien är betald, vilket var det som skall-kravet syftade till. Rätten finner således att Syd Måleri inte kan anses ha uppfyllt skall-kravet avseende bifogande av kopia/intyg som visar att företaget har betald ansvarsförsäkring.

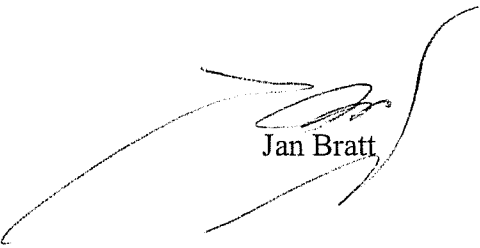
Förvaltningsrätten finner att kommunen rätteligen borde ha förkastat Syd Måleris anbud. Genom att låta bolagets anbud gå vidare till utvärderingsfasen har kommunen brutit mot principen om likabehandling. Sandå har härigenom lidit skada då de placerat sig som tvåa i upphandlingen istället för etta som blivit fallet om Syd Måleri inte hade deltagit i utvärderingen. En

ny utvärdering ska därför vidtas varvid Syd Måleri i Malmö AB:s anbud inte skall beaktas.

Särskild upplysning

Förvaltningsrättens interimistiska beslut från den 22 mars 2010 upphör i och med denna dom att gälla.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1b)



Jan Bratt



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.