



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1
Jennifer Onäng

DOM
2010-03-26
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
7830-10 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Brandt Fordon AB, 556376-9123
Stampgatan 12
462 73 Vänersborg

Ombud: Advokat Bengt Jonasson
Advokatfirman Hammar KB
Box 154
451 16 Uddevalla

KONKURRERENSA	
2010-03-26	
Avd	
Div	
Dome	Adm

MOTPART

Dals-Eds kommun
Box 31
668 21 Ed

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Brandt Fordon AB:s ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 19 februari 2010 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 5363

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag - fredag 09:00-15:00
E-post: forvaltningsratten@goteborg.dom.se				

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 2
7830-10 E

BAKGRUND

Dals-Eds kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av leasingbilar. Upphandlingen har genomförts som en öppen upphandling. Av tilldelningsbeslutet den 10 februari 2010 framgår att Bertils Bil i Ed AB (Bertils Bil) tilldelats uppdraget.

YRKANDEN M.M.

Brandt Fordon AB (Brandt) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse gjorts samt anför bl.a. följande. Rättelse ska göras av innebörd att Brandts anbud bedöms uppfylla uppställda skall-krav och en ny utvärdering ska göras med beaktande av Brandts anbud och uppgifterna om Bertils Bils ekonomi. Brandt har undersökt Bertils Bils ekonomiska ställning. Av avgiven årsredovisning för räkenskapsåret den 1 maj 2008 – den 30 april 2009 framgår av revisionsberättelsen att "årsredovisningen har inte avgivits så att ordinarie årsstämma kunnat avhållas inom lagstadgad tid. Vid ett flertal tillfällen har avdragen skatt och sociala avgifter inte betalats i rätt tid." Vidare framgår att Bertils Bil redovisat en förlust efter finansiella poster om 1 138 263 kronor samt att bolagets eget kapital är litet och med en oförändrad förlusttakt kan komma att förbrukas under innevarande räkenskapsår. Vid ett sådant förhållande saknar Bertils Bil möjligheter att fullgöra sina skyldigheter. Bertils Bil ska uteslutas från deltagande i upphandlingen då bolaget inte fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i det egna landet. Brandt uppfyller helt i enlighet med kommunens kravspecifikation och med iakttagande av den procedur kommunen föreskrivet skallkravet genom att behörig företrädare för Brandt undertecknat förfrågningsunderlagets bekräftelselista bilaga 5. Att det i Brandts anbudssvar antecknats att man kan tänka sig återta enstaka bilar under avtalstiden saknar rättslig betydelse och påverkar inte det faktum att Brandt genom undertecknandet av bekräftelselistan, bilaga 5, rättsligen förbundit sig följa kom-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 3
7830-10 E

munens skall-krav. För det fall sakfrågan även innefattar en semantisk bedömning har Brandt inte uttryckt annat än att man är beredda återta bil/bilar under avtalstiden. Brandts formulering "enstaka bilar" är pluralis och inbegriper ingen klar begränsning till antalet. Brandts avsikt med att lämna anbudet var att fullt ut tillgodose kommunens behov som de uppställda skall-kraven ger uttryck för. Eftersom Brandts anbud uppfyller kommunens skall-krav måste Brandts anbud beaktas vid en förnyad utvärdering av avgivna anbud. Brandts möjlighet att bedöma huruvida det antagna anbudet från Bertils Bil uppfyller kommunens skall-krav förutsätter att Brandt får del av det antagna anbudet. Kommunen har sekretessbelagt det antagna anbudet. Brandt kommer att överklaga sekretessbeslutet i här för avsedd ordning. Brandt vill påpeka dels det anmärkningsvärda i kommunens handläggning av sekretessfrågan, dels poängtera att bristande transparens försvårar möjligheterna att delta i anbudsförfaranden reglerade av LOU. Brandt får bedömas ha lidit skada eftersom bolaget vid en rätt genomförd utvärdering av upphandlingen kunde komma att ha antagits som leverantör. Det föreligger således grund för ingripande med stöd av LOU.

Kommunen anser att bolagets ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget innehåller ett antal skall-krav. Skall-kraven är obligatoriska och ska vara uppfyllda för att anbud ska kunna antas. I anbudet ska bekräftas att redovisade skall-krav med fet stil är uppfyllda. Detta ska göras genom att använda en till förfrågningsunderlaget bifogad bekräftelselista bilaga 5. Ett skall-krav som inte är uppfyllt innebär som regel att hela anbudet avvisas. Av förfrågningsunderlagets punkt 5.1 framgår bl.a. att anbudsgivaren under avtalstiden skall återta bil/bilar som av olika skäl inte behövs längre samt att återtagandet ska ske utan kostnad för kommunen. I Brandts anbud anges att man kan tänka sig återta enstaka bilar under avtalsperioden utan kostnad för kommunen. Nämnade svar kan inte betraktas som ett uppfyllande av angivet skall-krav och anbudet kan därmed inte gå vidare till utvärderingsfasen. Det föreligger en divergens mellan anbuds-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 4
7830-10 E

text och undertecknad bekräftelselista. Bertils Bil har på heder och samvete undertecknat en leverantörsförsäkran som uppfyller 10. kap 2 § LOU. Därtill framgår av blankett SKV 4820 att Bertils Bil inte häftar i skuld. Det föreligger således inte något skäl för kommunen att ifrågasätta Bertils Bils ekonomiska och finansiella ställning.

Förvaltningsrätten har den 19 februari 2010 beslutat att upphandlingen inte får avslutas förrän något annat beslutats.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Förvaltningsrätten har enligt 16 kap. 2 § första stycket LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Enligt 10 kap. 2 § nämnd lag får en leverantör uteslutas från att delta i en upphandling bl.a. om leverantören inte har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i det egna landet eller i det land där upphandlingen sker. Myndigheten får begära att en leverantör visar att det inte finns någon grund för att utesluta leverantören.

Utredningen

I kommunens förfrågningsunderlag anges bl.a. följande. Punkten 12.0 innehåller ett antal skall-krav. Skall-kraven är obligatoriska och ska vara

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 5
7830-10 E

uppfyllda för att anbud ska kunna antas. Det ska i anbudet bekräftas att de redovisade skall-krav som angetts med fet stil är uppfyllda. Detta ska göras genom att en bifogad bekräftelselista, bilaga 5, ska fyllas i. Ett skall-krav som inte är uppfyllt innebär som regel att hela anbudet avvisas. I punkten 2.0 anges som krav på leverantören att en leverantör kan uteslutas från deltagande i upphandlingen om denne bl.a. inte har fullgjort sina ålägganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i det egna landet eller i det land där upphandlingen sker och att en leverantörsförsäkran ska undertecknas och bifogas anbudet. I punkten 5.1 anges bl.a. att anbudsgivaren ska återta bil/bilar under avtalstiden som av olika skäl inte behövs längre och att återtagandet ska ske utan kostnad för kommunen.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. Länsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet (jfr. Regeringsrättens avgörande RÅ 2009 ref. 69)

Förvaltningsrätten konstaterar att en upphandlande enhet inte får anta ett anbud som inte uppfyller angivna skall-krav. Brandt har ifrågasatt Bertils Bils finansiella och ekonomiska styrka och Bertils Bils förmåga att fullgöra sina skyldigheter avseende betalning av skatter och sociala avgifter. Kommunen har som svar härpå åberopat den i förfrågningsunderlaget punkten 2.0 efterfrågade leverantörsförsäkran undertecknad av företrädare för Bertils Bil samt Skatteverkets svar till kommunen rörande Bertils Bil varav bl.a. framgår att bolaget betalat arbetsgivaravgifter för månaderna september – november 2009 och den 4 januari 2010 inte hade några restförda skulder avseende skatter och avgifter hos Kronofogdemyndigheten enligt Skatteverkets register. Enligt förvaltningsrättens mening finns det till följd härav inte anledning att ifrågasätta upphandlingen på denna grund.

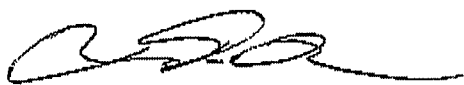
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 6
7830-10 E

Rörande frågan om Brandt uppfyllt kvalificeringskraven och om kommunen har haft fog för sitt beslut att inte låta Brandt gå vidare till utvärderingsfasen framgår att Brandt har lämnat motstridiga uppgifter genom att i bekräftelselistan bekräfta att skall-kraven är uppfyllda medan man i det skriftliga anbudet angett att man endast kan tänka sig återta enstaka bilar under avtalsperioden. Att anbudsgivaren ska återta bilar under avtalstiden är enligt förfrågningsunderlaget ett skall-krav. Med hänsyn till att Brandt i sitt skriftliga anbud specifikt anger att man endast kan tänka sig att återta enstaka bilar uppfyller Brandt inte ett skall-krav. Enligt förvaltningsrättens mening har kommunen därför haft fog för sitt beslut att inte låta Brandt delta i utvärderingen vid ifrågavarande upphandling. Vad Brandt har anfört föranleder ingen annan bedömning.

Sammanfattningsvis framgår av vad Brandt anfört inte att kommunen har brutit mot de grundläggande kraven i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Någon grund för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU föreligger därför inte och Brandts ansökan om överprövning ska därmed avslås.

Upplysningsvis anmärker förvaltningsrätten att det interimistiska beslutet den 19 februari 2010 upphör att gälla och en ny tiodagarsfrist börjar löpa. Det innebär att om upphandlingskontrakt tecknas eller föreligger efter den nya fristens utgång kan rätten till domstolsprövning upphöra. Detta gäller även om överklagande kommer in inom den i bilagan angivna besvärstiden tre veckor.

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



Lars-Peter Holmberg



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

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 vattill 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 nås 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.