



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2016-01-18
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
12588-15

KONKURRENSVERKET	
2016-01-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Hifab AB, 556125-7881
Magasinsgatan 22
411 18 Göteborg

Ombud: Advokaterna Anna Hofling Johansson och Robert Deli
Advokatfirman Vinge KB
Box 11025
404 21 Göteborg

MOTPART

Västra Götalandsregionen
(Västfastigheter)

Ombud: Linda Stalfors
Regionkansliet
Regionens Hus
462 80 Vänersborg

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Västra Götalandsregionens upphandling av tekniska konsulttjänster för Västfastigheter, dnr FAST 274-2015, inte får avslutas förrän rättelse har gjorts genom ny anbudsutvärdering där även Hifab AB:s anbud beaktas.

Dok.Id 379636

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se	031 - 711 78 59	måndag – fredag 08:00-16:00

BAKGRUND

Västra Götalandsregionen, Västfastigheter (fortsättningsvis Västfastigheter) genomför en upphandling av ramavtal för tekniska konsulttjänster inom olika teknikområden. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande.

Av tilldelningsbeslut den 23 november 2015 framgår att Hifab AB inte kvalificerade sig för vidare utvärdering eftersom leverantören inte ansågs uppfylla skall-kravet enligt punkten AUB.51 i förfrågningsunderlaget: ett kreditbetyg motsvarande rating 3 hos Upplysningscentralen (UC) eller motsvarande.

YRKANDEN M.M.

Hifab AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att rättelse ska ske på så sätt att anbudet från bolaget ska anses ha uppfyllt skall-kravet avseende ekonomisk och finansiell ställning under punkt AUB.51 i förfrågningsunderlaget och att bolagets anbud därför ska gå vidare till utvärderingen. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolaget har lämnat anbud i upphandlingen avseende teknikområdena: 07.23- Projektledning område Göteborg, 07.27 – Byggledning område Göteborg och 07.31- Byggbesiktning område Göteborg. Till anbudet bifogade bolaget ett utdrag från Bisnode avseende sin ekonomiska och finansiella ställning. Enligt utdrag från Bisnodes rating har bolaget "AA- God kreditvärdighet". En direkt översättning från Bisnodes skala till UC:s femgradiga ratingskala innebär följande. C motsvarar 1, B motsvarar 2, A motsvarar 3, AA motsvarar 4 och AAA motsvarar 5. Vidare benämns rating 3 motsvara just "kreditvärdighet", rating 4 "god kreditvärdighet" och rating 5 "högsta kreditvärdighet" enligt UC:s hemsida. Detta ger slutsatsen att Bisnodes benämning AA – God Kreditvärdighet motsvarar rating 4 enligt UC. Genom inlämnat utdrag från Bisnode har

bolaget således en tillräckligt stabil och finansiell ställning för att uppfylla skall-kravet i punkten AUB. 51, dvs. ett kreditbetyg motsvarande rating 3 eller högre enligt UC. Bolaget borde därför rätteligen ha kvalificerats för vidare utvärdering. De offererade timarvodena inom respektive teknikområde skulle ha inneburit att bolaget haft mycket goda möjligheter att erhålla ramavtal för det fall anbudet gått vidare till utvärdering. Härigenom har bolaget lidit eller i vart fall riskerat att lida skada till följd av Västfastigheters agerande. – Till stöd för sin talan lämnar bolaget in bl.a. utdrag från Bisnodes och UC:s hemsidor.

Västfastigheter medger bolagets yrkande om rättelse och anför följande. Vid en förnyad prövning av bolagets anbud uppfyller bolaget kravet på en stabil ekonomisk och finansiell ställning. Det finns därför skäl att göra en rättelse på så vis att bolagets anbud ska utvärderas.

SKÄLEN 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 LOU 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).

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Utredningen i målet

I förfrågningsunderlaget från den 15 september 2015 anges bl.a. följande.

AUB. 51 Prövning av anbudsgivare

Prövning

Skall-krav enligt nedan är obligatoriska för upphandlingen och om anbudsgivaren inte uppfyller samtliga skall-krav kommer anbudet att förkastas. [...]

- Ekonomisk ställning

Anbudsgivare ska ha en tillräckligt stabil ekonomisk och finansiell ställning för att kunna genomföra uppdraget. Anbudsgivare har uppfyllt sådant krav om denne har ett kreditbetyg motsvarande rating 3 eller högre hos UC (Upplysningscentralen) eller motsvarande rating hos annan oberoende kreditupplysare. Anbudsgivaren ska, som bevis på att kravet uppfylls, till anbudet bifoga utdrag från UC eller annan oberoende kreditupplysare.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten har att pröva om de omständigheter som bolaget anger som grund för sin ansökan visar att Västfastigheter har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen.

För att en upphandling enligt LOU ska uppfylla kraven på likabehandling enligt 1 kap. 9 § LOU ska de förfaranden som används av en upphandlande myndighet tillämpas på samma sätt mot alla leverantörer som deltar i en upphandling. Detta innebär att de obligatoriska krav, s.k. skall-krav, som anges i förfrågningsunderlaget ska vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska utvärdera ett anbud. Av bestämmelserna i punkten AUB. 51 i förfrågningsunderlaget framgår att obligatoriska krav på leverantören och tjänsten måste uppfyllas.

Västfastigheter har i tilldelningsbeslutet förkastat bolagets anbud med motiveringen att bolaget inte uppfyllt kravet i förfrågningsunderlaget på tillräcklig stabil ekonomisk och finansiell ställning. Av handlingarna i målet framkommer inte annat än att den rating som bolaget fått genom Bisnode motsvarar UC:s rating 3 eller högre. Bolaget uppfyller således den efterfrågade kreditvärdigheten som är uppställt i skall-kravet under punkten AUB. 51. Detta innebär att Västfastigheter har agerat i strid med LOU när bolaget har uteslutits från utvärderingsfasen.

Eftersom bolaget inte kvalificerat sig vidare till utvärderingsfasen, trots att det uppfyllt skall-kravet, får bolaget genom Västfastigheters agerande anses ha lidit eller kunna komma att lida skada. Västfastigheter har även medgett bolagets yrkande om rättelse. Överklagandet ska mot denna bakgrund bifallas på så sätt att upphandlingen inte får avslutas förrän en ny utvärdering av anbuden har skett, där även bolagets anbud ska beaktas.

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

Karin Johansson

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Gabrielle Levin.



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.