



SÖKANDE

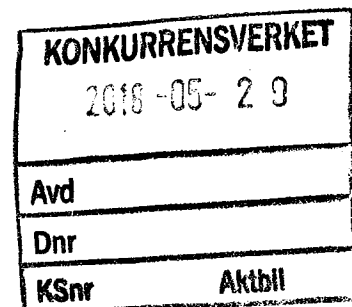
Bygg City Luleå AB, 556771-7615
Laboratoriegränd 11
977 53 Luleå

MOTPART

Bodens kommun
961 86 Boden

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Bygg City Luleå AB:s ansökan.

BAKGRUND

Bodens kommun (kommunen) har genom förenklat förfarande genomfört upphandling avseende Björknässkolan, Omläggning av yttertak m.m. Etapp 3 (dnr KS 2018/181). Tre anbud kom in, varav ett från Bygg City Luleå AB (Bygg City). Enligt tilldelningsbeslut den 20 mars 2018 antog kommunen HÖ Allbygg Aktiebolags (HÖ Allbygg) anbud. Anbudet från Bygg City kom på andra plats.

PARTERNAS INSTÄLLNING

Vad Bygg City framför

Bygg City ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän den har rättats genom att en ny anbudsutvärdering görs utan beaktande av anbudet från HÖ Allbygg.

Till stöd för sin talan framför Bygg City följande. På grund av en ofullständig styrelse har HÖ Allbygg sedan den 16 februari 2018 ingen rating hos kreditupplysningsföretaget Creditsafe i Sverige AB (Creditsafe).

Bygg City är i stort behov av det aktuella kontraktet och har tagit fram en kalkyl för projektet. Bygg City kommer att lida ekonomisk skada om bolaget går miste om kontraktet.

Vad kommunen framför

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och framför i huvudsak följande. Kommunen har rätteligen utvärderat HÖ Allbyggs anbud och tilldelat bolaget kontraktet. HÖ Allbygg uppfyller såväl kvalificeringskrav som obligatoriska krav och har offererat det lägsta priset.

I upphandlingen finns inga krav på omsättning eller liknande utan rating är det enda kravet kommunen ställt för att anbudsgivare ska visa sin ekonomiska stabilitet. Upphandlingen omfattar bl.a. ett garantiåtagande under ett minimum om tio år gällande taket som ska läggas om. Det innebär att entreprenören har ett betydande ekonomiskt ansvar under lång tid. Kommunen vill därför säkerställa att entreprenören har tillräcklig kapacitet genom att kravställa på viss rating.

Rating innebär att en oberoende tredjepart gör en bedömning av ett företags eller en privatpersons ekonomi. Det finns ett flertal olika kreditupplysningsföretag som bedriver sådan verksamhet utan att använda sig av exakt samma parametrar i sina bedömningar. Det innebär att det ibland kan skilja sig något hur pass kreditvärdigt ett företag bedöms vara beroende på vilket kreditupplysningsföretag som den upphandlande myndigheten använder. Därför har kommunen i sitt upphandlingsdokument uppgett att det är anbudsgivaren själv som ska säkerställa att de uppnår den kravställda ratingen och att de, i fall de inte gör det, inkommer med en närmare redogörelse, intyg från ett annat kreditupplysningsföretag, en bank eller en revisor m.m. för att påvisa att de har kravställd ekonomi.

Kommunen har i upphandlingsdokumentets avsnitt AFB.52 på ett klart och transparent sätt kravställt om en viss ekonomisk stabilitet, Rating A enligt Bisnode eller motsvarande. Om anbudsgivaren enligt Bisnode når upp till den nivå som kravställts görs ingen ytterligare prövning och kravet anses vara uppfyllt. Kommunen är förhindrad att besluta att en anbudsgivare som uppfyller ratingkravet hos Bisnode ändå inte uppfyller kravet på grund av andra omständigheter som inte finns beskrivna i underlaget. Det skulle stå i strid med principerna om likabehandling och transparens. Därför är det inte relevant vilken rating HÖ Allbygg har hos Creditsafe.

När kommunen genomförde kontrollen hade HÖ Allbygg ratingen "AAA" hos Bisnode vilket innebär den högsta kreditvärdigheten. Av det intyg som Bisnode utfärdat framgår att HÖ Allbyggs rating inte ändrats sedan den 21 maj 2014.

Kommunen har med anledning av överprövningen haft en dialog med HÖ Allbygg gällande bedömningen från Creditsafe och fått reda på att anledningen till att bolaget helt saknat rating hos detta kreditupplysningsföretag är att de haft en person för lite i bolagets styrelse jämfört med vad som finns angivet i bolagsordningen. Orsaken till detta är att en person i bolagets styrelse nyligen avlidit och styrelsen inte hunnit utse någon ny ledamot eller minska antalet ledamöter. Denna faktor är något som de facto inte påverkar HÖ Allbyggs ekonomiska stabilitet.

Bygg Citys anbud har på ett korrekt sätt placerats som nummer två i upphandlingen och bolaget har därmed inte lidit någon skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bygg City gör gällande att kommunen felaktigt utvärderat och antagit anbudet från HÖ Allbygg då bolaget helt saknar rating hos kreditupplysningsföretaget Creditsafe. Kommunen anser att de har förfarit i enlighet med upphandlingsdokumentet och att det varit korrekt att tilldela HÖ Allbygg kontraktet i upphandlingen.

Av upphandlingsdokumentets avsnitt AFB.52 framgår bl.a. följande.

AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet

Ekonomisk och finansiell ställning

- Anbudsgivaren ska ha en stabil ekonomisk ställning motsvarande minst "A Kreditvärdig" enligt Bisnode eller motsvarande.

Upphandlande myndighet kommer att kontrollera ovan ställda krav på ekonomisk och finansiell ställning.

Anbudsgivare bör i samband med anbudsgivning själv kontrollera sin aktuella rating hos kreditupplysningsföretaget och för det fall den visar på brister i sitt anbud bifoga en godtagbar förklaring till detta, så att det är klarlagt att anbudsgivaren har en stabil ekonomisk ställning. En förklaring kan till exempel innehålla ett värderingsintyg från auktoriserad revisor, en koncerngaranti eller en bankgaranti. Upphandlande myndighet kommer att göra en bedömning av den ekonomiska stabiliteten utifrån lämnad förklaring.

...

Enligt förvaltningsrättens bedömning framgår det klart och tydligt av upphandlingsdokumentet vilken ekonomisk och finansiell ställning som efterfrågas samt hur kravuppfyllnad kommer att kontrolleras. Av utredningen i målet framgår att HÖ Allbygg vid kommunens kontroll av bolagets ekonomisk och finansiell ställning hade den högsta kreditvärdigheten "AAA" hos kreditupplysningsföretaget Bisnode. Vidare framgår av utredningen att bolagets höga rating hos Bisnode inte ändrats sedan den 21 maj 2014. Mot den bakgrunden och med beaktande av det aktuella kravets utformning finner förvaltningsrätten att kommunen inte brutit mot 4 kap. 1 § lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) eller någon annan bestämmelse i denna lag genom att utvärdera och anta anbudet från HÖ Allbygg. Att bolaget under en viss tidsperiod helt saknat rating hos ett annat kreditupplysningsföretag förändrar inte denna bedömning. Skäl för ingripande mot upphandlingen saknas därmed. Bygg Citys ansökan ska därför avslås.

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



Marika Pernu
rådman

Raili Funck har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.