



SÖKANDE

14 energy Eklund & Eklund, 556808-9774
Perstorpsvägen 95
235 91 Vellinge

MOTPARTER

- | | |
|-------------------------------------|----------------|
| 1. Landskrona stad | mål nr 6223-18 |
| 2. Landskrona Energi AB | mål nr 6685-18 |
| 3. Landskrona stugby och camping AB | mål nr 6686-18 |

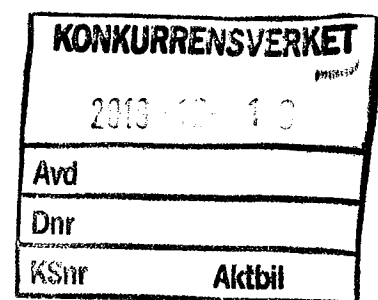
Ombud för 2 och 3: Landskrona stad
Stadshuset
261 80 Landskrona

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår 14 energy Eklund & Eklunds ansökan om ingripande enligt LOU.



BAKGRUND

Landskrona stad, Landskrona Energi AB och Landskrona stugby och camping AB genomför en upphandling av energideklarationer, dnr 2018/275. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Efter utvärdering har de upphandlande myndigheterna beslutat att anta anbuden från Gunnar Karlsen Sverige AB och Simab Ventilation & Brandskydd AB. Anbudet från 14 energy Eklund & Eklund har förkastats från utvärdering eftersom bolaget enligt de upphandlande myndigheterna inte uppfyller kvalificeringskravet avseende anbudsgivarens ekonomiska och finansiella ställning.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

14 energy Eklund & Eklund

14 energy Eklund & Eklund (14 energy) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför följande. Bolaget har blivit felaktigt bedömt vad gäller ekonomisk och finansiell ställning och kommunen har inte begärt ytterligare information enligt punkten 3.2. i upphandlingsdokumentet. Kommunens beslut bygger på äldre data som inte var relevant vid tidpunkten för upphandlingen. 14 energy har inte blivit ombett att komma in med vare sig handlingar eller banksäkerhet. Vidare skriver man i upphandlingen att anbudsgivaren ska ha en kreditrating på minst 60 enligt Creditsafe. Detta uppfyller företaget med råge. Vid kontakt med Creditsafe den 1 juni 2018 bekräftas detta. 14 energy hade ingen kreditrating 2016 och har därför lämnat intyg från företagets redovisningskonsult avseende 2017 samt förutsatt att kommunen följt upphandlingsdokumentet genom att begära att företaget lämnar handlingar som visar att det har en stabil ekonomisk och lämnar finansiell

säkerhet såsom exempelvis bankgaranti. Det hade varit enkelt för kommunen att kontakta företagets revisor för att styrka kreditvärdigheten på minst 60. 14 energy hade kreditrating 81 för år 2017.

Landskrona stad, Landskrona Energi AB och Landskrona stugby och camping AB

De upphandlande myndigheterna anser att ansökan ska avslås och anför följande. I punkten 3.2 i upphandlingsdokumentet ställer myndigheterna krav på att anbudsgivaren ska ha minst kreditrating 60 enligt Creditsafe eller på annat sätt styrka företagets ekonomiska och finansiella ställning. Det sistnämnda sker på stadens begäran. Myndigheterna har gjort en kontroll av 14 energys ekonomiska och finansiella ställning i Creditsafe den 28 mars 2018. Enligt Creditsafe fanns ingen ratingberäkning och anledningen till detta var att årsredovisningen ännu inte var inlämnad till Bolagsverket. Den lämnades in den 24 maj 2018. Myndigheterna har utgått ifrån omständigheterna som var kända vid utvärderingen, att kreditrating saknades. Kreditrating för 14 energy finns sedan den 11 juni 2018 i Creditsafe. Staden har således inte kunnat ta hänsyn till 14 energys kreditrating, eftersom denna inte existerade vid utvärderingen. Den 28 mars 2018 kontrollerade staden även 14 energys rating i UC vilken var 2 hög risk. Myndigheterna har inte begärt in handlingar för att styrka den ekonomiska ställningen eftersom 14 energy till anbudet hade bifogat handlingar gällande detta. I kreditupplysningen från Bisnode Kredit AB framgår att 14 energy har aktuell rating C och att kredit avrådes. Det måste vara anbudsgivarens ansvar att kontrollera att uppgifter och handlingar som bifogas anbudet är korrekta. Det fanns således ingen rating vid tiden för tilldelningsbeslutet och det är de uppgifterna myndigheterna har att förhålla sig till. De krav som ställs i en upphandling måste vara uppfyllda vid sista anbudsdag eller åtminstone senast vid tiden för tilldelningsbeslutet den 31 maj 2018. 14 energy uppfyller inte kraven vid dessa tid-

punkter. Det är vidare inte korrekt att 14 energy hade rating 81 för 2017. Senare utdrag från Creditsafe visar att angiven ratingnivå uppnåddes först den 11 juni 2018 då en ny rating fastställdes. Från och med den 1 augusti 2016 till och med den 10 juni 2018 finns alltså ingen rating för bolaget. Myndigheterna har därmed rätteligen uteslutit 14 energy eftersom kravet i 3.2 inte uppfylls.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten 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.

Förvaltningsrättens bedömning

I nu aktuellt upphandlingsdokument anges under punkten 3.2 Anbudsgivarens ekonomiska och finansiella ställning följande.

Anbudsgivaren ska ha en stabil ekonomisk och finansiell ställning. Staten kontrollerar att anbudsgivaren uppfyller kravet.

Kreditrating

Anbudsgivaren ska ha minst kreditrating 60 enligt Creditsafe eller på annat sätt kan styrka företagets ekonomiska och finansiella ställning.

Anbudsgivaren ska på Stadens begäran:

- Lämna handlingar som visar att företaget har en stabil ekonomisk och finansiell ställning*
- Lämna finansiell säkerhet såsom exempelvis bankgaranti.*

Förvaltningsrätten kan först konstatera att det i nu aktuellt upphandlingsdokument inte anges vid vilken tidpunkt det aktuella kravet ska vara uppfyllt. Vid sådana förhållanden får det som huvudregel anses att ett obligatoriskt krav ska vara uppfyllt vid tiden för anbudsingivandet under förutsättning att det inte kan anses oproportionerligt att kräva kravuppfyllelse vid denna tidpunkt.

De upphandlande myndigheterna har vid sin prövning funnit att 14 energys anbud varken vid tidpunkten för anbudsingivandet eller tilldelningsbeslutet uppfyller kvalificeringskravet avseende anbudsgivarens ekonomiska och finansiella ställning gällande kreditrating. Det har i målet inte visats att myndigheterna vid denna bedömning avvikit från upphandlingsdokumentet, brutit mot likabehandlingsprincipen eller på annat sätt agerat i strid med LOU. Den omständigheten att myndigheterna valt att inte begära in kompletterande handlingar ändrar inte förvaltningsrättens bedömning. Enligt förvaltningsrättens mening har myndigheterna haft grund för att förkasta anbudet från 14 energy. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger således inte och 14 energys ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Mattias Steen

Sune Wennerberg har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.