



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Christian Härdgård

DOM
2010 -11- 0 1
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 12768-10 E

SÖKANDE

AB Hisscompaniet Skåne, 556777-7544
 Industrigatan 23
 291 36 Kristianstad

Ombud:

Jur.kand. Caroline Soreff
 Advokatfirman Nova AB
 Linnegatan 18
 114 47 Stockholm

MOTPART

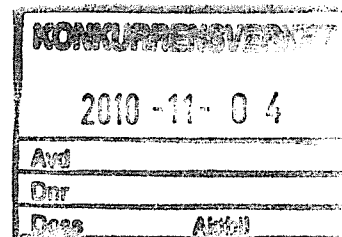
Aktiebolaget Kristianstadsbyggen, 556054-1889
 Box 90
 291 21 Kristianstad

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår AB Hisscompaniet Skånes ansökan om ingripande enligt LOU.



YRKANDEN M.M.

Bakgrund

Aktiebolaget Kristianstadsbyggen (nedan ABK) genomför upphandlingen "Årsavtal Hissarbeten". Upphandlingen följer de avsnitt i LOU som gäller för öppet förfarande.

I det aktuella förfrågningsunderlaget återfinns under punkten AFB.51 B Krav på entreprenören vad gäller ekonomisk ställning följande:

"Anbudsgivaren skall vara ekonomiskt stabil. För att uppfylla kravet skall anbudsgivaren lägst ha riskklass A (ANytt) enligt AAA Soliditet AB. För nystartade företag eller andra där riskklassning ej kan ges av AAA Soliditet AB, t.ex. ekonomiska föreningar, genomför beställarens ombud själv en bedömning av senare begärda uppgifter från anbudsgivaren.

Till anbudet bifogas:

- För bedömning av detta redovisas i anbudsförslaget organisationsnummer. Beställaren tar sedan själv in uppgift om riskklassning".

Begäran om överprövning m.m.

AB Hisscompaniet Skåne (nedan Hisscompaniet) ansöker nu om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att Hisscompaniets anbud utvärderas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Som skäl för sin talan anför Hisscompaniet i huvudsak följande. Hisscompaniets verksamhet startade i mars 2010. Bolaget är ett nystartat och helägt dotterbolag till Kristianstads Hiss & El AB. Av förfrågningsunderlaget framgår att för nystartade företag eller där riskklassning ej kan ges av AAA Soliditet genomför beställarens ombud själv en bedömning av senare begärda uppgifter från anbudsgivaren. ABK har emellertid inte begärt in uppgifter från Hisscompaniet, något som ABK skulle ha gjort i enlighet med upphandlingsföreskrifterna eftersom Hisscompaniet är ett nystartat bolag. ABK har således bedömt bolagets ekonomiska ställning utifrån ett icke komplett underlag, och agerat i strid med upphandlingsföreskrifterna och LOU. Av balans- och resultatrapporter för juni och juli 2010 framgår att bolagets ekonomi är god och att det har en ekonomisk stabilitet motsvarande rating-

kravet ”riskklass A”. Om ABK begärt in kompletterande information skulle Hisscompaniet bedömts uppfylla kvalificeringskravet och anbudet skulle därmed gått vidare till utvärderingsfasen.

Förfrågningsunderlaget är otydligt i fråga om vad nystartade företag har att bifoga för uppgifter och bevis för att uppfylla det aktuella kvalificeringskravet. Det har inte varit möjligt att avgöra vad som gäller för nystartade företag och företag som inte bedrivit någon verksamhet under den senaste tiden. Om förfrågningsunderlaget hade varit tydligare i denna del hade Hisscompaniet haft en möjlighet att till sitt anbud bifoga exempelvis nu ingivna resultat- och balansräkningar. Bolaget hade också kunnat åberopa sitt moderbolags ekonomiska ställning i denna del. Det bör vidare noteras att det inte är förenligt med LOU att efter anbudstidens utgång begära in nya uppgifter från anbudsgivare. Vidare får upphandlaren begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras, om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Hade ABK genomfört upphandlingen på ett korrekt sätt och utvärderat Hisscompaniets anbud skulle bolaget haft möjlighet att antas som anbudsgivare. Det innebär att bolaget vid en korrekt upphandling skulle haft möjlighet att erhålla intäkter som bolaget nu riskerar att gå miste om. Hisscompaniet kan således komma att lida skada på grund av ABK:s brott mot LOU.

ABK motsätter sig Hisscompaniets ansökan och anför i huvudsak följande. Enligt det aktuella kravet tar beställaren in uppgift om riskklassning. Under utvärderingen togs en rating på Hisscompaniet den 3 september 2010. Från den 2 april 2010 finns en rating fastställd för bolaget, rating B. Innan detta datum hade bolaget rating ”nystartat företag”. Eftersom bolaget har rating B uppfyller de inte kravet på rating A. Då Hisscompaniet har rating och riskklass enligt AAA Soliditet AB finns det ingen anledning eller skyldig-

het att begära in uppgifter efter anbudstiden. Alla anbudsgivare har behandlats lika och ingen har fått komplettera dessa uppgifter efter anbudstiden.

Förvaltningsrätten har den 24 september 2010 beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

DOMSKÄL

Bestämmelser m. m.

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.

Förvaltningsrättens bedömning i förevarande mål

Som redovisats ovan framgår det av förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren lägst ska ha riskklass "A" enligt AAA Soliditet AB för att anses vara ekonomiskt stabil. ABK inhämtar uppgift om riskklass från AAA Soliditet AB. För det fall AAA Soliditet AB inte kan lämna någon riskklass för en anbudsgivare ska ABK själv genomföra en bedömning av senare begärda uppgifter från anbudsgivaren. Enligt förvaltningsrättens mening är skallkravet klart och tydligt formulerat samt även i övrigt förenligt med de grundläggande principerna.

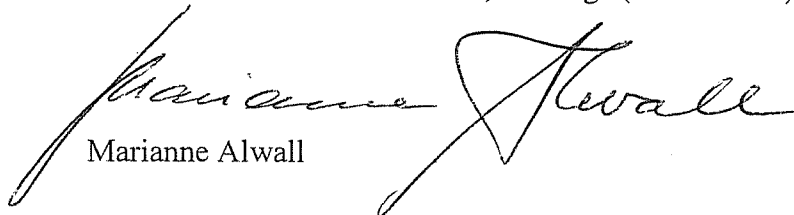
Av handlingarna i målet, ett utdrag från AAA Soliditet AB, framgår att Hisscompaniet den 18 februari 2009 hade ratingen "nystartat företag" och att bolaget den 2 april 2010 erhöll ratingen "B". Bolaget uppfyller således inte det aktuella skallkravet på en rating om lägst "A". Då Hisscompaniet enligt AAA Soliditet AB inte längre klassificeras som "nystartat företag"

utan har åsatts rating saknas förutsättningar för ABK att begära in uppgifter från anbudsgivaren. Sammantaget finner förvaltningsrätten att det med anledning av vad Hisscompaniet anfört inte föreligger skäl för ingripande enligt LOU. Vid sådana förhållanden ska bolagets ansökan om överprövning avslås.

Särskilda upplysningar

Rättens interimistiska beslut av den 24 september 2010 upphör därmed 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 (Dv 3109/1b)



Marianne Alwall



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 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

