



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2013-01-07
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
25410-12
Enhet 17

SÖKANDE

3 Systrar Omsorg AB, 556602-1928
Vidholmsbackarna 7
165 72 Hässelby

MOTPART

Sundbybergs stad, 212000-0175
Upphandlingen
172 92 Sundbyberg

SAKEN

Ansökan om rättelse enligt lagen (2008:962) om valfrihetssystem – LOV

KONKURRENSVERKET	
2013 -01- 0 7	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår 3 Systrar Omsorg AB:s ansökan om rättelse.

Dok.Id 310316

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

YRKANDEN M.M.

Sundbybergs stad, Äldrenämnden, antog den 22 mars 2012 förfrågningsunderlag för hemtjänst i enlighet med LOV. Äldrenämnden avslag 3 Systemerar omsorg AB:s (bolaget) ansökan om att bli godkända som utförare av hemtjänst i Sundbybergs stad. Ansökan avslogs på grund av att bolaget inte uppfyller kravet i förfrågningsunderlaget (avsnitt 3.9 *Ekonomisk ställning*) på lägsta kreditvärdighetsnivå A.

Bolaget ansöker om rättelse på så sätt att bolaget ska godkännas som utförare av hemtjänst i Sundbybergs stad och anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Äldrenämndens beslut är felaktigt eftersom bolaget är nystartat inom vård och omsorg. En ny bolagsordning lämnades in den 4 september 2012. Ursprungsbolaget inom IT (tidigare namn RS Innovation AB) har varit vilande under flera år. Bolaget har till sin ansökan bifogat redogörelse för att bolaget saknar finansiell historik. Det framgår av kreditprövningen att bolaget har ett aktiekapital om 100 000 SEK. Bolaget har även ställt en fråga till Sundbybergs stad om ett företag räknas som nystartat inom äldreomsorgen om det omstrukturerats från en annan bransch från ett vilande bolag. Sundbybergs stad har svarat att enbart kreditvärdighetsnivån räknas. Bolaget är godkänt i Solna stad från och med 2012-10-01 och kommer även att skriva avtal med Järfälla kommun.

Sundbybergs stad bestrider bifall till ansökan och anför att det är ostridigt att bolaget är sprunget ur RS Innovation AB som registrerades redan 2000-12-12. Det står också klart att bolaget kan kreditvärderas, till skillnad från ett nystartat, och att bolaget erhållit kreditvärderingsnivån B. Bolaget uppfyller därför inte de krav på ekonomisk stabilitet som ställts i förfrågningsunderlaget och ska inte godkännas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I målet aktuella bestämmelser m.m.

Av 1 kap. 2 § LOV framgår att den upphandlande myndigheten ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt. Den upphandlande myndigheten ska iaktta principerna om öppenhet, ömsesidigt erkännande och proportionalitet när den tillämpar valfrihetssystem.

Enligt 10 kap. 1 § får en leverantör, som gör gällande att en upphandlande myndighet brutit mot en bestämmelse i denna lag, ansöka om rättelse hos allmän förvaltningsdomstol.

Av 10 kap. 2 § följer att om den upphandlande myndigheten brutit mot denna lag och det medfört att den ansökande leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta om att den upphandlande myndigheten ska vidta rättelse.

Förvaltningsrättens avgörande

Frågan är om Sundbybergs stad haft fog för att inte godkänna bolaget som utförare av hemtjänst inom kommunen på grund av att bolaget inte når upp till det krav på kreditvärdighet som den upphandlande myndigheten ställt upp.

Av det aktuella kravet i förfrågningsunderlaget (avsnitt 3.9) framgår bl.a. följande:

”Utförare ska ha en stabil ekonomisk kapacitet. Utförare ska ha en sådan ekonomisk bas att utföraren kan upprätthålla ett långsiktigt åtagande. För bedömning av utförarens ekonomiska ställning kommer staden att göra en ekonomisk bedömning genom att begära in uppgifter av Soliditet. Lägsta kreditvärdighetsnivå är A... Utförare som har ett nystartat företag skall visa att företaget har en ekonomisk stabilitet genom att redovisa t.ex. aktiekapital, eller på begäran tillhandahålla en finansiell säkerhet i form av bankgaranti eller koncerngaranti”.

En upphandlande myndighet får, så länge de grundläggande principerna i LOV inte åsidosätts, ställa upp krav på bl.a. kreditvärdighet i förfrågningsunderlaget. Det är i målet ostridigt att det krav som ställts upp är kreditratingen A och att bolaget har rating B enligt den ekonomiska utvärderingen.

Förvaltningsrätten bedömer att även om bolaget haft en annan verksamhet tidigare och bytt namn kan det inte anses vara ett nystartat bolag i den meningen som avses i det aktuella kravet i förfrågningsunderlaget. Det har inte genom bolagets invändning i detta avseende eller på något annat sätt visats att Sundbybergs stad brutit mot de grundläggande principerna i LOV. Bolagets ansökan om rättelse ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilagan, (DV 3109/1A)

Magnus Åhammar
Rådman

Föredragande har varit Johanna Segerheim.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1A LOU