



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2012-01-18
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
25471-11
Enhet 12

SÖKANDE

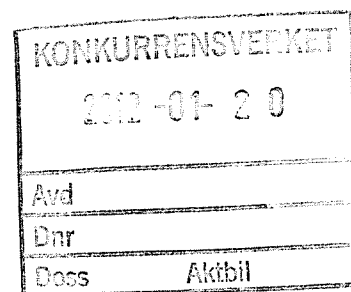
Nybergs Entreprenad AB, 556222-1845
Box 1034
621 21 Visby

MOTPART

Region Gotland
621 81 Visby

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 199296

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		

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Region Gotland (regionen) genomför en upphandling avseende VA-utbyggnad Gnisvärd, etapp 2B. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt 15 kap. LOU. Regionen har genom tilldelningsbeslut den 15 december 2011 beslutat att anta anbud från annan än Nybergs Entreprenad AB (bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Bolaget kallades den 8 december 2011 till förhandling där det framgick att regionen ansåg att några av bolagets å-priser var för höga. Bolaget bereddes tillfälle att justera dessa senast den 13 december 2011. Bolaget ifrågasätter denna hantering, då det inte fanns några förändringar i underlaget som låg till grund för anbudet och då värderingen av anbuden enligt förfrågningsunderlaget ska göras utifrån anbudssumman och inte utifrån något enskilt å-pris. Dessutom anser bolaget att förhandlingen gjorde att det blev helt nya förutsättningar ur ett marknadsperspektiv, då ett annat stort projekt tilldelades en entreprenör mellan anbudets inlämnande och förhandlingen.

Bolaget anser att Kristoffersson Exploatering AB (Kristoffersson), som lämnat det vinnande anbudet, inte klarar värderingskraven enligt förfrågningsunderlaget. Leverantören får enligt detta inte vara i skuld gällande socialförsäkringar eller skatt, vilket Kristoffersson varit/är vid ett flertal tillfällen och senast den 2 oktober 2011. Vidare ska leverantören enligt förfrågningsunderlaget ha en stabil ekonomisk bas och vara kreditvärdig vilket bolaget ifrågasätter om Kristoffersson är, då man har elva betalningsanmärkningar registrerade för de senaste två åren och en kreditrating enligt Soliditet B (kredit mot säkerhet).

Regionen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Regionen har valt att förhandla med anbudsgivarna för att om möjligt erhålla förmånligare anbud från dem. I LOU anges inte vad som får behandlas i en förhandling så länge skall-kraven inte förändras. Utvärderingen av anbuden har skett utifrån anbudssumman och inga andra kriterier har utvärderats än dem som har angivits i förfrågningsunderlaget. Att omständigheter som medför nya förutsättningar ur ett marknadsperspektiv skulle ha inträffat mellan ett anbuds inlämnande och förhandling är inget som regionen behöver ta hänsyn till. Kristoffersson har inga skulder avseende socialförsäkring eller skatt. Den skuld som bolaget hänvisar till var reglerad vid anbudstidens utgång. Regionen har i förfrågningsunderlaget angett Creditsafes ratingpoäng 40 som lägsta nivå för uppfyllandet av kravet på en stabil ekonomisk bas. Kristoffersson har ratingpoäng 50 och uppfyller därmed detta krav.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Enligt 2 kap. 24 § LOU avses med förenklat förfarande ett förfarande där alla leverantörer har rätt att delta, deltagande leverantörer skall lämna anbud och den upphandlande myndigheten får förhandla med en eller flera anbudsgivare.

I 16 kap. 5 § LOU, i tillämplig lydelse, anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Den aktuella upphandlingen har genomförts genom ett förenklat förfarande. Vid ett förenklat förfarande är det tillåtet att förhandla med anbudsgivare om de lämnade anbuden. Rätten att förhandla innefattar även förhandling om pris, så länge villkoren för förhandlingen inte ändras på sådant sätt att principerna om likabehandling och öppenhet åsidosätts. Regionen har uppgett att anbuden har utvärderats enligt de kriterier som angivits i förfrågningsunderlaget och att det alltså varit den totala anbudssumman som legat till grund för utvärderingen. Förvaltningsrätten finner att bolaget inte har visat att regionen brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU genom den förhandling som har skett.

Bolaget har vidare anfört att Kristoffersson, som lämnat det vinnande anbudet, inte har uppfyllt värderingskraven enligt förfrågningsunderlaget. I förfrågningsunderlagets AFB.514 punkt fyra anges följande.

Anbudssökande skall ha en stabil ekonomisk bas och tillgång till resurser som svarar mot projektets omfattning,

Uppgifter om företagets riskklass kommer beställaren att begära från Creditsafe. Har anbudsgivaren lägre ratingpoäng än 40 "kreditvärdig", eller motsvarande, kommer beställaren att förkasta anbudet.


Som framgår av regionens yttrande har Kristoffersson erhållit ratingpoäng 50. Då inga andra utvärderingskriterier angetts finner förvaltningsrätten att Kristoffersson har uppfyllt det aktuella skall-kravet.

Bolaget har även invänt att Kristoffersson varit/är skuldsatt på sätt som borde ha medfört en uteslutning från upphandlingen. I förfrågningsunderlagets AFB.513 punkt fem anges att leverantörer inte får vara i skuld gällande socialförsäkringsavgift eller skatt i det egna landet. Regionen har angett att Kristoffersson tidigare haft sådana skulder men att dessa reglerats vid anbudstidens utgång. Förvaltningsrätten finner att det framgår av

förfrågningsunderlaget att det är befintliga skulder som medför uteslutning från upphandlingen. Regionen har därmed inte haft möjlighet att utesluta Kristoffersson från upphandlingen vid anbudsutvärderingen då skulderna redan var reglerade.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att bolaget inte har visat att regionen har överträtt någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därför inte. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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


Göran Wickström
rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Fredrik Forsberg.



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