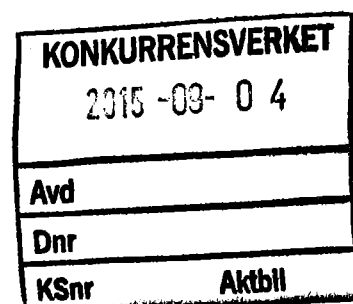




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
Föredraganden
Mikaela Johansson

DOM
2015-09-04
Meddelad i
Falun

Mål nr
2375-15



SÖKANDE

Processkontroll GT AB, 556756-2540
Box 2088
444 02 Stora Höga

MOTPART

Borlänge Energi AB
Box 834
781 28 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Processkontroll GT AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 145549

Postadress Box 45 S-791 21 Falun	Besöksadress Kullen 4	Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se	Telefax 023-383 00 80	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-12:00 13:00-16:00
---	---------------------------------	---	---------------------------------	--

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Borlänge Energi AB (Borlänge Energi) genomför upphandlingen "Fågelmyra, mobila gaslager" (dnr 2015/195) i form av ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 3 juni 2015 varvid Nordic Gas Solutions AB (Nordic Gas) tilldelades kontraktet.

Processkontroll GT AB (Processkontroll) yrkar att upphandlingen ska rättas innebärande att vinnande leverantör ska uteslutas från upphandlingen. Till stöd för sin talan anför Processkontroll i huvudsak följande. Nordic Gas uppfyller inte kvalificeringskravet angående ekonomisk kapacitet. Av kreditupplysning från UC framgår att Nordic Gas rating pendlat mellan ett och två de senaste åren och att man en månad lyckades nå rating tre. Även ratingen hos Business Check visar att bolaget ligger långt under kravet på minst fem. Dessutom har Nordic Gas och dess styrelsemedlemmar registrerade betalningsanmärkningar, angiven anbudssumma är mycket hög i förhållande till bolagets totala omsättning, företagsinteckningarna har ökat kraftigt sedan senast kända bokslut och nyckeltal är mycket låga jämfört med branschvärde 2013. Upphandlande myndighet har gjort en godtycklig bedömning av Nordic Gas ekonomiska kapacitet och har förlitat sig på leverantörens egna icke verifierade historia trots att två oberoende kreditvärderingsinstitut är av annan uppfattning. Den årsredovisning som Borlänge Energi har bifogat sitt yttrande fanns inte tillgängligt som underlag när de godkände Nordic Gas utan begärdes in i efterhand. Årsredovisningen är dessutom inte godkänd eller registrerad hos Bolagsverket.

Borlänge Energi bestrider Processkontrolls yrkande i ansökan om överprövning och anför sammanfattningsvis följande. Nordic Gas har två betalningsanmärkningar de senaste sex månaderna och även om den tredje räknas in är det sammanlagda beloppet på ca 2 900 kr, vilket inte är särskilt högt. Nordic Gas har förklarat betalningsanmärkningarna med övergång

till automatisk fakturainläsning. Företagsinteckningarna är inte speciellt anmärkningsvärda. Omsättningen har förvisso varierat men resultatet under perioden 2010 till 2013 har alltid varit positivt. Nordic Gas uppger att de haft en kraftigt ökad omsättning under 2014 vilket styrks genom årsbokslut. Jämförelse av branschnyckeltal bör ställas i paritet till att det är ett ungt företag.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Vid överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt anger vilka omständigheter man grundar sin talan på. Förvaltningsrätten har således i detta fall att pröva om det på grundval av vad Processkontroll har anfört är visat att Borlänge Energi brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Processkontroll lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principer om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Förfrågningsunderlaget

I anbudsföreläret framgår bl.a. följande.

Kvalificeringskrav

Följande krav är uppställda för kvalificering av anbudslämnare och måste uppfyllas för att anbud skall tas upp till prövning.

Ekonomisk kapacitet

Leverantören skall ha en för uppdraget stabil ekonomisk bas enligt med Business Check rating minst 5 eller motsvarande. Beställaren kommer att genomföra kontroll (rating) genom upplysningscentral.

Om anbudslämnare misstänker, eller känner till, att krav på ekonomisk rating ej uppfylls skall denne i anbud tydligt framföra skälen till detta samt redogöra för hur denne säkerställer att stabil ekonomisk bas garanteras under och efter avtalstiden. Beställaren avgör om redogörelse kan anses tillräcklig för kvalificering enligt krav.

Moderbolagsgaranti får åberopas och skall då styrkas skriftligen.

Förvaltningsrättens bedömning

Borlänge Energi har inte bestritt att Nordic Gas inte nått upp till kravet på Business Check rating på minst fem eller motsvarande. För att uppfylla kravet på ekonomisk kapacitet ska Nordic Gas därför ha fört fram skälen till varför man inte uppfyller den rating som krävs samt ha redogjort för hur man säkerställer att en stabil ekonomisk bas garanteras. Det är sedan upp till Borlänge Energi att ställning till om redogörelsen är tillräcklig för att nå upp till ställt krav på ekonomisk kapacitet enligt anbudsformuläret.

Nordic Gas har lämnat en redogörelse för varför man inte uppfyller Business Check rating på minst fem eller motsvarande samt redogjort för företagets ekonomiska bas. Borlänge Energi har bedömt att kravet på ekonomisk kapacitet därigenom har uppfyllts. Mot bakgrund av hur det obligatoriska kravet på ekonomisk kapacitet är utformat anser förvaltningsrätten att Processkontroll inte visat att Nordic Gas inte uppfyller kravet eller att Borlänge Energi bedömt Nordic Gas anbud på ett godtyckligt sätt som bryter mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Det finns därför inte skäl för ingripande enligt LOU varför ansökan om överprövning ska avslås.

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

Lenart Andersson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

1
2
3
4
5
6
7
8
9
10
11
12
13
14
15
16
17
18
19
20
21
22
23
24
25
26
27
28
29
30
31
32
33
34
35
36
37
38
39
40
41
42
43
44
45
46
47
48
49
50
51
52
53
54
55
56
57
58
59
60
61
62
63
64
65
66
67
68
69
70
71
72
73
74
75
76
77
78
79
80
81
82
83
84
85
86
87
88
89
90
91
92
93
94
95
96
97
98
99
100