



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2013-01-30
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
26003-12

1

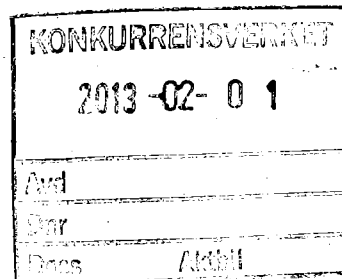
SÖKANDE

Stockholms Rörexpress AB, 556676-2711
Bäckaskiftsvägen 1
122 42 Enskede

MOTPART

AB Stockholmshem, 556035-9555
Box 9003
102 71 Stockholm

Ombud: Anne-Christine Ehn
Husbyggnadsvaror HBV Förening
Box 42059
126 13 Stockholm



SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling - LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning enligt LOU.

Dok.Id 315241

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

AB Stockholmshem (beställaren) har genomfört en upphandling rörande ramavtal för VS-arbeten (dnr 2011-1227). Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt 4 kap. LOU. Av tilldelningsbeslut den 29 november 2012 framgår att AB Stockholmshem beslutat att anta andra bolag som entreprenörer, det vill säga andra leverantörer än Stockholms Rörexpress AB (bolaget).

Bolaget yrkar att upphandlingen ska rättas så att bolaget bedöms uppfylla kvalificeringskravet avseende resursbas, att bolagets anbud utvärderas och att bolaget tilldelas ramavtal. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande.

Bolaget har i anbudet redovisat omsättning som uppfyller kravet för två år:

- För år 2011 är omsättning 5 020 000 kr enligt redovisning i anbudet
- För år 2012 uppgår omsättningen t.o.m. den 30 september 2012 till 10 815 423 kr.

Bolaget har därmed visat att man uppfyller omsättningskravet. Bolaget nystartades under år 2011. För att uppfylla kravet på två års omsättning styrks omsättning för år 2012 genom revisorsintyg. Under år 2010 fanns ingen verksamhet och inga anställda i det tidigare bolaget. Nystarten innebär ny bolagsordning, ny styrelse och nya ägare för bolaget. I tilldelningsbeslutet anges att bolaget inte klarar kravet på resursbas eftersom omsättning endast överstiger ställda krav ett år. Enligt motivering från upphandlande myndighet har bolaget, vid kontroll hos Soliditet, en omsättning på ca 5 miljoner kr för år 2011 och noll kr för år 2010 vilket innebär att bolaget inte uppfyller ställda krav. Enligt bolaget har AB Stockholmshem därmed inte tagit hänsyn till revisorsintyget för år 2012. Om man gjort detta skulle bolaget uppfylla ställda krav på resursbas.

AB Stockholmshem bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget AFB.51 framgår att anbudsprövningen ska genomföras i två steg, dels en uteslutningsfas och dels en kvalificeringsfas. Under kvalificeringsfasen sker prövning av företagsregistrering, resursbas i form av omsättning för företaget, ekonomisk stabilitet i form av rating m.m. Vid denna kontroll har konstanterats att bolaget inte uppfyller ställda krav gällande omsättning. Det är korrekt att bolaget har bifogat ett revisorsintyg för att styrka ställda krav gällande omsättning uppfylls. Revisorsintyget omfattar perioden januari-september 2012. Det har vidare inte bifogats ytterligare information som gör att det går verifiera revisorsintygets uppgifter. I intyg har revisorn antytt att den granskning och kontroll som genomförts endast har som syfte att fastställa att bolagets omsättning överensstämmer med bolagets redovisning och att revisorn inte bestyrker omsättningen för 2012 som helhet. Enligt AFB51 punkt 2b) ska AB Stockholmshem i kvalificeringsfasen kontrollera att samtliga anbudsgivare uppfyller ställda krav på omsättning, minst 4,5 miljoner kr/år de två senaste åren. Kontroll ska kunna göra utifrån upplysning från AAA Soliditet eller genom bifogade årsredovisningar. Bolaget har inte bifogat årsredovisningar, dock har till anbudet utöver revisorsintyget bifogats rapport från Ratsit Kreditinformation som visar att bolagets omsättning ej uppfyller ställda krav. AB Stockholmshem har genom skrivningen i AFB.51 punkt 2b) avsett att anbudsgivare måste ha haft verksamhet med registrerade årsredovisningar för minst två år. Det gör det möjligt att verifiera uppfyllandet av ställda krav genom vedertagna kreditvärderingsinstitut då dessa uppgifter bygger på respektive bolags årsredovisning. Att som bolaget åberopa del av innevarande redovisningsperiod är inte vad AB Stockholmshem avsett med kravet då det inte kan verifieras. Att som bolaget hänvisa till något som inte kan verifieras är inte förenligt med likabehandlingsprincipen. AB Stockholmshem kan därför inte godkänna revisorsintyg och följaktligen inte kvalificera bolaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav, inte får beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppet förfarande.

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande under AFB.51 punkt 2b):

Krav på resursbas:

Omsättningen under de senaste två åren ska uppgå till lägst 4,5 MSEK/år. Beställare kan komma att själv kontrollera att detta krav uppfylls, via upplysning från Soliditet eller motsvarande från likvärdigt kreditvärderingsinstitut i det egna landet. Anbudsgivare ska till anbudet bifoga årsredovisning som styrker ovan nämnda. För nystartade bolag ska omsättningen styrkas att den motsvarar ovan ställda krav genom auktoriserad revisor.



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 uppge 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