



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2012-04-30
Meddelad i
Linköping

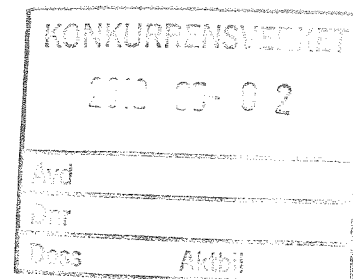
Mål nr
2042-12
Enhet 2

SÖKANDE

Styr & Installationsteknik Skaraborg AB, 556863-7085
Järnvägsgratan 15
467 40 Grästorp

MOTPART

Fortifikationsverket
631 89 Eskilstuna



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Ansökan avslås.

Dok.Id 80479

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 10 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Fortifikationsverket gör genom förenklat förfarande en offentlig upphandling av ramavtal avseende årsentreprenörer Såtenäs för bl.a. teknikfacket styr och övervakning (diarienummer 3848/2011). Anbud som innehåller lägst priset ska antas.

Enligt information om tilldelningsbeslut har Fortifikationsverket för teknikfacket styr och övervakning antagit anbud som lämnats av NEA Teknik AB och Ventab Styr AB. Enligt informationen har Styr & Installationsteknik Skaraborg AB:s anbud förkastats eftersom kravet på minst 45 ratingpoäng inte uppfyllts.

Styr & Installationsteknik ansöker om överprövning av upphandlingen avseende teknikfacket styr och övervakning.

Fortifikationsverket anser att ansökan ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Parternas argumentation

Styr & Installationsteknik

I förfrågningsunderlaget under rubrik AFB.513 beskrivs att ett av villkoren för att lämna pris var att företaget måste ha en högre rating än 45 på den 100-gradiga skalan hos Creditsafe AB. Det beskrivs även att entreprenörer med lägre rating än 45 ska ges möjlighet att styrka en stabil ekonomi.

Styr & Installationsteknik förutsatte att det vid tiden för anbudslämnandet uppfyllde detta krav. Det visade sig dock att Creditsafe inte kan ge högre rating än 35 till ett företag som inte lämnat något årsbokslut.

Styr & Installationsteknik startades den 25 juli 2011 och första bokslut görs den 31 december 2012. Vid samtal med Creditsafe den 22 mars 2012 erhöles informationen att en högre rating kan styrkas via en ekonomisk genomgång från entreprenörens revisor eller via ägarbolagen.

På detta sätt vill Styr & Installationsteknik få möjlighet att styrka sin ekonomiska ställning. Styr & Installationsteknik ägs till 40 procent av Eltaktik Sverige AB, till 20 procent av Bo Hallnebo, till 20 procent av Håkan Svensson och till 20 procent av Bengt-Inge Larsson. Eltaktik ägs till 50 procent av Roland Bergh och till 50 procent av A & T i Grästorps AB. Även via ägarborgen kan Styr & Installationsteknik styrka en god ekonomi.

Styr & Installationsteknik har tolkat texten i förfrågningsunderlaget som att en borgen ska lämnas vid anmodan och att några handlingar utöver anbudsformuläret inte får bifogas. Anbudet har lämnats med ett anbudsformulär som Fortifikationsverket tillhandahållit. I formuläret står att man inte får ändra eller tillägga något.

Regeringsrätten har i avgörandet RÅ 2005 ref. 47 konstaterat att kreditomdöme inte utesluter anbudsgivare.

Fortifikationsverket

I förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter anges under AFB.513 att anbudsgivaren ska ha en stabil ekonomisk bas och tillgång till resurser som svarar mot anbudets omfattning och innehåll. Vidare anges att entreprenörens finansiella och ekonomiska ställning kommer att bedömas efter

rating av Creditsafe. Utifrån detta ratingsystem anges att entreprenören ska ha en ratingpoäng som uppgår till minst 45. I samma punkt i förfrågningsunderlaget anges att Fortifikationsverket kommer att ta ut ratingrapport från Creditsafe för att bedöma den ekonomiska stabiliteten. Vid Fortifikationsverkets kontroll genom Creditsafe visade det sig att Styr & Installationsteknik inte nådde upp till minimikravet på 45 ratingpoäng och dess anbud förkastades därför.

I ansökan hävdas att Fortifikationsverket, efter att ha konstaterat att 45 poäng inte uppnåddes, borde ha kontaktat Styr & Installationsteknik och erbjudit möjlighet att komplettera anbudet, och därmed på annat sätt styrka ekonomisk stabilitet. Kraven avseende ekonomisk stabilitet är ett skalkrav i upphandlingen. Fortifikationsverket kontrollerar detta enligt vad som angetts ovan. Det är respektive anbudsgivares ansvar att inför anbuds-givning förvissa sig om antalet poäng och vidta eventuella åtgärder med anledning av detta.

Under position AFB.513 anges att det finns en möjlighet för entreprenörer som har lägre rating än 45 att styrka en stabil ekonomisk bas genom att tillhandahålla en finansiell säkerhet i form av moderbolagsgaranti. Förfaringssättet förutsätter således att anbudsgivaren själv inför lämnandet av anbud har förvissat sig om sin rating hos Creditsafe. Om anbudsgivaren i sitt anbud angett att man önskar styrka finansiell säkerhet genom moderbolagsgaranti har Fortifikationsverket kunnat begära in intyg om detta.

Styr & Installationsteknik har inte i sitt anbud angett att man önskar använda sig av annat sätt att styrka ekonomisk stabilitet. Att i efterhand låta Styr & Installationsteknik komplettera uppgifterna i anbudet strider mot likabehandlingsprincipen.

Kravet på transparens i underlaget är uppfyllt och tillämpningen av kravet har lett till att anbudet inte gått vidare till utvärdering. Under sådana förutsättningar finns inget hinder mot att använda kreditomdöme genom rating som underlag för bedömning. Rättsfallet RÅ 2005 ref. 47 är inte tillämpligt.

Utredning

I förfrågningsunderlaget (administrativa föreskrifter AFB.513) anges:

Anbudsgivare ska ha en stabil ekonomisk bas samt ha tillgång till resurser som svarar mot anbudets omfattning och innehåll.

Vid prövning av anbud kommer entreprenörens finansiella och ekonomiska ställning att bedömas efter Creditsafe AB:s rating. Entreprenören ska ha en ratingpoäng med minst 45 på en skala från 0–100.

Fortifikationsverket kommer att ta ut ratingrapport från Creditsafe AB vid handläggningen av entreprenörens anbud.

I de fall entreprenören har en rating som är lägre än 45 har entreprenören möjlighet att styrka att företaget har en stabil ekonomisk bas genom att tillhandahålla en finansiell säkerhet via avlämnande av moderbolagsgaranti.

I det fall entreprenörens ekonomiska stabilitet garanteras av moderbolaget ska intyg om detta (proprieborgen) tillhandahållas omgående vid anmodan. Proprieborgen ska vara undertecknad av behörig företrädare för moderbolaget. Kraven ovan avseende ekonomisk stabilitet ska i detta fall på motsvarande sätt redovisas och uppfyllas av garanten.

Lagtext m m

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Det framgår vidare att principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet ska iakttas vid upphandlingar.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada,

ska rätten enligt lagens 16 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Av 10 kap. 2 § LOU framgår att en upphandlande myndighet har rätt att ställa krav på en leverantör i fråga om dennes ekonomiska förhållanden.

Av Regeringsrättens avgörande RÅ 2005 ref 47 framgår följande. I en förenklad upphandling har en upphandlande enhet inhämtat upplysningar från ett kreditupplysningsföretag och lagt dessa till grund för att utesluta en leverantör från upphandlingen utan att göra en individuell bedömning av dennes ekonomiska förhållanden. Det har ansetts tillräckligt att bristen åtgärdas genom rättelse.

Förvaltningsrättens bedömning

Enligt information om tilldelningsbeslut har Fortifikationsverket förkastat Styr & Installationstekniks anbud eftersom kravet på minst 45 ratingpoäng inte uppfyllts.

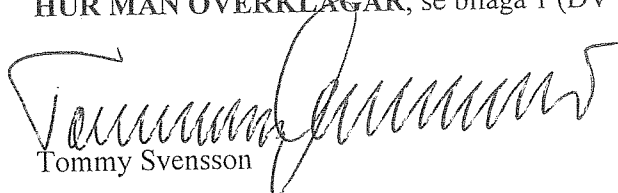
Det framgår inte att Fortifikationsverket gjort någon individuell bedömning av Styr & Installationsteknik avseende stabil ekonomi. I stället förefaller Fortifikationsverket ha grundat sitt ställningstagande på vad som framstår som en generell ståndpunkt att från upphandlingen utesluta en leverantör som Creditsafe har klassificerat på visst sätt enligt inhämtad rapport. Det har inte funnits någon möjlighet för Styr & Installationsteknik att med egen utredning bemöta de inhämtade uppgifterna.

Styr & Installationsteknik får således anses ha visat att Fortifikationsverket brutit i upphandlingsförfarandet genom att inte ha utfört utvärderingen av de krav som får ställas på leverantören på det sätt som följer av 10 kap. 2 § LOU (jfr RÅ 2005 ref. 47).

För åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU krävs emellertid, förutom att den upphandlande myndigheten åsidosatt en bestämmelse i LOU, att överträdelsen medfört att den leverantör som ansöker om överprövning har lidit eller kan

komma att lida skada. Styr & Installationsteknik har inte påstått eller lagt fram något som visar att denna förutsättning är uppfylld. Därmed kan ingripande mot upphandlingen inte ske. Ansökan om överprövning ska alltså avslås.

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



Tommy Svensson

Föredragande: Magnus Wickström



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 3109/1D LOU