



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I STOCKHOLM**

Avdelning 30

**DOM**

2017-12-18

Meddelad i Stockholm

Mål nr

16557-17

**SÖKANDE**

Brightmill AB, 556861-8697

Ombud: Advokat Carl Norén  
Kastell Advokatbyrå AB  
Box 7169  
103 88 Stockholm

**MOTPART**

Arbetsförmedlingen  
113 99 Stockholm

**SAKEN**

Offentlig upphandling

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2017-12-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 879666

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag-fredag
		E-post: <a href="mailto:forvaltningsrattenistockholm@dom.se">forvaltningsrattenistockholm@dom.se</a>		08:00-16:30
		<a href="http://www.domstol.se/forvaltningsratt">www.domstol.se/forvaltningsratt</a>		

**YRKANDEN M.M.**

Arbetsförmedlingen genomför en upphandling avseende ” Upphandling av ramavtal Interim chef ” Af-2017-0001 4640. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Av tilldelningsbeslutet den 5 juli 2017 framgår att Arbetsförmedlingen i upphandlingen har för avsikt att anta anbud från fyra anbudsgivare som kvalificerat sig till utvärdering, nämligen Interim Search AB, Experis AB, Poolia Sverige AB och Nordic Interim Executive Solutions AB.

*Brightmill AB* yrkar att förvaltningsrätten ska ingripa mot upphandlingen. Brightmill, som anser upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud utvärderas, anför bl.a. följande. Enligt tilldelningsbeslutet har Arbetsförmedlingen förkastat Brightmills anbud på grund av brister i punkten 3.2.1 Finansiell styrka. Det torde vara ostridigt att Brightmills årsomsättning det senaste avslutade räkenskapsåret uppgick till minst 5 miljoner kronor. Frågan i målet är om Brightmill har visat detta enligt de krav som ställs i förfrågningsunderlaget.

För att ett anbud ska kunna förkastas krävs att anbudet brister i uppfyllelse av ett obligatoriskt krav som tydligt har angetts i upphandlingsdokumenten. Det är inte tillåtet att i efterhand ställa krav på att ge in bevisning för ett obligatoriskt krav, om detta inte framgått i upphandlingsdokumenten (se Kamrarrättens i Sundsvalls dom den 18 november 2016 i mål nr 2256-16).

Enligt kravet i förfrågningsunderlaget ska årsomsättning styrkas ”genom senaste fastställda årsredovisningen alternativt revisorsintyg”. Något krav på att anbudsgivaren ska bifoga ett ”undertecknat fastställelseintyg” uppställs inte. Brightmill har till sitt anbud bifogat den ”senaste fastställda årsredovisningen”. Årsredovisningen fastställdes på bolagsstämman den 14 januari

2017 och visar att nettoomsättningen för räkenskapsåret den 1 januari–december 2016 uppgick till drygt 21 miljoner kronor. Brightmill har därmed tydligt visat att kravet på ”finansiell styrka” är uppfyllt enligt de förutsättningar som angetts i förfrågningsunderlaget. Det finns inte något krav på att anbudsgivare, utöver årsredovisningen, ska bifoga ett ”undertecknat fastställelseintyg”.

Som skäl för förkastandet av Brightmills anbud anger Arbetsförmedlingen även att ”den inlämnade årsredovisningen inte är Brightmills senaste fastställda årsredovisning”. Påståendet är felaktigt eftersom vid upprättandet av anbudet var den bifogade årsredovisningen den senast fastställda. Den rättelse av årsredovisningen som skett senare godkändes av Bolagsverket först den 26 april 2017 och registrerades av Bolagsverket dagen därpå. Det var därför inte praktiskt möjligt för Brightmill att bifoga någon annan årsredovisning än den som bifogades då anbudet lämnades in. Under alla omständigheter bestod rättelsen av årsredovisningen av en mindre korrigeringspost. Omsättningen har därför över huvud taget inte påverkats av rättelsen utan är identisk med omsättningen som framgår av den till anbudet bifogade årsredovisningen.

En korrekt utvärdering med beaktande av Brightmills anbud resulterar i att anbudet från Brightmill har det näst lägsta jämförelsepriset och att Brightmill därmed skulle ha antagits som en av fyra ramavtalsleverantörer. Genom Arbetsförmedlingens brott mot LOU vid utvärderingen har Brightmill alltså gått miste om kontraktet.

*Arbetsförmedlingen* anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Kravet i punkten 3.2.1 Finansiell styrka anger att ”årsomsättning ska styrkas genom senaste fastställda årsredovisningen alternativt revisorsintyg”. Det är klart att en årsredovisning endast kan fastställas vid årsstämman. Beviset för att så har skett är genom ett av ledamot eller verkställande direktör under-

tecknat fastställelseintyg. Det är också klart att Bolagsverket kräver detta fastställelseintyg för att registrera årsredovisningen. Således framgår det explicit att kravet i 3.2.1 Finansiell styrka innefattar ett krav på att styrka den senaste fastställda årsredovisningen vilket innebär att ett av ledamot eller verkställande direktör undertecknat fastställelseintyg ska bifogas till anbudet.

Härutöver kan det konstateras att det fastställelseintyg som Brightmill ändå skickat in, med datum den 14 januari 2017, inte är undertecknat. Fastställelseintyget intygar därmed inte att årsredovisningen fastställts vid årsstämman. Dessutom har Bolaget fastställt årsredovisningen den 2 april 2017 genom ett helt korrekt undertecknat fastställelseintyg vilket är en dag innan Brightmill skickade in sitt anbud. Det innebär att även om det fastställelseintyg som saknar underskrift av den 14 januari 2017 skulle godkännas som ett intyg på att årsstämman fastställt årsredovisningen, vilket Arbetsförmedlingen bestrider, finns det i vart fall ett senare daterat fastställelseintyg som borde ha bifogats till anbudet som intygar att årsstämman fastställt årsredovisningen.

En ny justerad årsredovisning fastställdes av årsstämman den 2 april 2017 och skickades därefter in till Bolagsverket. Det saknar betydelse för frågan om fastställande när Bolagsverket registrerat årsredovisningen eftersom det är stämman som fastställer den. Vid tidpunkten för Bolagets inlämnade av anbud i upphandlingen fanns en senare fastställd årsredovisning, varför Bolaget inte gett in den senaste fastställda årsredovisningen och därmed inte heller av den anledningen uppfyllt det aktuella kravet. Då kravet är tydligt och Brightmill brustit i att uppfylla kravet var det helt korrekt av Arbetsförmedlingen att förkasta bolagets anbud. Brightmill har därför inte lidit eller riskerat att lida skada varför bolagets talan bör avslås i sin helhet.

## SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

### **Tillämpliga bestämmelser**

Enligt 4 kap 1 § 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.

Av 20 kap 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap 1 § LOU 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 gjorts.

### **Betydelsen av kravet att årsomsättning ”ska styrkas genom senast fastställda årsredovisningen”**

Med hänsyn till hur parterna bestämt sin respektive talan är det av betydelse att avgöra huruvida kravet enligt punkten 3.2.1 i förfrågningsunderlaget innebär att dokumentationen, dvs. den årsredovisning som ska ges in, ska uppfylla formkraven som följer av en tillämpning av bestämmelserna om offentliggörande enligt årsredovisningslagen (1995:1554, ÅRL). Det följer därvid av 8 kap. 3 § ÅRL att ett bevis ska tecknas på kopian på årsredovisningen om att bolaget fastställt balansräkningen och resultaträkningen. Detta kan göras genom ett s.k. fastställelseintyg. Kopian lämnas sedan till Bolagsverket som är registreringsmyndighet. Själva beslutet att fastställa balansräkningen och resultaträkningen fattas dock enligt bestämmelserna i 7 kap. aktiebolagslagen (2005:551, ABL) av bolagsstämman. I 7 kap. 11 § första stycket 1 ABL uttrycks det att det vid årsstämman ska fattas beslut ”om fastställelse av resultaträkningen och balansräkningen”.

Med hänsyn till hur ordet "fastställa" och avledningar till detta används i bl.a. ÅRL och ABL anser förvaltningsrätten att ett begrepp som "fastställd årsredovisning" inte kräver att kopian på en årsredovisning ska uppfylla formkraven som gäller för offentliggörande via Bolagsverket.

När det gäller betydelsen av att det är den senast fastställda årsredovisningen som ska lämnas in, gör Arbetsförmedlingen gällande att brytpunkten är den dag leverantören lämnar in sitt anbud. Innebörden av kravet är sålunda enligt Arbetsförmedlingen att det gäller den årsredovisning som innehåller de av bolagsstämman senast fastställda resultat- och balansräkningarna vid tidpunkten för anbudets inlämnande. Förvaltningsrätten instämmer i att kravet ska läsas på det sättet. Huruvida nödvändiga åtgärder för offentliggörande via Bolagsverket vidtagits är sålunda ovidkommande.

Sammanfattningsvis anser således förvaltningsrätten att kravet inte erfordrar att ett s.k. fastställelseintyg tecknats på den kopia på årsredovisningen som ska lämnas in i upphandlingen. Vidare följer det enligt kravet att den årsredovisning som ska lämnas in är den som vid tidpunkten för anbudets inlämnande innehåller de senast fastställda resultat- och balansräkningarna.

**Tillämpningen av kravet att årsomsättning "ska styrkas genom senast fastställda årsredovisningen"**

Som förvaltningsrätten konstaterat ovan finns det inget krav på att ett s.k. fastställelseintyg ska ha tecknats på den kopia av årsredovisningen som ska lämnas in i upphandlingen. Arbetsförmedlingen har därmed inte haft fog för att lämna Brightmills anbud åt sidan av detta skäl.

I fråga om huruvida det är den senast fastställda årsredovisningen Brightmill lämnat in i upphandlingen, är det ostridigt att bolagsstämman vid tidpunkten

för anbudets inlämnande hade fastställt nya resultat- och balansräkningar och att den årsredovisning som lämnades in inte innehöll dessa. Arbetsförmedlingen har därmed haft fog för att lämna Brightmills anbud åt sidan av detta skäl.

### Sammanfattning

Kravet ”ska styrkas genom senast fastställda årsredovisningen” erfordrar inte att ett s.k. fastställelseintyg tecknats på den kopia på årsredovisningen som ska lämnas in i upphandlingen. Vidare följer det enligt kravet att den årsredovisning som ska lämnas in är den som vid tidpunkten för anbudets inlämnande innehåller de senast fastställda resultat- och balansräkningarna. Att årsredovisningen som Brightmill lämnade in saknade ett s.k. fastställelseintyg var således inte något skäl för Arbetsförmedlingen att inte utvärdera bolagets anbud. Däremot var det en brist från Brightmills sida att den inlämnade årsredovisningen inte innehöll senast fastställda resultat- och balansräkningar. Arbetsförmedlingen har alltså haft fog för att inte utvärdera Brightmills anbud. Ansökan ska därför avslås.

### HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

  
Mattias Almqvist

Rådman

Camilla Källmén har föredragit målet.



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten. Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

### Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

### Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

*Forts. nästa sida*



## Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

## Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

