



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande:
Per Gyllenstierna

DOM
2013-09-04
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1989-13

SÖKANDE

Pannpartner AB, 556365-5967
Box 92074
120 07 Stockholm

Ombud: Advokat Olof Alderling
Box 2959
187 29 Täby

MOTPART

Landstinget i Kalmar län
Box 601
391 26 Kalmar

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2013 -09- 0 5	
Awd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Pannpartner AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 77054

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: fva@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Landstinget i Kalmar län (landstinget) genomför en upphandling avseende pelletspanna för tvätteriet i Västervik. Genom tilldelningsbeslut den 15 maj 2013 antogs MW Power AB som leverantör.

Pannpartner AB (Pannpartner) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att utvärderingen görs om, varvid anbudet lämnat av Pannpartner ska inkluderas.

Landstinget motsätter sig bifall till ansökan.

Till stöd för sin talan anför parterna bl.a. följande.

Pannpartner

Enligt de administrativa föreskrifterna kontrolleras vissa fakta genom s.k. prevision. Det kan konstateras att Pannpartner uppfyller samtliga krav. Ett tillfälligt underskott på skattekontot innebär inte att Pannpartner inte har fullgjort sina åtaganden mot Skatteverket. Uppstår underskott på ett skattekonto innebär detta att Skatteverket har satt ett slutdatum för reglering av beloppet. Fullgör den skattskyldige inbetalningen har den skattskyldige fullgjort sina åtaganden. En företagare som uppfyller det regelverk som Skatteverket har satt upp för skattebetalningar ska inte exkluderas från en upphandling på angiven grund. Detta är varken förenligt med bestämmelserna i LOU eller med de föreskrifter som angetts för upphandlingen. Pannpartner har reglerat samtliga skatter och avgifter. Ett tillfälligt underskott på skattekontot kan, efter det att betalning skett, inte utgöra en diskvalifikationsgrund.

Landstinget

Det framgår av 10 kap. 2 § 5 LOU att en upphandlande myndighet får utesluta en leverantör från att delta i en upphandling om leverantören inte har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt. I de administrativa föreskrifterna, punkt 2.3.1, har angetts att anbudsgivare kan komma att uteslutas från deltagande om anbudsgivaren inte uppfyller kraven i 10 kap. 2 § LOU. Av Skatteverkets svar på landstingets previsionsförfrågan den 2 april 2013 framgår att Pannpartners underskott på skattekontot vid tillfället uppgick till 129 154 kr. Den 5 april 2013 uppgick underskottet fortfarande till 129 154 kr och den 4 juni 2013 hade underskottet ökat till 141 430 kr. Uteslutningsgrunden har således förelegat vid såväl sista anbudsdag som vid tidpunkten för tilldelningsbeslutet. Av Skatteverkets svar framgår att underskottet på skattekontot avser skatter och avgifter som förfallit till betalning, dvs. som inte betalats inom lagstadgad tidsfrist.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska 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 10 kap. 2 § 5 LOU följer att en leverantör får uteslutas från att delta i en upphandling om leverantören inte har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i det egna landet eller i det land där upphandlingen sker.

Frågan i målet är om landstinget har brutit mot någon bestämmelse i LOU och detta har medfört att Pannpartner har lidit eller kan komma att lida skada. Pannpartner har gjort gällande att landstinget inte har haft grund för att utesluta bolaget från att delta i upphandlingen.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Bestämmelsen i 10 kap. 2 § LOU stadgar en möjlighet för den upphandlande myndigheten att i vissa situationer utesluta en leverantör från deltagande, bl.a. om leverantören inte har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt. Landstinget har i förfrågningsunderlaget (punkt 2.3.1 i de administrativa föreskrifterna) upplyst om att en anbudsgivare kan komma att uteslutas från deltagande, om denne inte uppfyller kraven i 10 kap. 2 § LOU. Därvid har angetts att landstinget samarbetar med Skatteverket genom s.k. prevision för att kontrollera bl.a. att anbudsgivaren har erlagt arbetsgivaravgift de senaste tre redovisningsmånaderna och att anbudsgivaren inte har skulder för skatter och avgifter.

I målet har framkommit att Pannpartner – vid tiden för sista anbudsdag såväl som vid tidpunkten för tilldelningsbeslutet – hade ett betydande underskott på skattekontot. Underskottet avsåg obetalda skatter och avgifter som hade förfallit till betalning. Pannpartner kan därför inte sägas ha fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter och skatt. Det innebär att landstinget haft skäl för att utesluta Pannpartner från upphandlingen. Den omständigheten att Pannpartner, enligt egen uppgift, vid ett senare tillfälle har reglerat underskottet föranleder inte någon annan bedömning. Vad som framkommit visar således inte att landstinget har brutit mot någon bestämmelse i LOU. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU saknas därför, varför ansökan om överprövning ska avslås.

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


Emilia Franke



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. 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 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.