

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2014-07-03
Meddelad i
GöteborgMål nr
5593-14
Avdelning 2 Enhet 21**SÖKANDE**F:a AJO [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]**MOTPART**Länsstyrelsen Västra Götalands län
403 40 Göteborg**SAKEN**

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2014-07-03	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DokId 277010

Postadress
Box 53197
400 15 GöteborgBesöksadress
Sten Sturegatan 14Telefon
031 - 732 70 00
Telefax
031 - 711 78 59
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.seExpeditionstid
måndag - fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM****BAKGRUND**

Länsstyrelsen genomför en upphandling av ramavtal avseende Naturvårdstjänster – Praktisk skötsel, dnr 512-4685-2014, omfattande 54 separata anbudsområden (geografiska områden). Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande.

Av tilldelningsbeslut meddelat den 12 maj 2014 framgår att länsstyrelsen har valt att teckna avtal med andra leverantörer än F:a AJO [REDACTED]. Rättelse av tilldelningsbeslutet avseende tre anbudsområden gjordes den 20 maj 2014, men utan att F:a AJO [REDACTED] tilldelades avtal. F:a AJO [REDACTED] anbud diskvalificerades eftersom skalkravet på "stabil ekonomi" inte uppfylldes.

YRKANDEN M.M.

F:a AJO [REDACTED] (F:a AJO) ansöker om överprövning och yrkar att länsstyrelsen omprövar kravet på "stabil ekonomi" för bolaget och övriga anbudsgivare alternativt att upphandlingen ska göras om. F:a AJO anför bl.a. följande. F:a AJO har under många år utfört ett mycket stort antal uppdrag för länsstyrelsen och allt har fungerat väl med rating 17. Enligt anlitaad revisor har F:a AJO ett mycket bra resultat för verksamhetsstorleken. Några skulder till staten finns inte. Kreditvärderingsinstitutet Credit-safe har redovisat felaktiga ekonomiska uppgifter till länsstyrelsen. Hur ratingen går till är inte klarlagt. Att rangordna ett företag utifrån betalningsanmärkningar är alltför simpelt och vilseledande. Särskilt när det föreligger möjlighet att erhålla kvalificerade ekonomiska redovisningsuppgifter. En betalningsanmärkning ligger kvar tre år i registret och av registret framgår inte heller betalningsviljan. Det framgår inte heller när eller om betalningen är genomförd. Det är alltså en historisk händelse som redovisas. En betalningsanmärkning säger inget om en verksamhets

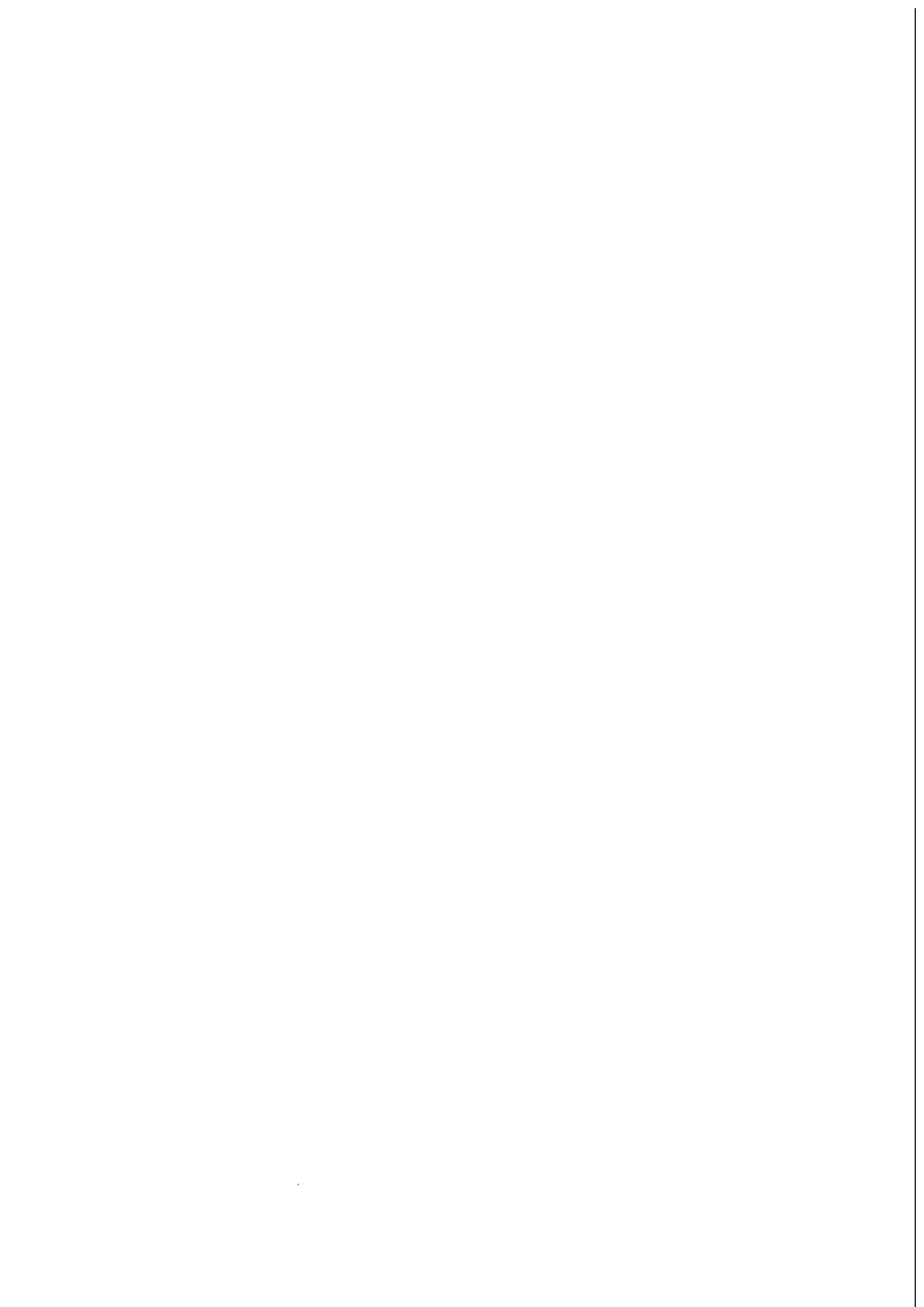
bakomliggande ekonomi eller om dess framtid. Det är ekonomin/redovisningshandlingarna som bl.a. styrker ett företags "stabila ekonomi" och inte en betalningsanmärkning.

Länsstyrelsen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Det finns i upphandlingslagstiftningen ingen skyldighet att ställa krav på leverantörer om en viss finansiell eller ekonomisk ställning vid offentliga upphandlingar, men det är vanligt förekommande. Att använda kreditrating är ett utbrett och väl använt instrument för att kontrollera ekonomisk ställning vid offentliga upphandlingar. Förfarandet med kvalificeringskrav kopplat till kreditrating har i upphandlingsmål accepterats i rättspraxis.

Av förfrågningsunderlaget punkten 3.2.3. *Ekonomisk stabilitet* framgår bl.a. att det är ett kvalificeringskrav att anbudsgivare ska ha en stabil ekonomi. För att anses ha en stabil ekonomi ska rating 40 uppnås vid kontroll hos kreditupplysningsföretaget Creditsafe. För att säkerställa att inte otillbörlig diskvalifikation sker av till exempel nystartade företag eller företag som drabbats av tillfällig konjunktursvacka finns det möjlighet för en anbudsgivare som inte uppfyller ratingskravet att ändå kunna uppfylla kvalificeringskravet om stabil ekonomi. I förfrågningsunderlaget anges att en anbudsgivare som inte uppfyller kravet om minst rating 40 vid kontrollen hos Creditsafe kan anses uppfylla kravet om stabil ekonomi om anbudsgivaren kan ge en godtagbar förklaring till avvikelserna.

Kvalificeringskravet strider inte mot proportionalitetsprincipen eller någon annan grundläggande princip för offentlig upphandling. Länsstyrelsen genomförde kontroll av samtliga anbudsgivare hos Creditsafe. F:a AJO erhöll rating 17 vid denna kontroll. Därefter gjordes i enlighet med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget ett utskick med begäran om förklaring eller komplettering till samtliga anbudsgivare som inte uppfyllde kravet om minst rating 40 vid kontrollen hos Creditsafe samt till de



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 4
5593-14

anbudsgivare som på grund av organisationsform saknar rating. F:a AJO gav in en skrivelse där de lämnade sina synpunkter och en förklaring till sin ekonomiska ställning. I samband med kvalificeringsfasen av anbudsutvärderingen fattade länsstyrelsen beslut om att F:a AJO ansågs ha lämnat en inte godtagbar förklaring till den låga ratingen, varför bolaget uteslöts från utvärderingen.

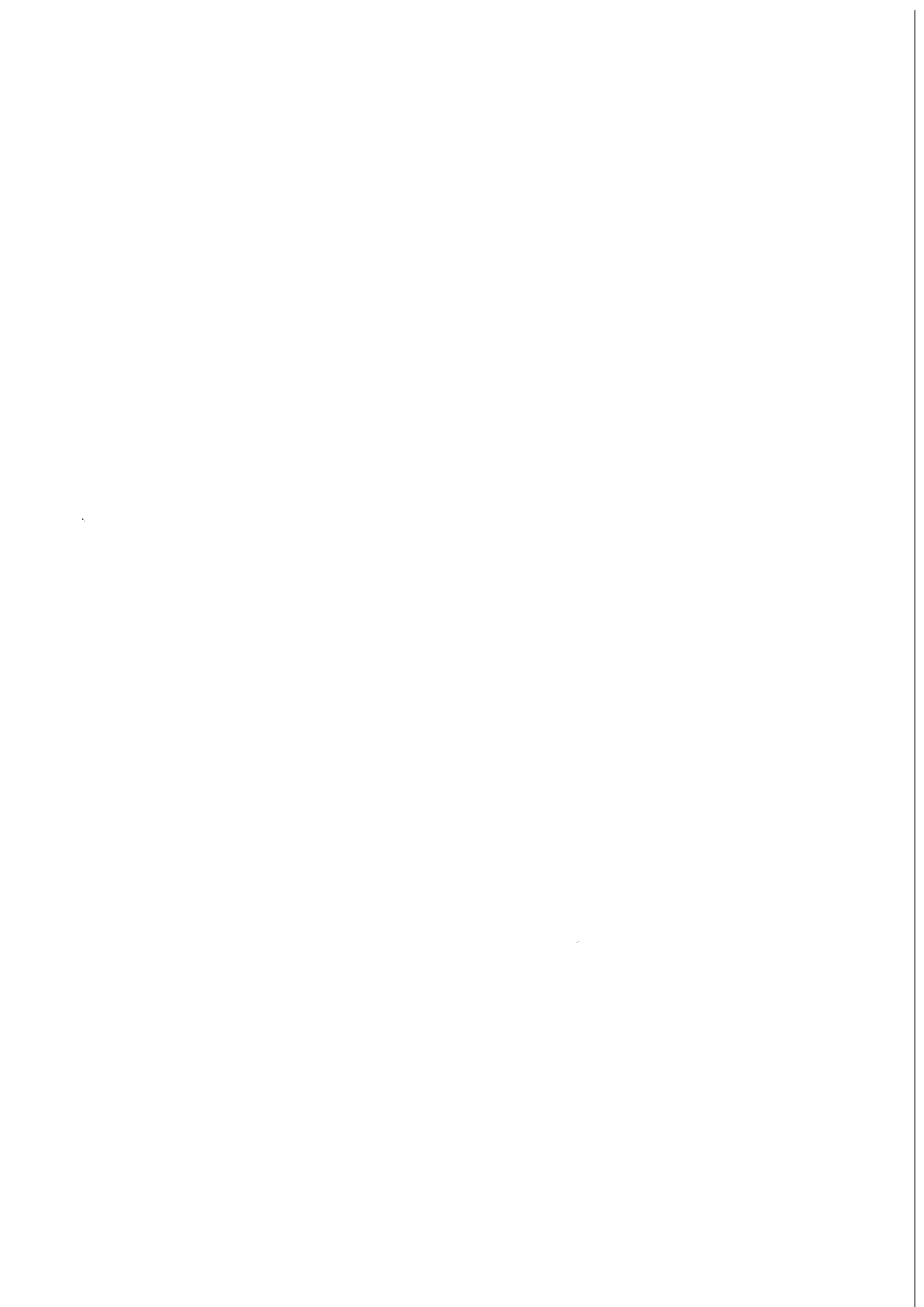
DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser*

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts (16 kap. 6 § LOU).

En upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt sätt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingen ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen.



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 5
5593-14

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skalkrav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Skalkrav som anges i förfrågningsunderlaget måste alltså vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska pröva anbudet.

Det är den upphandlande myndigheten som bestämmer vilka krav och villkor som ska ställas i upphandlingen. Krav på viss ekonomisk stabilitet hos en anbudsgivare är ett sådant krav som förekommer i upphandlingar och som har accepterats i praxis. Därtill är det brukligt att efterfrågad information om anbudsgivarens ekonomiska stabilitet inhämtas via ett kreditupplysningsföretag. Kravet på viss ekonomisk stabilitet strider inte mot LOU. Inte heller står nu aktuellt krav i strid med proportionalitetsprincipen.

I förfrågningsunderlaget ställs krav på att anbudsgivaren ska ha en "stabil ekonomi" motsvarande en rating på minst 40 hos kreditupplysningsföretaget Creditsafe. F:a AJO har vid en sådan kontroll erhållit rating 17. Länsstyrelsen har vidare bedömt att F:a AJO inte har lämnat någon godtagbar förklaring till den låga ratingen. F:a AJO:s rating har varit konstant låg och pendlat mellan 17 och "Ingen ratingsberäkning" på grund av skuldsaldo för skatter under de senaste fyra åren. Vid samtliga tillfällen har förklaringen varit att det är en tillfällig situation som berott på tillfälliga likviditetsproblem. Även om F:a AJO i sin senaste förklaring till den låga ratingen uppger att han har fått bättre ordning på sin ekonomi så härrör den senaste skatteskulden från den 2 mars 2014 och det finns totalt tre skatteskulder från 2014. F:a AJO:s rating 17 eller, vid tillfällen med skuldsaldo på skattekontot, ingen alls beror inte på tillfälliga likviditetsproblem eftersom antalet skatteskulder är 11 sedan den 3 juli 2011 och det torde väsentligen vara dessa skulder som ligger bakom ratingen. F:a AJO har alltså inte kunnat ge en godtagbar förklaring till den låga ratingen, varför länssty-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**

relsen haft fog för sitt beslut att diskvalificera F:a AJO på den grunden att skallkravet på en "stabil ekonomi" inte är uppfyllt.

Vid ovannämnda bedömning har även det e-postmeddelande som F:a AJO skickat den 2 juli 2014 beaktats.

Sammanfattningsvis innebär det som F:a AJO anför och har visat inte att länsstyrelsen har brutit mot 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU, varför ansökan alltså ska avslås.

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



Urban Karlsson

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Michaël Koch.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÄND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarätten i Göteborg. 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 nå 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 rättsens 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 rättsens 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.

