



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1
Lena Palmér

DOM
2014 -06- 1 6
Meddelad i
Malmö

Mål nr
3289-14

Sida 1 (6)

SÖKANDE

RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB, 556602-8964
Simrisvägen 3
272 33 Simrishamn

MOTPART

Region Skåne
291 89 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2014 -06- 1 8	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 205199

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDE OCH INSTÄLLNING M.M.

Region Skåne genomför upphandling benämnd Naturunderstödd rehabilitering på landsbygd (NUR). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU. Avtal ska ingås för fem geografiska områden i Skåne. För varje område ska ett avtal tecknas med verksamhet som baseras på natur och trädgård och ett avtal tecknas med verksamhet som baseras på natur, trädgård och djurhållning.

RMS Rehabiliteringsmedicin Simrishamn AB, nedan RMS, begär överprövning av upphandlingen vad avser tjänst i Sydöstra Skåne och yrkar att den ska få avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att anbudet från RMS beaktas och går vidare till utvärdering. Till stöd för talan anförs i huvudsak följande. RMS:s anbud hade lägst anbudspris, men har förkastats pga. att bolaget inte har uppfyllt kraven på ekonomisk ställning. Rent formellt är det riktigt att RMS har en låg kreditvärdighet. Bolagets ekonomiska ställning har varit dålig och det tar tid att återuppbygga en stabil ekonomi. Bolaget har dock de två senaste åren gått med vinst. RMS har kunnat visa att bolaget har ekonomiska förutsättningar att genomföra den offererade tjänsten. Bolaget har i anbudet beskrivit sin nuvarande ekonomiska situation och den vinst som bolaget har gjort under år 2012. Region Skåne efterfrågade senaste bokslut som översändes tillsammans med preliminär resultatrapport för år 2013 och preliminär budget för år 2014. RMS har också informerat om gällande bankgaranti och hänvisat till bankkontakt och revisor. Bolaget är inte i konkurs eller likvidation. Det drivs vidare med personligt ansvar. Bolaget har alltid fullgjort sina skyldigheter avseende socialförsäkringsavgifter och skatter och har aldrig haft några betalningsanmärkningar. RMS har förväntat sig att Region Skåne, så som framgått av förfrågningsunderlaget, skulle begära in kompletterande information om det bedömdes nödvändigt. Att Region Skåne inte har begärt in komplettering strider mot förfrågningsunderlaget. RMS har under flera år levererat tjänster till Region Skåne enligt upphandlat avtal och har under febru-

ari 2014 fått detta avtal förlängt av samma utskott som fattat det nu aktuella beslutet.

Region Skåne motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingen har skett i enlighet med gällande rätt. RMS har korrekt uteslutits från utvärdering. Vad RMS anført kan inte anses visa att bolaget lidit eller kan komma att lida skada i upphandlingen. Av förfrågningsunderlaget kan inte utläsas någon skyldighet för Region Skåne att inhämta kompletteringar, utan enbart en möjlighet. Region Skåne har genom de av RMS i anbudet lämnade uppgifterna och genom uppgifter från Creditsafe haft tillräckliga uppgifter för en bedömning av om RMS i enlighet med det aktuella kvalificeringskravet kan anses ha "en god och stabil ekonomisk ställning som svarar mot uppdragets omfattning och innehåll". Region Skåne har mot bakgrund av dessa uppgifter funnit att RMS uppenbart inte uppfyller kvalificeringskravet. RMS uppfyller inte kravet på kreditvärdighet om minst 40, då bolaget helt saknar rating i Creditsafe. Det framgår också att RMS:s soliditet är kraftigt negativ (- 82,5 %) och därmed långt under Region Skånes krav om minst 15 %. Vidare understigs kravet på kassalikviditet. Den omständigheten att RMS har tillgång till en ytterst begränsad bankgaranti är helt klart otillräckligt för att bolaget med stöd av denna ska kunna anses uppfylla kravet på "en god och stabil ekonomisk ställning som svarar mot uppdragets omfattning och innehåll". Av RMS:s årsredovisning för år 2012 framgår vidare att bolaget är likvidationspliktigt och bedrivs vidare under personligt ansvar för styrelseledamot. Situationen med kraftigt försvagad ekonomi har gällt under en följd av år. Situationen för RMS är närmast att jämföras med den grund för uteslutning som föreligger enligt 10 kap. 2 § 1 LOU mot bakgrund av att bolaget är likvidationspliktigt. RMS gör gällande att Region Skåne bort ta hänsyn till regionens bedömning att förlänga ett helt annat avtal med bolaget. Region Skånes bedömning i detta andra ärende har gjorts med hänsyn till i det uppdraget berörda patienter. Region Skåne är vidare enligt gällande rätt skyldig att tillämpa

de i denna upphandling uppställda kraven och kraven måste tillämpas lika för samtliga anbudsgivare.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

För att konkurrensen ska vara på lika villkor i en upphandling krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av underlaget ska framgå vilka krav som måste uppfyllas för att ett anbud ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

I det av Region Skåne i förevarande fall tillämpade förfrågningsunderlaget anges under punkten *1.2.7. Kontroll av Anbudsgivarens ekonomiska ställning* följande.

Anbudsgivaren och eventuella underleverantörer ska ha en god och stabil ekonomisk ställning som svarar mot uppdragets omfattning och innehåll.

Kraven på ekonomisk ställning uppfylls genom att Anbudsgivaren har en kreditvärdighet på minst 40 enligt en kreditupplysning hos Creditsafe eller motsvarande rating hos likvärdigt kredit-upplysnings-institut. Region Skåne kommer att ta särskild hänsyn till nyckeltalen soliditet och kassalikviditet. I de fall då Anbudsgivarens kreditvärdighet understiger 40 (hos Creditsafe), soliditet understiger 15 procent och/eller kassalikviditet understiger 1,0 kommer en bedömning av företagets samlade kreditvärdighet att göras.

Region Skåne kontrollerar Anbudsgivarens ekonomiska ställning hos Creditsafe. Region Skåne förbehåller sig rätten att begära in kompletterande information för att kunna bedöma Anbudsgivarens ekonomiska ställning. Region Skåne ska ha möjlighet att kontrollera Anbudsgivarens uppgifter. Kontrollen kan innebära att den aktuella Anbudsgivarens revisorer och/eller bank kontaktas och att en kassaflödesanalys genomförs.

Har Anbudsgivaren sämre kreditvärdighet än den ovan nämnda finns möjlighet för Anbudsgivaren att på annat sätt styrka sin ekonomiska ställning, vilket kan ske genom exempelvis garanti från moderbolag, utdrag från bank och/eller utlåtande från revisor. Region Skåne gör då en bedömning av Anbudsgivarens kreditvärdighet utifrån uppställda krav och inlämnade uppgifter.

I de fall då en Anbudsgivarens ekonomiska stabilitet garanteras av moderbolag, bifogas intyg om detta med anbudet. Intyget ska vara undertecknat av behörig företrädare för moderbolaget. Kraven ska i detta fall på motsvarande sätt redovisas och uppfyllas av moderbolaget.

Anbudsgivaren ska på begäran lämna information om vilka bankgarantier eller motsvarande som kan ställas som säkerhet.

Anbud kan lämnas av företag eller andra juridiska personer under bildande. Av anbudet skall framgå nuläge, förutsättningar och tidplan för att företaget skall kunna etableras. En ekonomisk plan för företagets verksamhet ska bifogas anbudet. Planen skall vara intygad av företagets revisor och/eller bank. I övrigt ställs samma krav som för övriga Anbudsgivare.

Region Skåne har vid sin granskning av anbudet funnit att RMS inte uppfyllt ställt obligatoriskt krav avseende ekonomisk ställning och anbudet har därför förkastats. Förvaltningsrätten anser inte att vad RMS anfört och åberopat visar att Region Skåne vid sin prövning av bolagets anbud och vid

förkastandet av detsamma tagit ovidkommande hänsyn, avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LOU.

Mot bakgrund av det nu anförda och då RMS inte heller anförts någon annan omständighet som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan avslås.

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



Ola Brändström



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten 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 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.

