



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2011-07-22
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
6762-11 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

PK Trafiken Logistik AB, 556801-8377
Signalgatan 10B
442 40 Kungälv

MOTPART

Kungälv kommun
Upphandlingsenheten
442 81 Kungälv

Ombud: Advokat Henrik Seeliger
Advokatfirman Lindahl KB
Box 11911
404 39 Göteborg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår PK Trafiken Logistik AB:s ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2011-07-22	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

BAKGRUND

Kungälv kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av mat-transporttjänster dnr KS2011/760. Upphandlingen har genomförts i form av förenklat förfarande. Kommunen meddelade tilldelningsbeslut den 16 juni 2011. Av tilldelningsbeslutet framgår att kommunen avsåg att teckna avtal med annan anbudsgivare än PK Trafiken Logistik AB (bolaget). I den tjänsteskrivelse som låg till grund för beslutet anges att bolagets anbud inte utvärderats eftersom anbudet uteslöts i kvalificeringsfasen med anledning av att det inte uppfyllde kravet "att anbudsgivaren är fri från svenska skatteskulder och socialförsäkringsavgifter".

YRKANDEN M.M.

Vad bolaget anför

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att ny utvärdering av anbuderna ska göras varvid bolagets anbud tillåts delta. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolaget har varit i kontakt med Skatteverket och då fått beskedet att några skulder inte föreligger men däremot en förskjuten inbetalning. Det innebär att det inte finns några skatteskulder registrerade på bolaget.

Vad kommunen anför

Kommunen anser att bolagets ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Bolaget har restförda skatter hos Skatteverket om 268 644 kr och uppfyller därmed inte kravet enligt förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren ska vara fri från svenska skatteskulder och socialförsäkringsavgifter. Den 31 maj 2011 begärde kommunen information från Skatteverket om bolagets betalning av skatter och avgifter. Utdraget från Skatteverket visar att bolaget har ett underskott på skattekontot med ovan angivet belopp. Skatteverket har också i ett särskilt meddelande bett kommunen "observera

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning I

DOM

att PK Trafiken har en skuld på skattekontot (upplupen kostnadsränta tillkommer)". Det följer av såväl svensk praxis som av EG-rättslig praxis och doktrin att ett anbud ska förkastas om det inte överensstämmer med förfrågningsunderlaget eller inte uppfyller de krav som ställs i förfrågningsunderlaget. Det är upp till varje upphandlande myndighet att bestämma vilka krav som ska ställas för kvalificeringen. Det aktuella kravet är mycket vanligt förekommande och är helt i enlighet med LOU. Kommunen har också varit mycket tydlig i förfrågningsunderlaget med att kvalificering sker efter bedömning av grunder enligt 10 kap. 2 § LOU. I förfrågningsunderlaget har även angetts att endast de i kvalificeringsfasen helt godkända anbuden kommer att bedömas i utvärderingsfasen. Kommunen har agerat helt i enlighet med LOU och de grundläggande principerna, vilket medfört att bolagets anbud uteslutits från upphandlingen.

Bolaget har beretts tillfälle att yttra sig över vad kommunen anfört men har inte avhörtts.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt bl.a. 5 § samma kapitel.

I 16 kap. 5 § LOU anges att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit skada eller kan komma att lida skada.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare anges att principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet ska iakttas.

Av 15 kap. 13 § LOU framgår att 10 kap. 2 § samma lag är tillämplig även för upphandlingar som genomförs i form av förenklat förfarande. Enligt 10 kap. 2 § LOU får en leverantör uteslutas från att delta i en upphandling bl.a. om leverantören inte har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i det egna landet eller i det land där upphandlingen sker.

Förfrågningsunderlaget

Enligt förfrågningsunderlaget skulle anbud ha inkommit till kommunen senast den 19 maj 2011.

Innehållet i förfrågningsunderlagets punkt 2.2 har rubricerats som *Kravspecifikation*. Avsnittet innehåller underrubrikerna *Allmänna krav på entreprenörerna* och *Krav på föraren* (punkterna 2.2.1 och 2.2.2). I avsnittet anges ett stort antal skall-krav som rör transporttjänstens utformning och egenskaper hos föraren av de aktuella transportfordonen. Därefter redovisas i punkterna 2.3 – 2.7 skall-krav som både rör föremålet för upphandlingen och hur leverantörens anbud ska vara utformat.

Under huvudrubriken *Upphandlingsförfarandet*, punkten 3, beskrivs i punkten 3.6.1 följande. Tilldelningsbeslut kommer att fattas efter en bedömning av vilket av de inkomna anbuden som är det för kommunen ekonomiskt mest fördelaktiga. Bedömningen är uppdelad i en kvalificeringsfas och en utvärderingsfas. Endast de i kvalificeringsfasen helt godkända anbuden kommer att bedömas i utvärderingsfasen. Till underlag för bedömningen kan uppgifter, utöver de ingivna, komma att inhämtas från kommu-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

nens egna och andra organisationer. I punkten 3.6.2, *Kvalificeringsfasen*, anges att kvalificering sker efter bedömning av bl.a. att anbudsgivaren är fri från svenska skatteskulder och socialförsäkringsavgifter och att skallkraven uppfyllts.

Tilldelningsbeslutet

Av utdrag från Skatteverkets register framgår att bolaget per den 31 maj 2011 hade ett underskott på sitt skattekonto om 268 644 kr. Någon skatteskuld hos Kronofogdemyndigheten finns däremot inte registrerad. Skatteverkets handläggare har, som kommunen påpekat, i ett meddelande angett att bolaget har skuld på skattekontot och att upplupen kostnadsränta tillkommer.

Med hänsyn till uppgifterna från Skatteverket uteslöt kommunen bolagets anbud från deltagande i utvärderingen.

Förvaltningsrättens bedömning

Av 10 kap. 2 § LOU följer att en upphandlande myndighet får utesluta en leverantör som har skuld för obetalda skatter eller socialförsäkringsavgifter även om något skallkrav på sådan skuldfrihet inte formulerats i myndighetens förfrågningsunderlag.

I förevarande fall har kommunen i beskrivningen av upphandlingsförfarandet i förfrågningsunderlaget angett "att kvalificering sker efter bedömning av att anbudsgivaren är fri från svenska skatteskulder och socialförsäkringsavgifter". Formuleringen får uppfattas som att endast anbud som lämnats av anbudsgivare som inte har skuld i Sverige för skatt eller socialförsäkringsavgifter tillåts delta i utvärderingen. Kommunen har också klart uttalat att endast de i kvalificeringsfasen helt godkända anbuden skulle komma att utvärderas. Med hänsyn till hur förfrågningsunderlaget sålunda formulerats har kommunen för att inte bryta mot principerna om öppenhet

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

och likabehandling varit skyldig att i kvalificeringsfasen utesluta anbud från anbudsgivare som hade skulder för obetalda skatter eller socialförsäkringsavgifter.

Mot bakgrund av vad kommunen inhämtat från Skatteverket får det anses visat att bolaget per den 31 maj 2011 hade en sådan skuld för obetalda skatter i Sverige som avses i 10 kap. 2 § LOU och i kommunens förfrågningsunderlag. Skulden förelåg således efter det att anbud senast skulle ha lämnats till kommunen. Det har inte heller framkommit att bolaget betalat skulden innan kommunen utvärderade de inkomna anbuden. Kommunen har därmed haft fog för beslutet att inte utvärdera bolagets anbud. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Peter Kockum

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Per Olofsson.



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. 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 rättsställämningen 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 3109/1B LOU