



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-08-30
Meddelad i Linköping

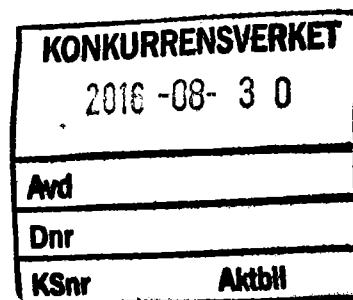
Mål nr
4329-16
4330-16
4331-16

SÖKANDE

The Patrik Oja Construction AB, 556132-8112
Box 43
746 21 Bålsta

MOTPART

Fortifikationsverket
631 89 Eskilstuna



SAKEN

Överprövning enligt lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet (LUFS)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökningarna om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Fortifikationsverket genomför upphandlingarna Ramavtal Region Öst, Södra delen inklusive skärgården, dnr 834/2016, Ramavtal Region Öst, Centrala delen, dnr 837/2016, och Ramavtal Region Öst, Norra delen inklusive skärgården, dnr 836/2016, (upphandlingarna) genom förhandlat förfarande. Upphandlingarna är uppdelade i discipliner/teknikfack vari anbud kan lämnas separat. Fortifikationsverket meddelade den 13 juni 2016 att tilldelningsbeslut har fattats i upphandlingarna.

The Patrik Oja Construction AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingarna avseende discipliner/teknikfack mark- och anläggningsarbeten och yrkar att de inte får avslutas förrän rättelse vidtagits på så sätt att

Dok.Id 260280

Postadress

Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress

Brigadgatan 3

Telefon

013-25 11 00

E-post: [forvaltningsratten@linkoping@dom.se](mailto:forvaltningsratten@linkoping.dom.se)
www.forvaltningsratten@linkoping.dom.stol.se

Telefax

013-25 11 40

Expeditionstid

måndag-fredag
08:00-16:00

bolaget ska anses ha uppfyllt samtliga obligatoriska krav och därmed kvalificeras för utvärdering.

Fortifikationsverket anser att ansökningarna ska avslås.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS HAR ANFÖRT

The Patrik Oja Construction AB

I AFB.521 i förfrågningsunderlaget ställs krav på att anbudsgivare inom mark- och anläggningsarbeten samt byggnadsarbeten ska ha en genomsnittlig omsättning på 10 miljoner kronor under de tre senaste fastställda verksamhetsåren eller den kortare tid under vilken verksamheten har bedrivits. Den genomsnittliga omsättningen i verksamheten har varit 8,2 miljoner kronor. Ett annat företag har förvärvats och tillsammans, under samma organisationsnummer, överstiger omsättningen 10 miljoner kronor. Det är emellertid inte möjligt att ur något system få fram dessa uppgifter, utan den upphandlande enheten måste begära komplettering från anbudsgivaren. Då den upphandlande myndigheten inte ställde några kompletterande frågor och att det inte heller i det elektroniska inlämningssystemet fanns någon ruta att fylla i, har den upphandlande enheten inte närmare kontrollerat omsättningskravet.

Fortifikationsverket

Bolagets omsättning har bedömts utifrån inhämtade uppgifter från Creditsafe AB. Vid bedömningen har konstaterats att medelvärdet av bolagets omsättning under de senaste tre fastställda verksamhetsåren har uppgått till 8 884 000 kr. Bolaget har därmed inte uppnått det ställda kravet på 10 miljoner kronor. Det är inte möjligt att pröva uppgifter från annat än det bolag med angivet organisationsnummer som lämnat anbud. Någon ytterligare

information lämnades inte i bolagets anbud. Vidare har bolaget bedrivit verksamhet i över tre år under det organisationsnummer som anbud lämnades in i och kan därför inte anses som nystartat. Prövningen av nystartade bolag görs dock mot samma uppgifter avseende omsättningen som framgår av Creditsafe AB:s ratingrapport, om än på en kortare verksamhetstid.

Av förfrågningsunderlaget framgår att kontroll av rating och omsättningskrav sker mot de uppgifter som framgår av Creditsafe AB:s ratingrapport. Av AFB.521 framgår att endast i de fall ratingpoängen understiger kravnivån finns en skyldighet att anmoda anbudsgivare att inkomma med förklaring, denna skyldighet omfattar således inte omsättningskravet. Vid anbudsprövningen framkom det inte någon omständighet, varken i bolagets anbud eller i ratingrapporten, som föranledde en begäran om förtydligande eller komplettering. Någon skyldighet att begära förtydligande eller komplettering finns inte heller under förutsättning att samtliga anbudsgivare behandlas likvärdigt.

Anbudsgivare har före anbudstidens utgång haft möjlighet att bifoga valfria dokument till sitt anbud. För det fall en anbudsgivare anser att det krävs ytterligare uppgifter ankommer det alltså på anbudsgivaren att bifoga dessa till anbudet med den dokumentuppladdningsfunktion som finns i upphandlingssystemet. Bolaget har inte använt denna möjlighet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 16 kap. 6 § LUFSS anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har 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.

Enligt 1 kap. 11 § LUFSS ska upphandlande myndigheter eller enheter 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.

I 10 kap. 8 § LUFSS anges att en upphandlande myndighet eller enhet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten eller enheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten eller enheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 11 och 12 kap.

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande.

AFB.521 Krav på ekonomisk ställning (Mark- och anläggningsarbeten, Byggnadsarbeten)

Anbudsgivare ska ha en stabil ekonomisk och finansiell ställning för att säkerställa genomförandet av aktuellt objekt. Omsättningen under de tre senaste fastställda verksamhetsåren eller den kortare tid under vilken verksamheten bedrivits ska i genomsnitt ha uppgått till minst 10 MSEK per år (medelvärde = (Omsättning År 1 + Omsättning År 2 + Omsättning År 3)/3).

Leverantörers finansiella och ekonomiska ställning kommer att bedömas efter Creditsafe AB:s rating. Leverantören ska ha en rating angiven med minst 45 vid anbudsprövningen, vilket kommer att kontrolleras av Fortifikationsverket.

Om ratingen är lägre än 45 kan kravet ändå uppfyllas genom att anbudsgivaren inkommer med en förklaring av sådant slag att Fortifikationsverket finner att anbudsgivaren har motsvarande ekonomisk stabilitet. Anbudsgivaren ska i sådant fall på anfordran av Fortifikationsverket inom 3 dagar efter anmodan inge en sådan skriftlig förklaring. Till styrkande av ekonomisk ställning kan anbudsgivare även åberopa koncerngaranti eller moderbolagsgaranti.

Förvaltningsrättens bedömning

I förfrågningsunderlaget har uppställts krav på leverantörens ekonomiska och finansiella ställning. Vidare har angivits hur Fortifikationsverket har avsett att kontrollera att anbudslämnarna uppfyller kravet. Det är ostridigt att bolaget inte har uppfyllt det aktuella kravet genom den kontroll som Fortifikationsverket har gjort i enlighet med förfrågningsunderlaget. Bolaget har inte på något sätt lämnat information om förvärv av annat bolag eller förklaring till bolagets omsättning och inte heller åberopat annans ekonomiska kapacitet. Av förfrågningsunderlaget AFB.25 framgår att det åtminstone har varit möjligt för bolaget att ställa frågor till upphandlande myndighet för att undvika missförstånd.

En upphandlande myndighet eller enhet ges, i 10 kap. 8 § LUFSS, under vissa förutsättningar möjlighet att låta en anbudsgivare rätta vissa uppenbara fel samt begära kompletteringar eller förtydliganden av ett anbud. En upphandlande myndighet eller enhet får med stöd av bestämmelsen kontakta en leverantör om det finns oklarheter eller brister i ingivna intyg, skriftliga bevis och andra handlingar (prop. 2006/07:128 del 1 s. 377). Komplettering kan enbart begäras om det kan ske utan risk för särbehandling. Det har inte framkommit att det i bolagets anbud skulle ha funnits någon sådan oklarhet som har medfört att Fortifikationsverket borde ha låtit bolaget komplettera anbuden. Förvaltningsrätten anser därtill att det inte ur AFB.521 kan utläsas att Fortifikationsverket har en skyldighet att anmoda anbudsgivare att inkomma med en förklaring för det fall kravet på lägsta genomsnittlig omsätt-

ning inte uppfylls. Fortifikationsverket kan mot denna bakgrund inte anses ha brutit mot LUFSS genom att inte begära att bolaget ska förtydliga eller komplettera sina anbud.

Vad bolaget har anfört innebär således inte att Fortifikationsverket har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § LUFSS eller någon annan bestämmelse i LUFSS. Fortifikationsverket har alltså haft rätt att diskvalificera bolagets anbud från vidare prövning. Det saknas därmed skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LUFSS. Ansökningarna ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D-LOU)

Anna Brynolfsson
förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Robert Larsson.



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

