



SÖKANDE
Älö Trä AB, 556723-3282

Ombud: Bernt Björlin
c/o Älö Trä AB
Box 17
598 21 Vimmerby

MOTPART
Uppsala kommun
753 75 Uppsala

SAKEN
Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2019-03-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Uppsala kommun har genomfört upphandling av Toalettbyggnad/ Servicebyggnad Groaplan, dnr GSN-2018-2629. I tilldelningsbeslut den 24 oktober 2018 har anbud från Danfo Aktiebolag antagits.

Älö Trä AB (Älö Trä) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att bolagets anbud inte utesluts från utvärdering. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Vid den nu aktuella upphandlingen har samma redovisning av ekonomisk och finansiell ställning bifogats som vid det tidigare försöket att genomföra upphandlingen, men bolaget har trots det uteslutits. Det nu aktuella anbudet inlämnades utifrån förutsättningen att eftersom man i tidigare upphandling ansetts uppfylla samtliga krav så kan man inte uteslutas i en ny upphandling med samma förutsättningar. Uppsala kommun har i sin bedömning frångått proportionalitetsprincipen. Bolaget har inte heller fått möjlighet att ge in ytterligare kompletteringar. Genom att ändra sin bedömning har kommunen frångått transparensprincipen.

Uppsala kommun bestrider ansökan.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Uppsala kommun har tidigare genomfört upphandling av Toalettbyggnad/ Servicebyggnad Groaplan och beslutade då att tilldela Älö Trä kontraktet, men har därefter den 30 augusti 2018 avbrutit upphandlingen på grund av otydligheter i förfrågningsunderlaget.

I den nu aktuella upphandlingen har Uppsala kommun förkastat Älö Träs anbud då bolaget inte ansågs uppfylla kravet på ekonomisk och finansiell ställning i punkt 3.7 i förfrågningsunderlaget. Enligt punkt 3.7 får leverantörens riskklassificering/rating enligt affärs- och kreditupplysningsföretaget UC AB inte understiga 3. Älö Trä har klassificerats till riskklass 2.

För det fall leverantören har en lägre riskklassificering än 3 kan ändå kravet i punkt 3.7 i förfrågningsunderlaget vara uppfyllt under förutsättning att leverantören, på begäran, lämnar annat bevis eller en sådan förklaring att köparen kan anse att det är klarlagt att företaget har motsvarande ekonomisk och finansiell ställning.

Älö Trä har i den nu aktuella upphandlingen gett in samma förklaring som bolaget gav in efter begäran av Uppsala kommun i den förra upphandlingen. I och med att bolaget redan gett in en förklaring anser förvaltningsrätten att Uppsala kommun inte varit skyldig att begära in ytterligare bevis eller förklaring (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 21 september 2012 i mål nr 3229-12 och Kammarrätten i Stockholms dom den 12 mars 2018 i mål nr 6023-17). Eftersom uppräknningen av den utredning som upphandlande myndighet kan begära in för utredning av ekonomisk och finansiell ställning i 15 kap. 10 § LOU inte är uttömmande finns det inte heller någon skyldighet för upphandlande myndighet att begära in viss typ av bevisning (jfr prop. 2015/16:195 s. 775).

I förklaringen har Älö Trä uppgett att resultatet för 2016 har belastats med kostnader för avveckling av en del av verksamheten och att 2017 var ett

konsolideringsår samt att införandet av s.k. MPS-system skapat betydande extraordinära kostnader under året. Vidare uppger bolaget att tidigare tunga investeringar börjat ge resultat under 2018.

Uppsala kommun anser att Älö Trä beskrivit varför företaget har en dålig ekonomi, men att förklaringen inte innehåller några uppgifter som visar att bolaget har en ekonomisk och finansiell ställning som motsvarar riskklass 3. Därför har kommunen gjort bedömningen att den aktuella riskklassificeringen inte bottenar i en enskild händelse eller att den av annan anledning inte skulle ge en rättvisande bild av bolagets ekonomiska och finansiella ställning.

Förvaltningsrätten gör ingen annan bedömning av innehållet i den lämnade förklaringen. Älö Trä har inte lämnat en godtagbar förklaring till den låga riskklassificeringen hos UC AB och uppfyller därför inte det ställda kravet på ekonomisk och finansiell ställning. Uppsala kommuns bedömning i den nu aktuella upphandlingen kan inte anses oproportionerlig eller i strid med transparensprincipen. Det saknas därför skäl att ingripa i upphandlingen på grund av det som Älö Trä anfört. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Karin Åsberg
rådman

Målet har handlagts av föredragande juristen Charlotta Fröhammar.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.