



KLAGANDE

Benckert Optik AB, 556172-4419
Söderhallarna 137
118 72 Stockholm

MOTPART

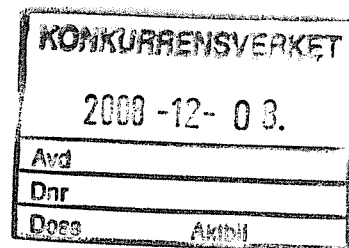
Stockholms läns landsting
SLL Upphandling
Box 6401
113 82 Stockholm

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Länsrätten i Stockholms läns dom den 6 november 2008 i mål nr 21343-08, se bilaga

SAKEN

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



Benckert Optik AB har, i skrivelse inkommen till kammarrätten den 25 november 2008, överklagat länsrättens dom.

Kammarrätten har inhämtat att Stockholms läns landsting den 17 november 2008 respektive den 21 och den 23 oktober 2008 har tecknat avtal med andra leverantörer i den nu aktuella upphandlingen.

SKÄL

Av 16 kap. 1 § tredje stycket LOU framgår följande. Vid tillämpning av ett annat förfarande än som avses i andra stycket (direktupphandling) får en ansökan inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Den får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att

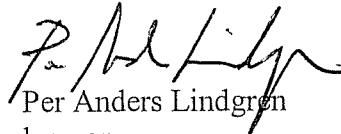
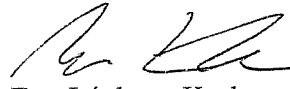
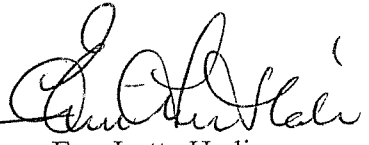
1. den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § till anbudssökandena eller anbudsgivarna, eller
2. rätten, om den har fattat ett interimistiskt beslut, upphävt det beslutet.

Av handlingarna i målet framgår att länsrätten genom den överklagade domen upphävde sitt interimistiska beslut av den 24 oktober 2008, att något nytt interimistiskt beslut härefter inte fattats samt att avtal avseende den aktuella upphandlingen, och de däri innefattade tre geografiska områdena Norr, Söder och City, slutits den 17 november 2008 respektive den 21 och den 23 oktober 2008. Vid sådant förhållande är kammarrätten förhindrad att pröva bolagets överklagande, varför målet skall avskrivas.

BESLUT

Kammarrätten avskriver målet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR (formulär 1) se bilaga.

		
Per Anders Lindgren lagman	Eva Lénberg Karlsson kammarrättsråd referent	Eva-Lotta Hedin kammarrättsråd


Henrik Sollenborn
föredragande

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2008-11-06
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
21343-08
Rotel 553

SÖKANDE

Benckert Optik AB, 556172-4419
Söderhallarna 137
118 72 Stockholm

MOTPART

Stockholms läns landsting
SLL Upphandling
Box 6401
113 82 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten avslår Benckert Optik AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Länsrättens interimistiska beslut den 24 oktober 2008 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 378495

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: lansrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Stockholms läns landsting (SLL) har genomfört en öppen upphandling av arbetsanpassade glasögon (objekt SLL 547) inom tre geografiska områden, Norra Stockholmsområdet, Södra Stockholmsområdet och Stockholm Cityområdet, och där en leverantör per geografiskt område antagits.

SLL har i tilldelningsbeslut den 17 oktober 2008 avsänt samma dag beslutat att för vart och ett av de tre geografiska områdena anta andra anbudsgivare än Benckert Optik AB.

Benckert Optik AB ansöker hos länsrätten om överprövning enligt LOU. Till stöd för sin talan anför Benckert Optik AB i huvudsak följande. Aktuell Optik Sverige AB, som fick anbudet för Stockholm Cityområdet, har en ekonomi som inte motsvarar skall-kraven i upphandlingen. Ackordcentralen i Göteborg arbetar med en företagsrekonstruktion gällande Aktuell Optik Sverige AB och bolagets affärslokal på Norrlandsgatan 7 i Stockholm är ute på annons hos en mäklarfirma. Benckert Optik AB inger och åberopar till stöd för sitt överklagande intyg på att en företagsrekonstruktion gällande Aktuell Optik Sverige AB är inledd vid Göteborgs tingsrätt den 13 oktober 2008 och en annons från en mäklarfirma gällande försäljning av Aktuell Optik Sverige AB:s butikslokal på Norrlandsgatan 7. Enligt en bifogad företagsrapport från Justitia är företagsnamnet Aktuell Optik Sverige AB, koncernmoder är Aktuell Optik Sverige Holding AB och moderbolaget består av fyra dotterbolag.

Länsrätten har den 24 oktober 2008 beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

SLL bestrider bifall till ansökan och anför följande. SLL har utvärderat alla inkomna anbud och funnit att Aktuell Optik Sverige AB uppfyller de ställda

kraven avseende finansiell och ekonomisk ställning. Inte heller påverkar bolagets eventuella försäljning av en butik anbudet som sådant eftersom bolaget alltjämt, även efter en eventuell försäljning, uppfyller kravet på geografisk täckning om minst fem butiker.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Enligt 10 kap. 2 § får en leverantör uteslutas från att delta i en upphandling, om leverantören bl.a.

är i konkurs eller likvidation, är under tvångsförvaltning eller är föremål för ackord eller tills vidare har inställt sina betalningar eller är underkastad näringsförbud, eller är föremål för ansökan om konkurs, tvångslikvidation, tvångsförvaltning, ackord eller annat liknande förfarande,

Enligt 11 kap. 1 § ska innan kontrakt tilldelas enligt 12 kap. den upphandlande myndigheten kontrollera lämpligheten hos de leverantörer som inte har uteslutits enligt 10 kap. 2 §.

Enligt 11 kap. 7 § kan bevis på en leverantörs ekonomiska kapacitet utgöras av

1. uppgift om företagets samlade omsättning och, i förekommande fall, omsättningen för det verksamhetsområde som upphandlingen gäller för de tre senaste verksamhetsåren eller den kortare tid under vilken verksamheten bedrivits,
2. balansräkningar eller utdrag ur dem, eller
3. intyg från banker eller, i förekommande fall, bevis på relevant ansvarsförsäkring för verksamheten.

Slutligen anges i 16 kap. 2 § första stycket LOU följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

Utredningen

I förfrågningsunderlaget, dess anbudsfrågan under punkt 1.12, anges följande gällande anbudsgivarens finansiella och ekonomiska ställning. Som **skall-krav** gäller att ha en stabil ekonomisk ställning. Företag som är skyldiga att upprätta årsredovisning/årsbokslut **skall** visa att företaget har en stabil ekonomisk bas genom att till anbudet redovisa det senaste årets årsredovisning inkl. undertecknad verksamhetsberättelse. SLL kommer att göra en helhetsbedömning av anbudsgivarens ekonomiska förutsättningar och stabilitet (möjlighet till överlevnad över avtalsperiod) utifrån av anbudsgivaren redovisat material. SLL kommer också att ta en kreditupplysning. Vid bedömningen kommer bl.a. anbudsgivarens soliditet och kassalikviditet samt resultat att granskas. Om anbudsgivaren har ovanligt låga resp. också negativa nyckeltal utifrån branschgenomsnitt och/eller negativt **skall** en godtagbar förklaring lämnas med anbudet så att det är klarlagt att anbudsgivaren innehar stabil ekonomi (t.ex. genom att bifoga en koncerngaranti eller bankgaranti). Om koncerngaranti lämnas kommer även en kreditupplysning tas på koncernen för att bedöma dess stabilitet.

Under punkten 1.17 kvalificering/prövning av anbudsgivaren i anbudsfrågan anges att anbudsgivare - även om de uppfyller samtliga uppställda **skall-krav** - kan uteslutas om förhållanden som konkurs, likvidation, tvångsförvaltning, ackord, inställda betalningar, näringsförbud, brott eller allvarligt fel avseende yrkesutövningen föreligger eller om ofullständiga eller felaktiga uppgifter har lämnats.

Enligt ett av länsrätten inhämtat beslut i protokoll den 13 oktober 2008 från Göteborgs tingsrätt (i mål nr Ä 10502-08) framgår att Aktuell Optik Sverige AB har ansökt om företagsrekonstruktion. I beslutet anges att det kan antas att gäldenären inte kan betala sina förfallna skulder. Det finns skälig anledning att anta att syftet med företagskon-

struktionen kan uppnås. Tingsrätten beslutar därför om företagsrekonstruktion för bolaget.

Länsrättens bedömning

SLL har vid sin utvärdering av Aktuell Optik Sverige AB funnit att bolaget uppfyller ställda **skall-krav** såvitt avser dess finansiella och ekonomiska ställning. Benckert Optik AB har i sin ansökan om överprövning inte förmått visa omständigheter som talar för att så inte skulle vara fallet.

En leverantör, som är föremål för ackord eller annat liknande förfarande, får enligt 10 kap. 2 § LOU uteslutas från att delta i en upphandling. En bedömning huruvida en sådan uteslutning av leverantören ska ske ankommer på den upphandlande enheten att göra. Länsrätten finner att SLL inte har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § och inte heller mot 10 kap. 2 § LOU och att det därför saknas grund för att med stöd av 16 kap. 2 § första stycket LOU förordna att den ifrågavarande upphandlingen ska rättas eller göras om. Benckert Optik AB:s ansökan om överprövning ska därför avslås och det interimistiska beslutet den 24 oktober 2008 upphör därmed att gälla.

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



Hans O Larsson

Rådman

Handläggare har varit länsrättsnotarien Andreas Olsson.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande skall skriva till Regeringsrätten. Skrivelsen ställs alltså till Regeringsrätten *men skall skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet skall ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande skall kunna tas upp i Regeringsrätten fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Regeringsrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Regeringsrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande skall undertecknas av klaganden eller dennes ombud och inges i original samt innehålla;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 Regeringsrätten
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen härför
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.