



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2012-02-14
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 23746-11
 Enhet 17

SÖKANDE

Falck Räddningskår AB, 556174-7097
 Förrådsvägen 2
 181 87 Lidingö

MOTPART

Södertälje kommun
 151 89 Södertälje

Ombud: Telge Inköp AB
 Box 633
 151 27 Södertälje

KONKURRENSVERKET	
2012-02-16	
Avd	
Dnr	
Dass	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lag (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 201065

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: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Södertälje kommun genomför en upphandling av bärgning av bilar och bilskrot, dnr TI 2011-1065. Upphandlingen genomförs genom öppet förfarande enligt LOU. I meddelande om tilldelningsbeslut, som skickades ut till leverantörerna via elektronisk post den 18 november 2011, anges att Södertälje kommun avser att teckna avtal med annan leverantör än Falck Räddningskår AB (Falck).

Falck ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna om ingripande enligt LOU. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Vinnande anbud från Mälardalens Bilbärgning AB (Mälardalens Bilbärgning) har på flera punkter brustit i uppfyllande av skallkraven, varför tilldelningsbeslutet måste anses oriktigt. Vinnande anbudsgivare har inte gett besked om bolagets ekonomiska och finansiella ställning eller riskklassificering. Detta har utgjort ett skall-krav enligt punkt 1.5.2. i förfrågningsunderlaget. Bolaget har uppgett att det är nyregistrerat med tidigare verksamhet som enskild firma under namnet Jannes Bilbärgning. Då en enskild firma inte noteras i förekommande riskklassificeringsinstrument kan ingen uppgift inhämtas, vilket inte heller har skett. Det nyregistrerade bolaget har inte heller ingett någon upplysning om egen aktuell ekonomiskt och finansiell ställning. Vidare har vinnande anbudsgivare varken gett besked om bolagets underleverantörer eller om bolaget förfogar över egna eller underleverantörs resurser för bilskrotning enligt skallkraven i punkterna 1.5.5. och 1.5.6.

Södertälje Kommun bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande till stöd för sin inställning. Anbudsvinnaren har omvandlat sitt bolag till ett aktiebolag och hänvisat till tidigare bolagsform med tillhörande historik. Södertälje kommun har inhämtat kreditupplysning gällande den tidigare bolagsformen och funnit att bolaget uppfyller kravet i punkt

Allmänna avdelningen

1.5.2. Kommunen hänvisar härvid till förfrågningsunderlaget. Avseende punkterna 1.5.5. och 1.5.6. anförs att vinnande bolag ingår som en del i Assistancekåren och man har som underleverantörer angett andra delar av Assistancekåren som bolaget kan samarbeta med. Anbudsvinnaren i prisbilagan svarat korrekt på att skrotning ingår i bärgningspriset, men hade förbisett att skriva in namnet på den leverantör de avsåg att lämna bilar till för skrotning. Kommunen begärde därför in ett förtydligande på denna punkt och bolaget har förtydligat att man kommer transportera bilar för skrotning till Skrotfrag i Järna AB. Mälardalens Bilbärgning uppfyller således de krav som är uppställda av Södertälje kommun.

Falck har beretts tillfälle att yttra sig över vad Södertälje kommun anfört enligt ovan, men har inte hörts av.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § LOU framgår följande. Upphandlande myndigheter ska 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 beaktas.

Den 1 november 2011 ändrades lydelsen av bestämmelserna i 16 kap. LOU. Av övergångsbestämmelserna framgår dock att äldre lydelse ska tillämpas för upphandlingar som påbörjats före ikraftträdandet.

I 16 kap. 5 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principer som återfinns i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har 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 målet

Förfrågningsunderlag punkt 1.5.2.

I förfrågningsunderlaget under punkt 1.5.2. *Ekonomisk ställning* anges bl.a. följande. Anbudsgivaren skall ha tillräckligt stabil ekonomisk och finansiell ställning för att kunna genomföra uppdraget. Riskklassificering skall vara minst 3 (UC)/ A(Soliditet)/ motsvarande klassificering eller högre. Har anbudsgivaren lägre riskklassificering eller ovanligt låga respektive negativa nyckeltal utifrån branschgenomsnittet och/eller negativt resultat skall anbudsgivaren ändå anses uppfylla ovanstående krav om man i anbudet lämnar en sådan förklaring att det kan anses klarlagt att anbudsgivaren innehar motsvarande ekonomiska stabilitet. Telge Inköp AB kan själva kontrollera dessa uppgifter genom att ta en kreditupplysning, referenser samt att i efterhand infordra bevis.

Förfrågningsunderlag punkter 1.5.5. och 1.5.6.

I förfrågningsunderlaget under punkt 1.5.5. *Underleverantörer* anges bl.a. att anbudet skall innehålla uppgifter om anbudsgivaren har för avsikt att anlita underleverantörer. För att anbudsgivare skall kunna tillgodoräkna sig kapacitet från en underleverantör skall anbudsgivaren kunna påvisa att ett samarbete mellan denne och underleverantören finns. Anbudsgivaren svarar för underleverantörens arbete som för eget arbete. Av punkt 1.5.6. *Intyg att anbudsgivaren förfogar över andra resurser* framgår att om anbudsgivaren använder sig av andra företags kapacitet, förmåga eller kunnande skall anbudsgivaren visa att denne förfogar över de resurser som erfordras för uppdraget.

Anbudsutvärdering

Av tilldelningsbeslut av den 18 november 2011 anges bl.a. att Mälardalens Bilbärgning har bedömts som den ekonomiskt mest fördelaktiga leverantören. Av utvärderingsprotokoll framgår att Mälardalens Bilbärgning under punkt 1.5.2. inte uppfyller kravet avseende riskklassificering. Anbudsgivaren har angett att Mälardalens Bilbärgning är nyregistrerat och att bolaget tidigare var registrerat som enskild firma under namnet Jannes Bilbärgning. Södertälje kommun har inhämtat kreditupplysning för Jannes Bilbärgning, av vilken det framgår att bolaget har god kreditvärdighet. Mälardalens Bilbärgning har under punkt 1.5.5. angett att bolaget vid behov kan, genom att det är en del av Assistancekåren, utnyttja hela organisationens resurser. Främst är det Assistancekåren Stockholm samt Assistancekåren Vagnhärad som kan vara aktuella vid extremt hög arbetsbelastning. Under punkt 1.5.6. har Mälardalens Bilbärgning beskrivit att bolaget ska bifoga dokumentation som påvisar samarbete inom Assistancekåren. På fråga från Södertälje kommun den 11 november 2011, huruvida bolaget avser hantera bilskrotning i egen regi eller genom underleverantör, har bolaget svarat att man avser lämna skrotbilar till Skrotfrag i Järna.

Förvaltningsrättens bedömning

Falck har i målet gjort gällande att vinnande anbudsgivare Mälardalens Bilbärgning inte har uppfyllt skall-kraven i förfrågningsunderlaget avseende ekonomisk ställning, underleverantörer samt intyg på att anbudsgivaren förfogar över andra resurser.

Södertälje kommun har mot detta invänt att vinnande anbudsgivare har uppfyllt skall-kraven och till förvaltningsrätten ingett Mälardalens Bilbärgnings anbud samt övriga relevanta handlingar. Förvaltningsrätten konstaterar att det trots vissa oklarheter i anbudsutvärderingen sammantaget framgår av ingivna handlingar i målet att Mälardalens Bilbärgning uppfyller aktuella skall-krav. Mot denna bakgrund, och då Falck i målet inte visat annat, finner förvaltningsrätten att kommunen har haft fog för att ta upp den vinnande anbudsgivarens anbud till utvärdering. Med hänsyn härtill ska ansökan avslås.

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



Maria Ek Oldsjö

Rådman

Föredragande har varit Joanna Olsson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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 rättstillämpningen 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 3109/1A LOU

