



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2016-06-17
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
5174-15

SÖKANDE

Nävertorps Taxi AB, 556865-7869
Vingåkersvägen 71
641 39 Katrineholm

Ombud:

1. P O Andersson
Public Procurement Service i Mälardalen AB, PPS AB
Luxgatan 7
112 62 Stockholm

2. Advokat Torbjörn Borg
Advokat Torbjörn Borg AB
Högalidsgatan 1
632 22 Eskilstuna

MOTPART

Region Örebro län
Box 1613
701 16 Örebro

SAKEN

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

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Nävertorps Taxi AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2016-06-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 155970

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsratten@karlstad.dom.se
www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Region Örebro län har genomfört en upphandling av serviceresor, dnr 15RS3180. Enligt meddelande om tilldelningsbeslut har AB Trendtaxi antagits som leverantör av paket 3 och paket 6 och Lindbergs Buss AB antagits som leverantör av paket 5a och paket 5b.

PARTERNAS TALAN

Nävertorps Taxi AB (Nävertorp) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Nävertorps bevis om sin ekonomiska ställning enligt intyg godkänns och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Om Region Örebro län (Regionen) korrekt accepterat Nävertorp som leverantör enligt bestämmelserna i 10 och 11 kap. LOU visar en utvärdering av anbudet att Nävertorp skulle ha tilldelats punkterna 2, 5a, 5b och 6. Nävertorp förfogar i dag över det antal fordon som krävs för att utföra uppdraget. Leverantörers ekonomiska ställning framgår av bestämmelserna i 11 kap. 7 - 9 §§ LOU. Bevis på den ekonomiska ställningen utgörs av uppgift om företagets samlade omsättning, balansräkningar eller utdrag ur dem. I punkt 2.3 "Anbudsgivarens ekonomiska ställning" anges följande:

Anbudsgivaren och eventuella underleverantörer ska ha en stabil ekonomisk bas och ha tillgång till resurser som svarar mot anbudets omfattning och innehåll. I prövningen av anbudet kommer anbudsgivarens finansiella och ekonomiska ställning att bedömas efter Creditsafe AB:s rating. Anbudsgivaren ska ha en ratingpoäng med minst 40 poäng på en skala från 0 till 100. En poängangivelse med minst 40 poäng innebär att anbudsgivaren är kreditvärdig. För mer information om Creditsafes rating, gå in på Creditsafes hemsida. - Regionen kommer att ta ut ratingrapport från Creditsafe vid handläggningen av anbudsgivarens anbud. - I det fall Creditsafe AB inte har möjlighet att bedöma anbudsgivarens kreditvärdighet eller anbudsgivaren inte kan visa att företaget är kreditvärdigt, får Regionen begära att anbudsgivaren istället ska styrka sin ekonomiska bas genom att tillhandahålla en finansiell säkerhet via avlämnade av bankgaranti eller moderbolagsgaranti samt på begäran kunna redovisa referens till bank eller annan finansiär, leverantören på annat sätt redogör/styrker bolagets ekonomiska stabilitet. - För företag under bildande ska av anbu-

det framgå nuläge, förutsättningar och tidplan för att företaget ska kunna etableras. En ekonomisk plan på svenska för företagets verksamhet ska bifogas anbudet. Planen ska vara intygad av företagets revisor eller bank.

I 11 kap. 9 § LOU stadgas att "Om en leverantör har ett godtagbart skäl för att inte visa de handlingar och uppgifter som den upphandlande myndigheten begär, får leverantören visa sin ekonomiska kapacitet med någon annan handling som den upphandlande myndigheten finner lämplig". De senaste och adekvata uppgifterna om Nävertorps ekonomiska ställning framgår av revisorsintyget utfärdat av Johan Rudengren, auktoriserad revisor vid Rådek. Regionen har felaktigt bedömt Nävertorps ekonomiska ställning utifrån en icke adekvat bedömning av ett ålderstiget kreditvärderingsintyg. Att förkasta ett anbud där bevisligen anbudsgivaren redovisat en stark ekonomisk ställning som dessutom är dagsaktuell genom ett revisorsintyg från ett etablerat och seriöst revisionsföretag. Creditsafes bedömning är historiskt betingad och inte baserad på dagsaktuell information. Regionens tolkning av LOU är felaktig då den medför att dagsfärska och adekvata intyg inte accepteras och även diskvalificerar nystartade företag och företag som nyss startat sin verksamhet och inte varit verksamma någon längre tid. Andemeningen med LOU är inte att begränsa företag möjligheten att konkurrera om kontrakt vilket Regionen gjort och därmed kommer Nävertorp att lida skada.

Region Örebro län motsätter sig bifall till Nävertorps ansökan och anför bland annat följande. Av Creditsafes utlåtande framgår att Nävertorp inte har haft god kreditvärdighet, vilket varit ett kvalificeringskrav, sedan sommaren 2013. En månad den sommaren är den enda tidpunkt under Nävertorps fyra aktiva år som kreditvärdigheten varit god. Den bedömning som Creditsafe gör är inte endast en granskning av ett bolags egna kapital och resultat. Faktorer som bedöms innefattar bland annat anmärkningar (ansökan om och utslag på betalningsföreläggande samt skuldsanering), utmättningsförsök, ålder på bolaget, konsolideringsgrad, kassalikviditet, omsättning, eget kapital, styrelseinformation, storleken på bolaget och F-skatt. Utifrån dessa uppgifter gör Creditsafe en prognos för hur troligt det är att

ett bolag skulle gå i konkurs. Det yttrande som inkommit från Nävertorps revisor hävdar att Nävertorp vid bokslut 2014 haft ett eget kapital uppgående till 2 528 412 kronor och att detta egna kapital under året ökat. Det ska noteras att 2014 års resultat och egna kapital inte medfört att Nävertorp varit att anse som kreditvärdigt enligt Creditsafes bedömning, med hänsyn till faktorerna ovan. Eget kapital och rating är inte samma sak. Nävertorp har inte visat att bolaget är kreditvärdigt, motsvarande 40 poäng hos Creditsafe. Detta har varit ett kvalificeringskrav. Nävertorp har därför rätteligen diskvalificerats i upphandlingen.

Nävertorp tillägger bland annat följande. Det utdrag från Creditsafe som Regionen redovisar i yttrandet är utskrivet elva dagar efter tilldelningsbeslutets upprättande. Det förefaller som om Regionen menar att en fortsatt prövning av Nävertorps anbud kan ske efter det att tilldelningsbeslutet har meddelats. Något stöd i unionsrätten eller i LOU finns inte för en sådan "kompletterande" prövning. – Att Regionen nu påstår att Nävertorps intyg "inte visat att bolaget är kreditvärdigt" är ett uttalande som saknar grund, då någon prövning av intyget inte har skett, varken före eller efter tilldelningsbeslutets meddelande. – Regionen har felaktigt bedömt Nävertorps ekonomiska ställning utifrån en icke adekvat bedömning av en icke aktuell ekonomisk ställning vid anbudstillfället. Creditsafes bedömning bygger i huvudsak på tidigare inlämnade årsredovisningar, i den här upphandlingen 2014 års bokslut, vilket inte är relevant för Nävertorps nuvarande ekonomiska ställning. Regionen förkastar således ett anbud där bevisligen anbudsgivaren redovisat en stark ekonomisk ställning som dessutom är dagsaktuell genom ett revisorsintyg från ett etablerat och seriöst revisionsföretag, vilket också finns stöd för i LOU. Det strider även mot bestämmelserna i LOU att endast tillåta ett ratingsföretags bedömning. – I 11 kap. 9 § LOU stadgas att "Om en leverantör har ett godtagbart skäl för att inte visa de handlingar och uppgifter som den upphandlande myndigheten begär, får leverantören visa sin ekonomiska kapacitet med någon annan handling som

den upphandlande myndigheten finner lämplig". De senaste och adekvata uppgifterna om Nävertorps ekonomiska ställning framgår av revisorsintyget.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 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.

Förvaltningsrättens bedömning

I förfrågningsunderlaget under punkt 2.3 (anbudsgivarens ekonomiska ställning) anges bland annat följande.

Anbudsgivaren och eventuella underleverantörer ska ha en stabil ekonomisk bas och ha tillgång till resurser som svarar mot anbudets omfattning och innehåll. I prövningen av anbudet kommer anbudsgivarens finansiella och ekonomiska ställning att bedömas efter Creditsafe AB:s rating. Anbudsgivaren ska ha en ratingpoäng med minst 40 poäng på en skala från 0 – 100. En poängangivelse med minst 40 poäng innebär att anbudsgivaren är kreditvärdig. För mer information om Creditsafes rating, gå in på www.creditsafe.se.

Regionen kommer att ta ut ratingrapport från Creditsafe vid handläggningen av anbudsgivarens anbud.

I det fall Creditsafe AB inte har möjlighet att bedöma anbudsgivarens kreditvärdighet eller anbudsgivaren inte kan visa att företaget är kreditvärdigt, får Regionens begära att anbudsgivaren istället ska styrka sin ekonomiska bas genom att

- tillhandahålla en finansiell säkerhet via avlämnade av bankgaranti eller moderbolagsgaranti samt på begäran kunna redovisa referens till bank eller annan finansiär,
- leverantören på annat sätt redogör/styrker bolagets ekonomiska stabilitet.

Kravet är således att anbudsgivaren och eventuella underleverantörer ska ha en stabil ekonomisk bas och ha tillgång till resurser som svarar mot anbudets omfattning och innehåll. Att kravet uppfylls ska enligt förfrågningsunderlaget bedömas efter Creditsafe AB:s rating. Kravet är en rating om minst 40 poäng (kreditvärdigt).

Det är den upphandlande myndigheten som väljer vad som ska upphandlas och som därmed också har förhållandevis stor frihet att ställa de villkor och krav myndigheten anser nödvändigt. Större krav än som behövs och är ändamålsenligt för upphandlingen får dock inte ställas. Kraven ska således stå i proportion till det behov som ska täckas. Det uppställda kravet på stabil ekonomisk bas m.m. får enligt förvaltningsrättens mening anses rimligt liksom kravet på att bolaget är kreditvärdigt enligt Creditsafe AB:s rating. Det revisorintyg Nävertorp ingett kan mot bakgrund av den bedömning Creditsafe AB gjort inte anses visa att Nävertorp uppfyller det krav på ekonomisk bas m.m. som ställts i upphandlingen. Då kravet är ett s.k. skall-krav har det således varit befogat att utesluta Nävertorps anbud.

Då det således inte är visat att Regionen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU saknas skäl för ingripande enligt LOU. Nävertorps ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B, LOU).


Olle Sundberg

rådman

Föredragande: förvaltningsrättsjuristen Lars Överström



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. 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 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.