

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2009-07-03
Meddelad i
Stockholm

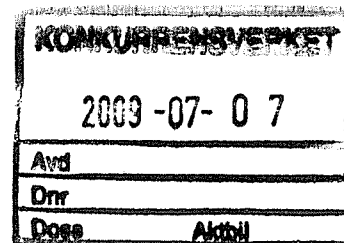
Mål nr
14007-09
Rotel 553

SÖKANDE

Westins Fönsterteknik AB, 556471-5869
Rånövägen 5
168 39 Bromma

MOTPART

Locum AB, 556438-7909
Box 17201
104 62 Stockholm



SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om ingripande enligt lagen om offentlig upphandling.

Dok.Id 442853

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

BAKGRUND

Locum AB (Locum) har genomfört en upphandling av generalentreprenad avseende bullerförstärkning och fönsterbyte på Karolinska Universitets-sjukhuset i Solna, Thorax komplexets byggnader N1, N2 och N3, projektnr 80G01023. Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling enligt 15 kap. LOU.

I upplysning angående tilldelningsbeslut avsänt den 29 juni 2009 beslöt Locum att anta annat anbud än anbudet från Westins Fönsterteknik AB (Westins).

YRKANDEN M.M.

Westins ansöker hos länsrätten om överprövning enligt LOU och yrkar dels **att** upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats, dels **att** upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att Westins anbud antas. Till stöd för sin ansökan anför Westins i huvudsak följande. Den upphandlande enheten har brutit mot LOU vid genomförandet av den aktuella upphandlingen. Uppdraget borde enligt utvärderingen ha tilldelats Westins då alla efterfrågade dokument skickats in i rätt tid, inkl. en förklaring av den ekonomiska stabiliteten i form av internt delårsbokslut i stället för riskklassificering från kreditupplysningsföretag vilket påvisar en stabil ekonomi. Den upphandlande enheten hade även tillgång till telefonnummer till den ansvarige bankmannen ifall det fanns frågor. Enligt förfrågningsunderlaget framgår det att ”om inte anbudsgivaren inte har ovanligt låg respektive negativa nyckeltal utifrån branschgenomsnittet och/eller negativt resultat ska anbudsgivaren ändå anses uppfylla ovanstående krav om sådan förklaring att det kan anses klarlagt att anbudsgivaren innehar motsvarande ekonomiska stabilitet”. Westins har även förklarat för den upphandlande enheten att bolaget var relativt nystartat och att detta var anledningen till att den ekonomiska stabiliteten redovisats på det sätt som skett. Westins har tidigare blivit

antagen leverantör, med samma ekonomiska dokument, dels av Locum, dels av andra bolag.

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.

I 10 kap. 2 § LOU anges bl.a. följande. En leverantör får uteslutas från att delta i en upphandling, om leverantören

1. är i konkurs eller likvidation, är under tvångsförvaltning eller är föremål för ackord eller tills vidare har inställt sina betalningar eller är underkastad näringsförbud,
2. är föremål för ansökan om konkurs, tvångslikvidation, tvångsförvaltning, ackord eller annat liknande förfarande,
3. genom lagakraftvunnen dom är dömd för brott avseende yrkesutövningen,
4. har gjort sig skyldig till allvarligt fel i yrkesutövningen och den upphandlande myndigheten kan visa detta,
5. inte har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i det egna landet eller i det land där upphandlingen sker, eller
6. i något väsentligt hänseende har låtit bli att lämna begärda upplysningar eller lämnat felaktiga upplysningar som begärts med stöd av denna bestämmelse.

Av 11 kap. 2 § första stycket LOU framgår bl.a. följande. En upphandlande myndighet får ställa krav på en lägsta nivå för anbudsökandes och anbudsgivares ekonomiska samt tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Dessa ska överensstämma med bestämmelserna i 7-15 §§.

I 11 kap. 7 § anges följande. Bevis på en leverantörs ekonomiska kapacitet kan 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.

Av 11 kap. 8 § framgår bl.a. att den upphandlande myndigheten ska i annonsen om upphandling eller i inbjudan att lämna anbud ange vilken eller vilka av de i 7 § nämnda handlingarna och uppgifterna som ska visas upp samt vilka andra handlingar som ska visas upp.

Enligt 11 kap. 9 § får leverantören, om den har ett godtagbart skäl för att inte visa upp de handlingar och uppgifter som den upphandlande myndigheten begär, visa sin ekonomiska kapacitet med någon annan handling som den upphandlande myndigheten finner lämplig.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår 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

Av förfrågningsunderlagets "Administrativa föreskrifter" (AF) framgår bl.a. följande uppgifter. I punkten AFB.31 under rubriken "Anbudets form och innehåll" anges bl.a. att anbud ska innehålla de handlingar och uppgifter som anges i anbudsformuläret. Under punkten AFB.5, "Anbudsprövning", anges att för att anbudsgivare och anbud ska tas upp till prövning ska anbudet inkommit i tid och samtliga begärda uppgifter i anbudsformuläret ska vara redovisade enligt AFB.31.

Av anbudsformuläret framgår att en av de punkter som ska uppfyllas av potentiell leverantör är redovisandet av ett högst tre månader gammalt intyg från affärs- och kreditupplysningsföretag innehållande uppgifter om ekonomiska nyckeltal och riskklassificering. Dessa intyg ska sedan prövas mot vad som kan avses med en stabil ekonomisk ställning och riskklassificeringen ska vara minst 3/A eller högre.

Vidare anges att om potentiell leverantör som har ovanligt låga resp. negativa nyckeltal utifrån branschgenomsnittet och/eller negativt resultat ska anbudsgivaren ändå anses uppfylla ovanstående krav om sådan förklaring att det kan anses klarlagt att anbudsgivaren innehar motsvarande ekonomiska stabilitet

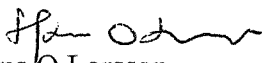
Länsrätten, som prövar målet slutligt, gör följande bedömning

Fråga i målet är om upphandlande enhet, Locum, haft rätt att utesluta Westins från utvärderingen i den aktuella upphandlingen av den orsaken att Westin inte inkommit med intyg från affärs- och kreditupplysningsföretag innehållande uppgifter om ekonomiska nyckeltal och riskklassificering.

Av utredningen i målet framgår att Locum, som ett skall-krav i inbjudan om att lämna anbud, angett att potentiell leverantör ska redovisa intyg från affärs- och kreditupplysningsföretag innehållande uppgifter om ekonomiska nyckeltal och riskklassificering i syfte att avgöra dennes ekonomiska kapacitet. Länsrätten finner mot bakgrund av vad som anges i 11 kap. 8-9 §§ LOU att Locum ägt rätt att i inbjudan om anbud föreskriva om att ifrågavarande intyg ska redovisas och att en bristande uppfyllelse av detta krav kommer att leda till att anbudet utesluts.

Westins hade vid tidpunkten för anbudets slutförande inte inkommit med något sådant intyg utan i stället lämnat in och hänvisat till delårsbokslut. De handlingar som Westins lämnat in kan enligt länsrätten inte anses tillräckliga för att uppfylla aktuellt skall-krav. Vid sådant förhållande och med beaktande av att Westins inte heller kan anses ha inkommit med något godtagbart skäl till att inte inkomma med begärda handlingar finner länsrätten att vad Westins åberopat inte visar att upphandlingen genomförts i strid mot LOU eller gemenskapsrätten. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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


Hans O Larsson

Rådman

Handläggare har varit länsrättsnotarien Mattias Berger.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, 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 kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

