



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avd. 3

DOM
2020-01-24
Meddelad i Göteborg

Mål nr
12940-19

SÖKANDE

CDEKL i Göteborg Ekonomisk förening, 769621-0348

MOTPART

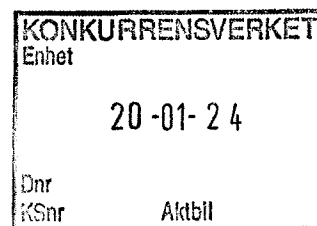
Göteborgs Stad

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2008:962) om valfrihetssystem, LOV

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår CDEKL i Göteborg Ekonomisk förening ansökan om rättelse.



Dok.Id 658979

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
Telefax
-
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

CDEKL i Göteborg Ekonomisk förening (CDEKL) har ansökt om att bli utförare av daglig verksamhet i Göteborgs stad.

Göteborgs stad (kommunen) har avslagit föreningens ansökan med i huvudsak följande motivering. Det är inte klarlagt att CDEKL, varken på egen hand eller genom dess åberopade garant Vägen ut-Kooperativen Ekonomisk förening (Vägen ut), har en sådan ekonomisk stabilitet och finansiell ställning att uppdraget kan genomföras utan risk för störningar på grund av ekonomiska problem. Mot denna bakgrund uppfyller CDEKL inte det uppställda kravet på ekonomisk och finansiell ställning.

YRKANDEN M.M.

CDEKL ansöker om rättelse och yrkar att dess ansökan om att bli utförare av daglig verksamhet i Göteborgs stad ska beviljas. *CDEKL* anför i huvudsak följande.

Enligt förfrågningsunderlaget krävs att en leverantör, för att bli aktuell för uppdraget, har en riskklass/rating motsvarande minst nivån kreditvärdig. *CDEKL* är en mindre ekonomisk förening och kan inte avge intyg avseende kreditvärdighet genom kreditupplysningsföretag. Av förfrågningsunderlaget framgår att revisorsintyg och intyg av moderbolag eller annan garant även kan styrka den ekonomiska och finansiella ställningen för en sökande. *CDEKL* har lämnat in revisorsintyg och på begäran lämnat in årsredovisning för 2018 på begäran av kommunen. Enligt revisorsintyget uppfylls kravet på rating. Kommunen har dock gjort en egen utvärdering av de inlämnade underlaget och påstår att *CDEKL* inte uppfyller uppställda krav. Detta är felaktigt av kommunen, som inte besitter den ekonomiska kunskap som behövs för sådana slutsatser.

CDEKL har också lämnat in en garanti från sin samarbetsförening Vägen ut. Vägen ut är uppbyggd som en paraplyorganisation där de olika verksamheterna inom organisationen har möjlighet att stötta upp varandra ekonomiskt vid behov. Det framgår tydligt av inlämnat underlag att Vägen ut lämnar garanti för fullgörande av uppdraget och att dess ekonomiska ställning uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget.

Med sin ansökan lämnar CDEKL in ett styrelsebeslut från Vägen ut samt revisorsintyg och utdrag från ett kreditvärderingsinstitut utan kreditbedömning avseende såväl CDEKL som Vägen ut.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande.

CDEKL har under kommunens handläggning getts tillfälle att komplettera sin ansökan med två revisorsintyg avseende den egna föreningen. I det första intyget angavs att föreningen hade en god kreditvärdighet. Intyget kom sedan att ersättas med ett nytt revisorsintyg, utfärdat av samma revisor, i vilket betyget sänktes till ”kreditvärdig”. I det senare intyget som visar på sämre kreditvärdighet beskrevs också att bokslutet visar ett negativt eget kapital, men att bokförda skulder avser skulder till andra föreningar under samma paraplyorganisation, vilka stöttar varandra vid likviditetsproblem. Eftersom intyget gav intryck av att vara baserat på att andra föreningar bistår vid likviditetsproblem fanns det anledning att granska CDEKL:s årsredovisning. Efter denna granskning var bedömningen att CDEKL inte på egen hand uppfyller de krav som uppställs i förfrågningsunderlaget avseende ekonomisk och finansiell ställning. Kompetensen för att kunna genomföra dessa bedömningar finns inom kommunen. Av förfrågningsunderlaget framgår också att kommunen förbehåller sig rätten att bedöma om det anses klarlagt att den sökande har motsvarande ekonomisk och finansiell ställning.

Vidare har CDEKL under handläggningen getts möjlighet att komplettera ansökan med en garanti från Vägen ut och ett revisorsintyg för densamma. Så som kravet på garant är utformat medför inte ett kortfattat revisorsintyg för en garant att CDEKL kan anses ha styrkt att CDEKL har en sådan ekonomisk stabilitet och finansiell ställning att uppdraget kan genomföras utan risk för störningar på grund av ekonomiska problem. De handlingar som CDEKL har lämnat in med sin ansökan om rättelse tillför inte något som har betydelse för inställningen.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

Den upphandlande myndigheten ska godkänna samtliga sökande som uppfyller de krav som angetts i annonsen och förfrågningsunderlaget och som inte har uteslutits med stöd av 7 kap. 1 § (8 kap. 1 § LOV).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot någon bestämmelse i denna lag och detta medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta om att den upphandlande myndigheten ska vidta rättelse (10 kap. 2 § LOV).

Utredning

I förfrågningsunderlagets punkt 1.3.4 anges bl.a. följande:

1.3.4 Ekonomisk ställning och finansiell ställning

Utföraren ska ha sådan ekonomisk stabilitet och finansiell ställning att uppdraget kan genomföras utan risk för störningar p.g.a. ekonomiska problem. Göteborgs Stad inhämtar och bedömer utförarens kreditvärdighet med hjälp av affärs- och kreditupplysningsföretag.

Utföraren ska för att kravet ska anses vara uppfyllt inneha en riskklass/rating motsvarande minst "Kreditvärdig".

I de fall utföraren har lägre riskklass/rating, är ett nystartat företag eller av annan anledning inte kan erhålla rating, kan utföraren ändå anses uppfylla detta krav under förutsättning att utföraren lämnar sådan dokumentation som styrker att utföraren innehar en stabil ekonomisk och finansiell ställning. Göteborgs Stad förbehåller sig rätten att bedöma huruvida det anses klarlagt om den sökande har motsvarande ekonomisk och finansiell ställning.

Exempel på vad som kan styrka en stabil ekonomisk och finansiell ställning:

- a) utförarens moderbolag eller annan garant som uppfyller kravet i första stycket detta avsnitt, lämnar moderbolagsgaranti, i vilken utförarens fullgörande av sina åtaganden enligt eventuellt kontrakt garanteras (moderbolaget eller annan garant ska uppfylla kravet om minst kreditvärdighet),
- b) utförarens revisor lämnar en sådan förklaring att Göteborgs Stad kan anse att det är klarlagt att utföraren innehar motsvarande ekonomisk stabilitet,
- c) lånelöfte från bank som gäller till det att utföraren fått tillräcklig kreditvärdighet,
- d) UC Objektiv (beställs av sökande genom UC AB).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om kommunen har haft fog för att avslå CDEKL:s ansökan om att bli utförare av daglig verksamhet med motiveringen att varken CDEKL eller dess garant Vägen ut uppfyller uppställda krav på ekonomisk och finansiell ställning.

Kommunen har inte kunnat inhämta kreditrating för CDEKL, som är en ekonomisk förening utan skyldighet att registrera årsredovisning.

Kommunen har vidare bedömt att de kompletterande handlingar som CDEKL har lämnat in inte styrker att CDEKL klarar av att genomföra uppdraget utan risk för störningar, bl.a. då inlämnad årsredovisning visar på begränsad likviditet och begränsat fritt eget kapital. Förvaltningsrätten ifrågasätter varken att kommunen har kompetensen att göra sådana ekonomiska bedömningar som gjorts eller bedömningarna som sådana. Förvaltningsrätten delar därför kommunens bedömning att de handlingar som CDEKL lämnat in till styrkande av sin egen finansiella ställning inte kan sägas visa att kravet i punkt 1.3.4 i förfrågningsunderlaget är uppfyllt.

Till styrkande av att Vägen ut uppfyller kravet på ekonomisk och finansiell ställning har CDEKL vidare endast lämnat in ett revisorsintyg. Intyget är

mycket kortfattat och innehåller i princip bara informationen att bedömningen om jämförlig kreditvärdighet har baserats på Vägen uts årsredovisning per den 31 december 2018. Mot bakgrund av detta och att CDEKL inte har lämnat in någon annan handling till styrkande av Vägen uts ekonomiska situation, kan CDEKL inte anses ha klarlagt att Vägen ut har en sådan ekonomisk stabilitet som krävs för att kravet på ekonomisk och finansiell ställning i förfrågningsunderlaget ska vara uppfyllt.

Sammanfattningsvis kan förvaltningsrätten inte komma fram till annat än att kommunen har gjort en korrekt bedömning att inte anta CDEKL som leverantör. Det saknas därmed grund för att besluta om rättelse. Ansökan om rättelse ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Susanne Nilsson
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Alexander Dahlman.



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 nyårs-afton, 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 rätts-tillämpningen.
- 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.