



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2016-06-27
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2675-16

SÖKANDE

Patric Wolff's Måleri AB, 556433-5395
Ågatan 30
431 35 Mölndal

MOTPART

Göteborgs Stad, Lokalnämnden
Box 5163
402 26 Göteborg

KONKURRENSVERKET	
2016-06-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Ombud: Advokat Roland Adrell och jur. kand. Mohamed Hama Ali
Gärde Wesslau Advokatbyrå AB
Kungstorget 2
411 17 Göteborg

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 411283

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
Telefax
031 - 711 78 59
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Lokalnämnden i Göteborgs Stad (nedan lokalnämnden) genomför en upphandling av målning och tvättning av fasader och tak samt diverse yttre snickerier på Stora Färgen lägergård. Av tilldelningsbeslut och beslut vid prövning av anbudsgivare, båda daterade den 10 mars 2016, framgår att anbudet från Patric Wolff's Måleri AB inte har utvärderats eftersom bolaget har rating 17 enligt Creditsafe och därför inte uppfyller kravet på ekonomisk ställning enligt AFB.522.

YRKANDEN M.M.

Patric Wolff's Måleri AB ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande. Bolaget har drivits i 26 år utan att gå i konkurs och har utfört arbeten för 8 -10 miljoner kr för bl.a. Bostadsbolaget år 2013. Lokalnämndens beslut baseras på en kreditupplysning som har påverkats av bolagets förluster år 2014. Lokalnämnden har inte tagit hänsyn till bolagets kapital eller hur år 2015 har gått. Omsättningen år 2015 uppgick till 10,4 miljoner kr och då återstår en slutfakturering om 500 000 kr. Det balanserade resultatet är 1, 852 miljoner kr. Såväl bolagets eget kapital som vinsten enligt bokslutet överstiger 1 miljon kr. Enligt LOU är det dessutom möjligt att ha andra kapitalstarka företag med sig som hjälper till, vilket lokalnämnden ska ta hänsyn till. Det aktuella arbetet är relativt litet och det medför inga problem att genomföra arbetet med ett kapital som uppgår till mer än två miljoner kr. Eftersom bolaget har lämnat lägst anbudspris ska bolaget tilldelas kontraktet.

Lokalnämnden anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Patric Wolff's Måleri AB har inte angett något precist yrkande och har inte heller konkretiserat på vilket sätt det finns grund för ingripande enligt LOU. Vad gäller kravets utformning kan konstateras att lokalnämnden som

upphandlande myndighet har stor frihet att utforma upphandlingen inom de ramar som följer av de allmänna principerna för offentlig upphandling (jfr RÅ 2002 ref. 50 och RÅ 2010 ref. 78). Kravet på ekonomisk ställning är transparent och innebär att leverantörer behandlas likvärdigt och icke-diskriminerande. Bolagets kreditvärdighet avviker väsentligt från det uppställda kravet och uppfyller därmed inte kravet avseende styrkande av ekonomisk ställning. Att utvärdera och anta anbudet skulle innebära att lokalnämnden agerar i strid med bestämmelserna i 1 kap. 9 § LOU. Ansökan ska därför avslås (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 17 oktober 2012 i mål nr 851 -- 854-12).

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag 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 har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Utredning i målet

I punkt AFB.522 i de administrativa föreskrifterna anges följande.

Ekonomisk ställning

Anbudsgivare ska minst inneha rating 40 (kreditvärdig) hos Creditsafe AB eller motsvarande i det land där han är registrerad. I de fall anbudsgivaren har riskklassificering/rating mellan 30 och 40 enligt ovan, kan anbudsgivare ändå anses uppfylla detta krav under förutsättning att Lokalförvaltningen kan anse att det är klarlagt att anbudsgivaren innehar motsvarande ekonomiska stabilitet, t.ex. genom en fördjupad utredning.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i samma lag. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

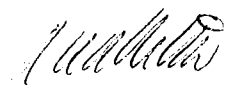
Det kan inledningsvis konstateras att en upphandlande myndighet har rätt att ställa krav på en leverantör i fråga om dennes ekonomiska kapacitet. Kravet måste stå i proportion till och ha samband med det objekt som upphandlas. Bevis på en leverantörs ekonomiska kapacitet kan bl.a. utgöras av uppgifter om bolagets samlade omsättning, balansräkning eller intyg från banken. En viss rating/riskklassning kan också ge en god bild av ett företags ekonomiska förhållanden.

Patric Wolff's Måleri AB har bl.a. anfört att lokalnämndens bedömning uteslutande har baserats på bolagets riskklassificering. Förvaltningsrätten kan konstatera att en upphandlande myndighet måste göra en individuell bedömning av varje anbudsgivares ekonomiska förhållanden (jfr bl.a. RÅ

2005 ref. 47). Det har inte gjorts gällande att en sådan bedömning har gjorts och skullkravets utformning ger inte heller utrymme för en sådan bedömning om riskklassificeringen understiger 30. Detta är inte förenligt med LOU.

En förutsättning för ingripande enligt LOU är dock att Patric Wolff's Måleri AB visat att bristen har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Patric Wolff's Måleri AB har gett in en balansrapport och ett intyg från bolagets revisor till stöd för sin talan. Balansrapporten omfattar olåsta redovisningsperioder och avser endast januari – augusti 2015, vilket inte ger tillräckligt med underlag för en bedömning av om bolagets ekonomiska kapacitet är tillräcklig. Intyget från bolagets revisor innehåller en upplysning om att siffrorna inte är reviderade och därför kan komma att ändras. Inte heller detta ger således tillfredställande underlag för en sådan bedömning. Förvaltningsrätten gör mot denna bakgrund bedömningen att Patric Wolff's Måleri AB inte har visat att bolaget har lidit eller riskerat att lida skada på grund av att lokalnämnden enbart har baserat sin bedömning på informationen från Creditsafe AB. Ansökan ska därför avslås.

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



Ann Rittri
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Kristin Palm.



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.