



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
Föredragande Ann Liljedal

DOM
2014-12-16
Meddelad i
Falun

Mål nr
4425-14

Sida 1 (5)

KONKURRENSVERKET	
2014-12-16	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Agima Management AB, 556846-9216
Sankt Eriksgatan 113
113 43 Stockholm

MOTPART

Lantmäteriet
801 82 Gävle

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Agima Management AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 125638

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Lantmäteriet genomför en upphandling av "Konsultjänster inom GIS och geodata" (ärendenummer 104-014/172). Upphandlingen, som omfattar sju separata kompetensområden, genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut för "Kompetensområde 2 – Utrednings- och kravarbete" fattades den 2 september 2014, varvid anbudet från Agima Management AB (Bolaget) förkastades och tre andra leverantörer tilldelades kontraktet.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen avseende kompetensområde 2 ska rättas på så sätt att Bolagets anbud inte ska förkastas i kvalificeringen i steg 1, utan gå vidare till utvärderingen i steg 2. I andra hand yrkar Bolaget att upphandlingen avseende kompetensområde 2 ska göras om. Till stöd för sin ansökan anför Bolaget i huvudsak följande. Lantmäteriet har felaktigt förkastat Bolagets anbud. Bolaget uppfyllde det obligatoriska kravet på ekonomisk och finansiell ställning under perioden för anbudsprövning. Förfrågningsunderlaget brister även i transparens, eftersom det inte var närmare preciserat när det aktuella kravet skulle vara uppfyllt. Hade förfrågningsunderlaget varit tydligare hade Bolaget utformat anbudet på ett annat sätt. Det upphandlade avtalet är av stor vikt för Bolaget.

Lantmäteriet bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Kravet på ekonomisk och finansiell ställning är tydligt beskrivet. Vid anbudsöppnandet uppfyllde inte Bolaget nämnda skallkrav, varför Lantmäteriet rätteligen förkastade Bolagets anbud. Upphandlingen har även i övrigt skett i enlighet med LOU och de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna som gäller för upphandling.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter den grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Bolaget anfört är visat att Lantmäteriet har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Bolaget lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Lantmäteriet har förkastat Bolagets anbud med hänvisning till att Bolaget inte uppfyller det obligatoriska kravet rörande ekonomisk och finansiell ställning.

Bolaget har gjort gällande att upphandlingen brister i transparens eftersom det inte är möjligt att utifrån förfrågningsunderlaget dra någon slutsats kring vid vilken tidpunkt prövningen av anbudsgivarnas ekonomiska och finansiella ställning ska ske. Om Lantmäteriet uttryckligen angett i förfrågningsunderlaget att kreditprövningen skulle ske omedelbart efter anbudstidens utgång hade Bolaget anpassat sitt anbud därefter. Fram till och med den 29 juni 2014 hade Bolaget en rating som motsvarade 39 poäng. Sedan den 30 juni 2014 innehar Bolaget en rating motsvarande 77 poäng. Bolaget har alltså haft en rating motsvarande 77 poäng under tiden för anbudsprövningen. Lantmäteriet har således gjort fel som förkastat Bolaget.

Lantmäteriet har å sin sida gjort gällande att kravet på ekonomisk och finansiell ställning är tydligt skrivet och att nivån på kravet relativt sett är lågt. Av Bolagets anbud framgick att Bolaget dagen för anbudsöppning den, dvs. dagen efter sista anbudsdag, endast uppnådde 39 poäng och där-

med inte uppfyllde nämnda skall-krav. Bolaget kvalificerade sig därmed inte till utvärdering. Det måste vara de uppgifter som framkommer vid anbudstillfället/anbudsöppningen som ska ligga till grund för om anbudet kvalificeras eller inte. Att ta hänsyn till förändringar hos anbudsgivare som skett tre veckor efter sista anbudsdag den 10 juni 2014 är en orimlighet och kan inte vara förenligt med upphandlingsrätten.

När en anbudsgivare som i förevarande fall gör gällande flera skäl för ingripande enligt LOU bör förvaltningsrätten i första hand pröva de grunder som hänför sig till upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Förvaltningsrätten har därför inledningsvis att ta ställning till om det obligatoriska kravet avseende ekonomiskt och finansiell ställning är tillräckligt tydligt beskrivet i förfrågningsunderlaget för att en normalt omsorgsfull leverantör ska kunna förstå vad som krävs för kravuppfyllelse i denna del. För det fall förvaltningsrätten kommer fram till att det aktuella kravet uppfyller de krav som ställs i LOU och unionsrätten, har förvaltningsrätten att pröva om Bolaget uppfyllt detta.

I avsnitt 2.1.8. "Ekonomisk och finansiell ställning" i förfrågningsunderlaget anges att det är ett obligatoriskt krav i upphandlingen att leverantören skall ha en aktuell rating av minst 40 poäng enligt Credit Safe i Sverige AB. Vidare anges under avsnitt 1.5. "Upphandlingsförfarande" under rubriken "Upphandlingsprocessen i korthet" att upphandlingsprocessen i korthet ser ut enligt följande.

1. Annonsering.
2. Besvarande av frågor under anbudstiden.
3. Anbud inkommer.
4. Anbud öppnas efter sista anbudsdag.
5. Bedömning sker i två steg. Anbud måste uppfylla alla krav i steg 1 för att gå vidare till steg 2.

Steg 1 – Kvalificering ("Krav på Leverantören" och "Krav på tjänsten")

Steg 2 – Utvärdering av kvarvarande anbud.

6. Tilldelningsbeslut fattas och samtliga anbudsgivare meddelas detta.
7. Avtal tecknas tidigast efter att tio (10) kalenderdagar har passerats från det att meddelande om tilldelningsbeslut har skickats.

Avtalet träder i kraft när båda parter undertecknat avtalet.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Enhet 2

DOM

Vad gäller frågan om förfrågningsunderlaget uppfyller kravet på transparens konstaterar förvaltningsrätten att det tydligt framgår av förfrågningsunderlaget att det är ett obligatoriskt krav i upphandlingen att leverantören ska ha en aktuell rating av minst 40 poäng enligt Credit Safe i Sverige AB. Vad härefter gäller frågan vid vilken tidpunkt kravet ska vara uppfyllt gör förvaltningsrätten följande bedömning. Av praxis framgår att om inget särskilt anges i förfrågningsunderlaget ska skalkrav som huvudregel vara uppfyllda vid anbudstidens utgång, eller vid tiden för anbudsingivandet (se bl.a. Kammarrätten i Göteborgs dom den 11 december 2014 i mål nr 3688-14). Med beaktande härav och då det i förfrågningsunderlaget uttryckligen anges att anbud måste uppfylla alla kvalificeringskrav för att gå vidare till utvärderingen, finner förvaltningsrätten att det för en normalt omsorgsfull leverantör måste stå klart att kravet på ekonomisk och finansiell ställning ska vara uppfyllt vid anbudstidens utgång. Mot denna bakgrund och då Bolaget inte heller påstått att kravet skulle vara oproportionerligt, saknas skäl för ingripande på denna grund.

Vad gäller frågan om Bolaget uppfyllt kravet på ekonomisk och finansiell ställning konstaterar förvaltningsrätten att det i målet är ostridigt att Bolaget inte uppfyllde det aktuella kravet vid anbudstidens utgång. Med beaktande härav och då Lantmäteriet inte haft någon skyldighet att begära in ett förtydligande eller komplettering av lämnade uppgifter (jfr. 9 kap. 8 § LOU och avsnittet 1.5. "Upphandlingsförfarande" under rubriken "Förutsättningar för att anta anbud" i förfrågningsunderlaget) finner förvaltningsrätten att det inte heller på denna grund finns skäl för ingripande. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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



Lina Nilsson Levin
förvaltningsrättsfiskal



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. 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.