



SÖKANDE

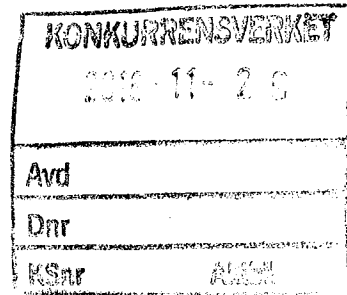
MediCarrera SL, ESB-63117659
Paseo de Gracia 6, 2-2
080 07 Barcelona, Spanien

MOTPART

Region Västernorrland
871 85 Härnösand

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan

BAKGRUND

Region Västernorrland (regionen) genomför en upphandling avseende språkundervisning i svenska för utländsk personal inom hälso- och sjukvården. Totalt har tre leverantörer lämnat anbud varav Folkuniversitetet, Stiftelsen Kursverksamheten vid Umeå universitet ansetts uppfylla samtliga ska-krav och tilldelats kontraktet. MediCarrera SL (bolaget) och en ytterligare leverantör som lämnat anbud i upphandlingen har inte bedömts uppfylla samtliga ska-krav.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar dels att kvalificeringen och utvärderingen av anbuden ska göras om varvid bolagets anbud ska ingå i utvärderingen och dels att ett nytt tilldelningsbeslut ska upprättas. Till stöd för sin ansökan anför bolaget i huvudsak följande. Av upphandlingsrapporten framgår att bolaget inte har kvalificerat sig till utvärderingen på grund av bristande kreditvärdighet. I punkt 2.2.8 i upphandlingsrapporten har regionen uppgett följande.

”Medicarrera inkom med ett förtydligande med ett kreditomdöme som visar kredit mot säkerhet varför de ej godkändes och de gick ej vidare till utvärdering av tjänst.”

Regionen har missförstått bolagets kreditupplysning från Creditsafe. I kreditupplysningen nämns inte något om kredit mot säkerhet. Bolaget har enligt kreditupplysningen kreditbetyg fyra på en tiogradig skala och det står att bolaget är kreditvärdiga till ett belopp om 2 000 euro. Genom ska-krav 2.1.4 i förfrågningsunderlaget villkoras leverantörens ekonomiska ställning. Av kravet framgår att det med god ekonomisk ställning avses lägst kreditomdömet kreditvärdig enligt Creditsafes rating eller motsvarande omdöme från ett annat kreditupplysningsföretag. Enligt regionen är bolagets kreditbetyg inom intervallet 15 – 39 och motsvarar kreditomdömet kredit mot säkerhet. Bolaget har kontaktat Creditsafe genom e-post och frågat vilket intervall

inom den svenska betygsskalan som bolagets kreditbetyg C och ”moderate risk” motsvarar. Creditsafe har svarat att det motsvarar betyget kreditvärdig inom intervallet 40 – 59. Det råder inget tvivel om att regionen har gjort en felaktig tolkning av bolagets kreditbetyg och att bolagets anbud har uteslutits från utvärderingen på felaktiga grunder. Vidare hävdar regionen att bolagets kreditupplysning är inaktuell vilket regionen inte har anfört vid tilldelningsbeslutet. Längst ner på varje sida i kreditupplysningen står det vilket datum och klockslag som kreditbedömningen gjordes. Den gjordes den 4 maj 2018 kl. 09.45. och är därmed giltig. Om regionen tecknar avtal i enlighet med tilldelningsbeslutet kommer bolaget att lida skada eftersom bolagets anbud har uteslutits från utvärderingen på felaktiga grunder – Till stöd för talan åberopas en förteckning över Creditsafes internationella ratingskala för kreditbedömning.

Regionen bestrider bifall till bolagets ansökan och anför i huvudsak följande. Tolkningen och jämförelsen av skalorna har genomförts på ett korrekt sätt. Kreditbetyg fyra motsvarar kreditbetyg C, moderate risk, och intervallet 15 – 39. Detta innebär kreditomdömet kredit mot säkerhet på den svenska betygsskalan. Bolaget uppnår därför inte kreditomdömet kreditvärdig och uppfyller inte kravet om god ekonomisk ställning. Om domstolen skulle bedöma att regionen har tolkat kreditbetyget fel har bolaget ändå inte uppfyllt det aktuella kravet. Ett kreditomdöme är en färskvara och det inlämnade kreditomdömet gäller för 2014. Bolaget har genom att lämna in en inaktuell kreditupplysning därför inte visat att det uppfyller kravet om god ekonomisk ställning. Upphandlingen strider inte mot LOU eller de principer som bär upp lagstiftningen. Vad bolaget har anfört och åberopat visar inte att bolaget uppfyller krav 2.1.4. Det föreligger därmed inga skäl för ingripande enligt LOU och ansökan om överprövning ska avslås. – Till stöd för sin talan åberopas bolagets kreditupplysning.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 (20 kap. 6 § LOU).

Utredningen i målet

Av ska-krav 2.1.4 första stycket i förfrågningsunderlaget framgår följande.

”Det är viktigt att Leverantören har ekonomiska förutsättningar att fullgöra uppdraget under den tid som avtalet gäller. Leverantören ska därför ha god ekonomisk ställning. Med god ekonomisk ställning avses lägst kreditomdömet ”Kreditvärdig” enligt Creditsafes rating eller motsvarande omdöme från ett annat kreditupplysningsföretag.”

Av Creditsafes internationella ratingskala för kreditbedömning, Common Score, framgår att rating C motsvarar kreditomdömet kreditvärdig på den svenska betygsskalan för kreditbedömning.

Av bolagets inlämnade kreditupplysning framgår att bolaget har rating C, enligt Creditsafes internationella ratingskala för kreditbedömning.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagstiftningen eller någon av de gemenskapsrättsliga bestämmelser-

na som bär upp denna lagstiftning samt att den som begär överprövning lidit eller i vart fall riskerat att lida skada av den upphandlande myndighetens brott mot LOU. Prövningen är begränsad till vad sökanden har anfört till stöd för sin talan (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Bolagets anbud har diskvalificerats i upphandlingen utifrån att det inte bedöms uppfylla ska-krav 2.1.4 i förfrågningsunderlaget. Kravet föreskriver att leverantören lägst ska ha kreditomdömet kreditvärdig enligt Creditsafes rating eller motsvarande omdöme från ett annat kreditupplysningsföretag.

Av handlingarna i målet framgår att bolaget har kreditbetyg fyra som motsvarar rating C enligt Creditsafes internationella ratingskala för kreditbedömning. Av samma ratingskala framgår att rating C motsvarar kreditomdömet kreditvärdig på den svenska betygsskalan för kreditbedömning. Bolaget uppnår därmed kreditomdömet kreditvärdig som föreskrivs i ska-krav 2.1.4.

Regionen har emellertid anfört att bolagets kreditomdöme gäller för 2014 och att bolaget genom att lämna in en inaktuell kreditupplysning inte uppfyller krav 2.1.4. Bolaget har å sin sida uppgett att det längst ned på varje sida i kreditupplysningen står att kreditbedömningen är gjord den 4 maj 2018 och därför är giltig. Av handlingarna framgår inte närmare vad denna tidsangivelse avser. Enligt förvaltningsrättens mening är det således inte visat att denna tidsangivelse innebär att bolagets kreditupplysning redovisar aktuella ekonomiska förhållanden i bolaget. Bolaget har därmed inte visat att det uppfyller krav 2.1.4 om god ekonomisk ställning.

Förvaltningsrätten finner sammantaget att det som bolaget anfört i målet inte visar att upphandlingen har genomförts i strid med LOU eller några andra gemenskapsrättsliga principer. Några skäl att ingripa mot upphandlingen föreligger således inte. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Kerstin Widmark
rådman

Målet har föredragits av föredragande juristen Sara Eckerman.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, 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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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 (2007:1091) om offentlig upphandling, 16 kap.
- lag (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, 16 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.