



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1  
 Maria Persson

**DOM**  
 2014 -12- 0 1  
 Meddelad i  
 Malmö

Mål nr  
 9393-14

**SÖKANDE**

JKN Entreprenad AB, 556798-1088  
 Norra Bjärlövsvägen 12  
 291 95 Färlöv

**MOTPART**

Kristianstads kommun  
 291 80 Kristianstad

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2014 -12- 0 2	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Kristianstads kommuns upphandling av inhyrning av entreprenadmaskiner med förare – grävmaskin på band – får inte avslutas förrän rättelse gjorts på så sätt att anbudet från JKN Entreprenad AB ska tas upp till fortsatt prövning varvid Kristianstads kommun ska göra en individuell bedömning av bolagets finansiella och ekonomiska ställning.

Dok.Id 227662

**Postadress**  
 Box 4522  
 203 20 Malmö

**Besöksadress**  
 Kalendegatan 6

**Telefon**  
 040-35 35 00

**Telefax**  
 040-97 24 90

**E-post:** forvaltningsrattenimalmo@dom.se

**Expeditionstid**  
 måndag – fredag  
 08:00-16:00

## **BAKGRUND**

Kristianstad kommun, C4 Teknik, genomför en upphandling av ramavtal för inhyrning av entreprenadmaskiner med förare – grävmaskin på hjul och grävmaskin på band – TN 2014/903. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslut har anbudet från JKN Entreprenad AB förkastats med hänvisning till att bolaget inte har minst rating 60 hos Creditsafe i Sverige AB (Creditsafe).

## **YRKANDE OCH INSTÄLLNING**

**JKN Entreprenad AB (JKN)** har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att prövningen av JKN:s finansiella och ekonomiska ställning görs om. Som grund för sin talan har anförts följande.

I punkten 3.1.5 i förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivare ska ha minst 60 poäng utifrån den bedömning som sker hos kreditratingföretaget Creditsafe. Någon uppgift om att det kan styrkas på alternativt sätt framgår inte av handlingarna. JKN har av Creditsafe tilldelats 55 poäng. Anledningen till att JKN har tilldelats lägre poäng än 60 poäng är att JKN har gjort omfattande investeringar i sin maskinpark för att kunna uppfylla kommunens och andra beställares krav på moderna och miljöanpassade maskiner. Utifrån det meddelade tilldelningsbeslutet framgår att någon individuell prövning av anbudsgivarnas ekonomi inte har gjorts utan att detta skett endast utifrån Creditsafes rating. JKN har således inte haft någon möjlighet att med eget material bemöta vad kommunen har inhämtat för underlag från Creditsafe. Kommunen har således inte haft tillräckligt med underlag för att göra en sådan individuell prövning som krävs. Att det krävs en individuell prövning framgår av RÅ 2005 ref. 47. Utifrån de priser som JKN har lämnat i upphandlingen hade JKN vunnit upphandlingen gällande bandgrävare och kommit på andra plats gällande hjulgrävare. Uti-

från detta lider eller riskerar JKN att lida skada för det fall rättelse inte sker på så vis att JKN tillåts att delta i upphandlingen.

**Kommunen** har anfört följande. Kommunen yrkar för egen del att upphandlingen ska göras om. Kommunen konstaterar att skrivningen i punkten 3.1.5 *Finansiell och ekonomisk ställning* kan bli föremål för tolkning och därmed i vissa delar vara otydlig d.v.s. inte tillräckligt förutsägbar och transparent enligt LOU. Med hänsyn till att skrivningen kan ha haft betydelse för såväl presumtiva anbudsgivare som anbudsgivare är inte rättelse möjlig åtgärd utan upphandlingen bör göras om. Kommunen vill emellertid framhålla att ingen anbudsgivare under den period då frågor kunnat ställas har ifrågasatt skrivningen.

#### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

I förfrågningsunderlaget anges i punkt 3.1.5 *Finansiell och ekonomisk ställning* att anbudsgivare ska ha ekonomiska förutsättningar för uppdraget. På begäran ska anbudsgivare skicka årsredovisningar till den upphand-

lande enheten samt kunna visa att leverantören har den finansiella ställning som krävs för att kunna genomföra uppdraget. Anbudsgivaren ska ha minst rating 60 enligt Creditsafe. Nystartade företag och andra organisationer samt företag under bildande som inte omfattas av rankingsystemet, kan bifoga handlingar som styrker att företaget har begärd ekonomisk och finansiell stabilitet. Kommunen kommer att analysera de bevis som lämnas för att bedöma om anbudssökande kan anses uppfylla beställarens krav.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I de av kommunen meddelade tilldelningsbesluten anges att JKN inte uppfyller kravet på att inneha minst rating 60 enligt Creditsafe och att anbudet med anledning härav inte utvärderas vidare. Av punkten 3.1.5 i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren ska ha minst rating 60 enligt Creditsafe. JKN har rating 55 hos Creditsafe. Såvitt framgår av tilldelningsbesluten och kommunens yttrande har någon erforderlig individuell bedömning av JKN:s finansiella ställning inte gjorts. Detta förfarande har fått till följd att JKN inte har haft möjlighet att med egen utredning bemöta de upplysningar som kommunen inhämtat och det kreditomdöme som Creditsafe lämnat (se bl.a. RÅ 2005 ref. 47).

Av tilldelningsbesluten framgår att en anbudsgivare har antagits i respektive del. För att ett ingripande enligt LOU över huvud taget ska bli aktuellt krävs det att JKN lidit eller kan komma att lida. Eftersom JKN hade placerat sig på andra plats, i delen grävmaskin på hjul, om anbudet utvärderats innebär det att GDL Transport AB alltså skulle inneha en första plats. Härav följer att JKN inte har lidit eller kan komma att lida skada i den mening som avses i 16 kap. LOU vad grävmaskiner på hjul. Förvaltningsrätten saknar därmed anledning att på talan av JKN besluta om ingripande i delen grävmaskin på hjul.

Vad gäller delen grävmaskin på band får JKN anses ha visat att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Det finns därför förutsättningar för ingripande enligt LOU i denna del. Den brist som konstaterats d.v.s. att JKN:s anbud har förkastat kan inte anses ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede utan endast påverkat prövningen av JKN:s anbud. Det är därför tillräckligt att upphandlingen rättas, i delen grävmaskin på band, på sådant sätt att JKN:s anbud ska tas upp till fortsatt prövning varvid kommunen ska göra en individuell bedömning av JKN:s ekonomiska förhållanden.

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



Jan Bratt



# 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 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.