



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**
Enhet 1

DOM
2013-03-22
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
792-13
Domare 1:2

SÖKANDE

Blackbox Videoproduktion AB, 556354-4336
Rökerigatan 18
121 62 Johanneshov

MOTPART

Jordbruksverket
551 82 Jönköping

KONKURRENSVERKET	
2013 -03- 2 6	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Jordbruksverket genomför en upphandling av filmare. Den är uppdelad på två områden; Reportage & studioinspelning (1) och Dokumentation & streaming (2) och genomförs som ett förenklat förfarande enligt LOU. Anbud har kunnat lämnas på ett eller båda områdena. Sista anbudsdag var den 17 december 2012. Områdena har utvärderats vart och ett för sig.

Vid genomgång av lämnade anbud har Jordbruksverket bedömt att Blackbox Videoproduktion AB (Blackbox), som hade lämnat anbud på båda områdena, inte uppfyllde kvalificeringskravet kreditvärdighet i förfrågningsunderlagets punkt 2.5.3.1 Prövning av anbudsgivarens ekonomiska ställning. Däri angavs att granskningen omfattar följande:

Dok.Id 95445

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00

E-post:
forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

-Ekonomisk ställning

Anbudsgivaren ska vid tiden för sista anbudsdagen inneha riskklass om lägst 40, vilket innebär ratingen "Kreditvärdig" enligt Creditsafe eller motsvarande från annat kreditupplysningsföretag. Eller på annat sätt bevisa att företagets ekonomiska ställning motsvarar krav ställda för denna grad av rating.

Anbudsgivare uppmanas att själv undersöka sin kreditrating inför anbudsgivningen. För det fall en anbudsgivare saknar rating eller har lägre rating än ovan kommer en individuell bedömning för eventuellt godkännande ske. För att möjliggöra en sådan bedömning, ska till anbudet bifogas en sådan förklaring att det kan anses klarlagt att anbudsgivare har motsvarande ekonomisk stabilitet, samt någon av nedanstående handlingar:

- a) Garanti från moderbolag eller annan garant gällande anbudsgivarens ekonomiska stabilitet. Sådant intyg ska bifogas anbudet och vara undertecknat av moderbolagets eller garantens firmatecknare. Efterfrågad riskklassificering samt kraven ovan ska i dessa fall på motsvarande sätt redovisas och uppfyllas av garanten.
- b) Nystartade företag ska redovisa sin ekonomiska ställning och styrka att de har tillräcklig ekonomisk och finansiell ställning för att fullgöra uppdraget under avtalstiden. Bevis kan utgöras av senaste resultaträkning, bankgaranti eller revisorsintyg. Med nystartat företag avses ett företag som är i uppstartsfasen, det vill säga högst två år efter registrering av företag hos Bolagsverket, eller för utländskt företag motsvarande myndighet i hemlandet.
- c) För sådana företag som inte omfattas av ratingsystem exempelvis enskild firma, förening eller stiftelse ska senaste bokslut bifogas.

Jordbruksverket förbehåller sig rätten att kontrollera om anbudsgivaren uppfyller kreditvärdighet. OBS, om anbudsgivaren inte uppfyller ovanstående krav vid kontroll kan detta leda till att anbudet förkastas.

YRKANDEN M.M.

Blackbox ansöker om överprövning och yrkar att deras anbud ska prövas på samma villkor som övriga anbudsgivares. Om det inte görs kommer de att lida avsevärd skada. Bolaget anför i huvudsak följande. Rating kontroll-

erades med Creditsafe i samband med budgivningen. De upplyste att Blackbox saknade notering, men att en ny notering var förestående. Då bolaget under hela föregående verksamhetsår gick mycket bra var de förvissade om en notering motsvarande 40 eller högre, vilket också blev fallet. De anser att de borde ha fått en signal från Jordbruksverket om att ratingen vid budöppningen inte var tillfredsställande, då man inte var bunden att förkasta anbudet. Bolaget har under två års tid varit Jordbruksverkets partner och levererat tjänster och videoproduktioner. Under avtalstiden har bolaget oklanderligt gett service och skött ekonomi helt enligt avtalet.

Jordbruksverket anser att det har funnits grund för att förkasta anbudet enligt punkten 2.5.3.1 och anför till stöd för det följande. Blackbox har i sitt anbud angett att bolaget uppfyller ställda krav på kreditvärdighet. I samband med att Jordbruksverket kontrollerade denna uppgift visade det sig att bolaget hade ” Ingen ratingberäkning”. Bolaget hade inte bifogat något intyg från moderbolaget eller några handlingar som skulle kunna styrka bolagets ekonomiska stabilitet. Bolaget har därför inte uppfyllt kravet på kreditvärdighet och anbudet förkastades. Blackbox hävdar att de har kontrollerat sin rating gentemot Creditsafe i samband med budgivningen. Enligt anbudet kan det inte utläsas att sådan kontroll har gjorts av Blackbox. Först den 4 februari 2013, dvs. efter sista anbudsdagen den 17 december 2012, har bolaget höjt sin kreditvärdighet i Creditsafe.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Av 15 kap. 2 § LOU framgår att för förenklade upphandlingar gäller även bl.a. 1 kap. och 16 kap. LOU.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

I 16 kap. 4 § LOU anges bl.a. följande. Efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår bl.a. följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om det av Jordbruksverket uppställda kvalificeringskravet i fråga om ekonomisk stabilitet är förenligt med de grundläggande principerna om proportionalitet, transparens och likabehandling.

Förvaltningsrätten bedömer det vara förenligt med principen om proportionalitet att ställa krav på att en leverantör visar sin ekonomiska förmåga. Så som kravet på bevisning har utformats i den aktuella upphandlingen är det i överensstämmelse med upphandlingslagstiftningen och dess principer. Blackbox har inte på något av de alternativa sätt som förfrågningsunderlaget gav möjlighet till visat att företagets ekonomiska ställning motsvarade det ställda kravet. Jordbruksverket har därmed haft fog för att anse Blackbox inte vara kvalificerade för att få sitt anbud utvärderat och ansökan om överprövning ska avslås.

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

Lena Schön-Barkestam
Lena Schön-Barkestam