



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I FALUN**  
 Enhet 2  
 Ann-Louise Jonsson

**DOM**  
 2013-03-08  
 Meddelad i  
 Falun

Mål nr  
 5517-12

**SÖKANDE**

Grytnäs Projekt AB, 556381-7088  
 Box 42  
 791 21 Falun

**MOTPART**

Gagnefsbostäder Aktiebolag, 556527-7463  
 Gagnefsbostäder  
 785 80 Gagnef

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2013-03-11	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Grytnäs Projekt AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 79398

**Postadress**  
 Box 45  
 S-791 21 Falun

**Besöksadress**  
 Kullen 4

**Telefon**  
 023-383 00 00  
**E-post:** forvaltningsrattenifalun@dom.se

**Telefax**  
 023-383 00 80

**Expeditionstid**  
 måndag – fredag  
 08:00-12:00  
 13:00-16:00

### BAKGRUND

Gagnefsbostäder AB (i det följande Gagnefsbostäder) genomför en upphandling avseende "Nybyggnad av bostäder inom Gagnefs kommun" (diarienummer 2012/24 TE). Upphandlingen avser en totalentreprenad och genomförs i form av öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut meddelades den 11 december 2012 varvid anbudet från DB Bygg AB (i det följande DB Bygg) antogs utifrån tilldelningsgrunden lägsta pris.

### YRKANDEN M.M.

**Grytnäs Projekt AB (i det följande Bolaget)**, som lämnat anbud med näst lägsta pris i upphandlingen, ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att utvärderingen görs om utan beaktande av anbudet från DB Bygg. Bolaget anför som grund för sin talan i korthet följande. DB Bygg har inte visat att man uppfyller skall-kravet i AFB.51 gällande en stabil ekonomisk ställning. DB Bygg har inte gett in ett sådant intyg som krävs och det har inte heller framkommit att DB Bygg skulle ha kompletterat eller förtydligat anbudet med sådan handling. Anbudet borde därmed ha förkastats och Bolaget har lidit skada till följd av Gagnefsbostäders förfarande.

**Gagnefsbostäder** motsätter sig ansökan och anför i korthet följande till stöd för sin inställning. Syftet med skall-kravet i AFB.51 är att säkra att anbudsgivaren har en sådan ekonomi att uppdraget kommer att kunna genomföras. DB Bygg har visserligen bifogat intyg eller kreditomdöme som varit äldre än två månader, men Gagnefsbostäder har - i enlighet med 9 kap. 8 § LOU och vad som anges i förfrågningsunderlaget - kontrollerat att DB Bygg uppfyller skall-kraven i AFB.51 avseende en stabil ekonomisk ställning. De kompletteringar eller förtydlianden som Gagnefsbostäder har inhämtat från DB Bygg är av marginell art och förenliga med LOU. DB Bygg har dessutom i checklista till anbudet bekräftat att de uppfyller D&B minst A eller UC minst riskklass 3 eller motsvarande. Gagnefsbostäder har

även begärt en förklaring från DB Bygg i enlighet med 12 kap. 3 § LOU med anledning av anbudets onormalt låga pris.

### SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

För att förvaltningsrätten ska kunna besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först efter att rättelse har gjorts, måste Bolaget visa att Gagnefbostäder har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Bolaget lidit skada eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna i LOU innebär att en upphandlande myndighet 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). En upphandlande myndighet har rätt att ställa krav på anbudsgivarnas ekonomiska kapacitet (11 kap. 2 § LOU) och ange de bevis som ska visas upp (11 kap. 7 § LOU). Om en leverantör har ett godtagbart skäl för att inte visa de handlingar och uppgifter som den upphandlande myndigheten begär, får leverantören visa sin ekonomiska kapacitet med någon annan handling som den upphandlande myndigheten finner lämplig (11 kap. 9 § LOU).

I upphandlingsföreskrifterna (AFB.51) anges följande vad gäller ekonomiska ska-krav.

*"Anbudsgivare ska ha en stabil ekonomisk ställning för aktuellt uppdrag. Anbudsgivare ska därmed ha värdering hos Dun & Bradstreet med minst kreditbetyg A eller Upplysningscentralens företagsupplysning (UC) med minst riskklass 3 (tre), eller motsvarande.*

*Anbudsgivare visar att kravet är uppfyllt genom att med anbud inge intyg från bank eller kreditupplysningsföretag, ej äldre än 2 (två) månader räknat från sista anbudsdag.*

*Om anbudsgivaren kan visa skäl, (såsom att företaget p g a koncerninterna regler eller annat liknande förhållande, företaget är nystartat etc) för att inte visa begärda bevis, får han redovisa sin ekonomiska ställning på ett annat sätt som Beställaren godtar.*

*Beställaren ska ha möjlighet att kontrollera anbudsgivarens uppgifter. Kravet är uppfyllt om Beställaren bedömer att ingivna bevis eller garantier innebär att anbudsgivaren har stabil ekonomisk ställning av motsvarande grad för uppdraget."*

I målet är klarlagt att DB Bygg har lämnat anbud med lägst pris samt att det till anbudet har bifogats fyra intyg från kreditupplysningsföretag, samtliga daterade mer än två månader innan sista anbudsdag, vilket var den 3 december 2012. Förvaltningsrätten anser, utifrån hur AFB.51 är utformat, att kravet på en stabil ekonomisk ställning, får anses kunna uppfyllas antingen genom att anbudsgivaren själv ger in sådant bevis som anges i andra stycket i AFB.51, eller att Gagnefsbostäder - i enlighet med vad som anges i sista stycket i AFB.51 - gör en individuell bedömning av om ingivna bevis eller garantier ändå innebär att DB Bygg uppfyller ställda krav. Gagnefsbostäder har i denna del uppgett att man kontrollerat DB Bygg:s resultat- och balansräkning den 7 och 10 december 2012, att man vid anbuds genomgång med DB Bygg:s representanter den 10 december 2012 försäkrat sig om företagets stabila ekonomiska ställning, att DB Bygg:s revisor per telefon vidimerat företagets stabila ekonomiska ställning, att ett nytt intyg från UC daterat den 20 december 2012 samt lämnad riskprognos från UC sista veckan i december 2012 båda verifierat att DB Bygg väl klarar de uppsatta kraven i AFB.51. Det har enligt förvaltningsrättens mening inte framkommit skäl att ifrågasätta att DB Bygg uppfyller kravet stabil ekonomisk ställning. Förfrågningsunderlaget ger utrymme för Gagnefsbostäder att kontrollera anbudsgivarens uppgifter, vilket även korresponderar med vad som föreskrivs i LOU om att myndigheten får begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i bl.a. 11 kap. LOU (9 kap. 8 § andra stycket LOU). Enligt förvaltningsrätten får Gagnefsbostäder anses ha haft en möjlighet att på det sätt som skett inhämta upplysningar från DB Bygg som verifierar att tidigare ingivna bevis innebär att företaget når upp till det aktuella kravet, under förutsättning att detta kunnat ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning (jfr 9 kap. 8 § andra stycket LOU). Förvaltningsrätten anser inte att den omständigheten att Gagnefsbostäder företagit en utredning rörande DB Bygg:s ekonomiska ställning medfört någon risk för särbehandling, varit konkurrensbegränsande eller i övrigt stått i strid med likabehand-

lingsprincipen eller någon annan bestämmelse i LOU. Vid dessa förhållanden saknas skäl för ingripande enligt LOU, varför Bolagets ansökan ska lämnas utan bifall.

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



Karin Forslund Johansson

rådman