



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I UPPSALA**

Enhet 1

**DOM**  
2020-01-13  
Meddelad i Uppsala

Mål nr  
7836-19 E

Sida 1 (5)

**SÖKANDE**

Markona AB, 556483-3654

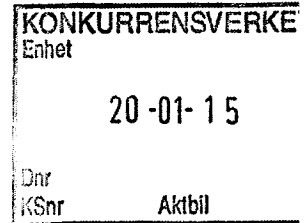
Ombud: Advokat Jenny Kennerberg  
Brick Advokat AB  
Box 16160  
103 23 Stockholm

**MOTPART**

Uppsala kommun  
753 75 Uppsala

**SAKEN**

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



**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 304344

**Postadress**  
Box 1853  
751 48 Uppsala

**Besöksadress**  
Smedsgränd 22

**Telefon**  
018-431 63 00  
**E-post:** [forvaltningsrattenuppsala@dom.se](mailto:forvaltningsrattenuppsala@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenuppsala.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenuppsala.domstol.se)

**Telefax**

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

## BAKGRUND OCH YRKANDEN

**Uppsala kommun** har genomfört en upphandling avseende utförandeentreprenad Garverigatan med dnr GSN-2019-1448. Av upphandlingsprotokollet framgår att Markona AB (Markona) inte bedömdes uppfylla upphandlingens krav på ekonomisk och finansiell ställning. Tilldelningsbeslut fattades den 22 november 2019 varvid en annan leverantör tilldelades kontrakt i upphandlingen.

**Markona** ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har vidtagits på så sätt att en förnyad utvärdering genomförs, varvid anbudet från Markona antas. Till stöd för talan anförs i huvudsak följande. Markona har valt att åberopa annans kapacitet för att uppfylla kravet på ekonomisk och finansiell ställning. Markona har lämnat in en förklaring från moderbolaget Queenie Holding AB (moderbolaget). Av intyget framgår att Markona förfogar över moderbolagets ekonomiska resurser i den aktuella upphandlingen. Intyget innefattar även ett formellt åtagande från moderbolaget att svara för Markonas fullgörande av kontraktet. En leverantör ska enligt 14 kap. 6 § sista stycket LOU visa att den kan förfoga över nödvändiga resurser vid fullgörandet. Det krävs således inte att en proprieborgen eller motsvarande åtagande lämnas från det bolag vars resurser åberopas. Markona har genom att åberopa moderbolagets ekonomiska kapacitet visat att kravet på ekonomisk och finansiell ställning är uppfyllt. Uppsala kommuns beslut att förkasta anbudet står därmed i strid med de upphandlingsrättsliga principerna om öppenhet och förutsägbarhet.

**Uppsala kommun** bestrider Markonas yrkande om rättelse och anför i huvudsak följande. Kommunen har bedömt att Markona genom den ingivna handlingen från moderbolaget inte kan anses ha klarlagt att företaget innehar motsvarande ekonomiska och finansiella ställning som rating 3 hos UC.

Handlingen/garantin kan inte ses som en proprieborgen dvs. borgen såsom för egen skuld. På sin höjd är det en enkel borgen som således kräver ett uttömmande av Markonas möjligheter till fullgörande innan moderbolagets garanti kan tas i anspråk. Till detta kommer att upphandlingen avser en entreprenad vars kontraktsvärde uppgår till cirka 45 miljoner kronor.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om det föreligger skäl för ingripande mot upphandlingen enligt LOU på de grunder Markona anfört.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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.

Uppsala kommun har bedömt att Markona inte uppfyller kravet i upphandlingsdokumentets punkt AFB.522 på ekonomisk och finansiell ställning. Markona menar att kravet ifråga är uppfyllt med hänvisning till att bolaget har åberopat moderbolagets ekonomiska kapacitet.

Av punkten AFB.522 i upphandlingsdokumentet framgår att leverantören ska ha en årsomsättning på minst två gånger kontraktssumman per år för de tre senast fastställda räkenskapsåren samt att anbudsgivaren vid senast fastställda bokslut ska ha en soliditet på minst 15 procent. Det framgår

vidare att leverantören i första hand ska ha en riskklassificering/rating som enligt UC AB inte får understiga 3. I de fall leverantören har en lägre riskklassificering, alternativt saknar riskklassificering/rating, hos UC AB kan kravet ändå anses vara uppfyllt under förutsättning att leverantören lämnar annat bevis eller en sådan förklaring att beställaren kan anse att det är klarlagt att företaget innehar motsvarande ekonomiska och finansiella ställning.

Det är ostridigt mellan parterna att Markona inte ensamt uppfyller kravet på ekonomisk och finansiell ställning då bolagets riskklassificering/rating hos UC AB understiger 3.

Av 14 kap. 6 § första stycket LOU följer att en leverantör för ett visst kontrakt får åberopa andra företags kapacitet för att uppfylla krav som avser ekonomisk och finansiell ställning eller teknisk och yrkesmässig kapacitet. Av andra stycket i samma bestämmelse följer att det är leverantören som ska visa att den kommer att kunna förfoga över de nödvändiga resurserna när kontraktet ska fullgöras.

Förvaltningsrätten kan konstatera att det direkt av lagtextens ordalydelse framgår att det är leverantören som har bevisbördan för att den verkligen kommer att kunna förfoga över de åberopade resurserna (jfr prop. 2015/16:195 s. 1096). På vilket sätt detta kan ske är dock inte reglerat.

Markona har för att visa att bolaget uppfyllt kravet på ekonomisk och finansiell ställning bifogat en skrivelse från sitt moderbolag till sitt anbud. I skrivelsen anges bl.a. att moderbolaget innehar riskklass 5 och att Markona således har visat att företaget har fullgod ekonomisk och finansiell ställning. I skrivelsen anges vidare att för det fall Markona tilldelas kontrakt kommer moderbolaget garantera att uppdraget kommer att fullföljas.

Det finns enligt förvaltningsrättens mening inget hinder för Markona att hänvisa till en skrivelse från moderbolaget såsom skett i förevarande fall. Förvaltningsrätten är däremot av uppfattningen att moderbolagets skrivelse inte ger tillräckligt stöd för att Markona under kontraktets fullgörande kommer att kunna förfoga över de resurser som moderbolaget förfogar över. Markona har därmed inte visat att bolaget uppfyller upphandlingens krav på ekonomisk och finansiell ställning, varför Uppsala kommun har haft fog för sitt beslut att förkasta anbudet. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därför inte. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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

Alexandra Braf  
förvaltningsrättsfiskal

Målet har beretts av föredragande juristen Petra Hedin.



## Hur man överklagar

FR-05

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

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

### 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.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

#### Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma 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 infaller på en lördag, söndag eller 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.

### 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 rättstillämpningen.
- 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](http://www.domstol.se).

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

