



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I STOCKHOLM**  
 Allmänna avdelningen

**DOM**  
 2012-09-10  
 Meddelad i  
 Stockholm

Mål nr  
 13116-12  
 Enhet 12

**SÖKANDE**

TAXI 020 Aktiebolag, 556470-1919  
 Löfströms Allé 7  
 172 66 Sundbyberg

Ombud: Advokat Madeleine Sifvert  
 Advokatfirman Nova  
 Linnégatan 18  
 114 47 Stockholm

**MOTPART**

Tyresö kommun  
 135 81 Tyresö

**SAKEN**

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2012-09-10	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 258484

**Postadress**

115 76 Stockholm

**Besöksadress**

Tegeluddsvägen 1

**Telefon**

08-561 680 00

**E-post:**

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

**Telefax**

08-561 680 01

**Expeditionstid**

måndag – fredag  
 09:00-15:00

### BAKGRUND

**Tyresö kommun** (fortsättningsvis benämnt kommunen) har genomfört en upphandling avseende skolskjutsar och turbundna resor (dnr 2011-KS0305). Upphandlingen har genomförts enligt reglerna för öppet förfarande. Av tilldelningsbeslut daterat den 15 juni 2012 framgår att kommunen har beslutat att anta anbud från Sirius Färdtjänst AB (fortsättningsvis benämnt Sirius).

### YRKANDEN M.M.

**TAXI 020 Aktiefbolag** (fortsättningsvis benämnt TAXI 020) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har skett på så sätt att Sirius utesluts från anbudutvärderingen. Till stöd för sin talan anför TAXI 020 bl.a. följande.

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. att en anbudsgivare kan bli utesluten ur upphandlingen om något av de förhållanden som anges i 10 kap. 1 och 2 §§ LOU existerar. Som bevis för att dessa situationer inte är aktuella ska anbudsgivaren underteckna sanningsförsäkran. Av utdrag från Sirius skattekonto framgår att 1 125 620 kronor avseende av Sirius ej betalda skatter och avgifter överlämnades till Kronofogdemyndigheten den 5 maj 2012. När en skuld blir föremål för indrivning av Kronofogdemyndigheten har den varit känd för skattesubjektet under en lång tid. Sirius måste därför per den 8 maj 2012 ha haft kännedom om samtliga sina skulder avseende skatter och avgifter. Sirius har på heder och samvete samma datum försäkrat att bolaget har fullgjort sina skyldigheter avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i det egna landet eller Sverige. Sirius har därmed lämnat oriktig uppgift. Det föreligger således grund för uteslutning av Sirius i enlighet med 10 kap. 2 § LOU. Genom att inte utesluta Sirius från anbudutvärderingen har kommunen brutit mot LOU.

Det strider mot likabehandlingsprincipen att tilldela kontrakt till en anbudsgivare, som skapar kredit genom att använda pengar till verksamheten istället för att betala skatter och avgifter, eftersom detta ger konkurrensfördelar i förhållande till bolag som betalar skatter och avgifter i tid.

Sirius har haft skatteskulder hela året under 2012. Av utdrag från bolagets skattekonto framgår att Sirius per den 21 juni 2012 åter hade en skuld avseende skatter och avgifter uppgående till 1 299 652 kronor. Beloppet är fortfarande obetalt. Kommunen har ställt som krav på anbudsgivarna att deras ekonomiska ställning ska vara stabil och god. Ett bolag som inte kan betala sina skatter och avgifter i takt med att skulderna förfaller till betalning har inte en ekonomisk ställning som är stabil och god. Sirius ekonomiska situation innebär att bolaget inte kan fullgöra ett kontrakt med kommunen.

**Kommunen** bestrider bifall till TAXI 020:s ansökan och anför bl.a. följande.

Enligt 10 kap. 2 § LOU får kommunen utesluta en anbudsgivare om denna inte har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatter eller i något annat väsentligt hänseende underlåtit att lämna begärda upplysningar eller lämnat felaktiga upplysningar som begärts med stöd av bestämmelserna i 10 eller 11 kap. LOU. Den 10 maj 2012 inhämtades kreditvärdering från Creditsafe avseende de tre anbudsgivare som deltagit i den nu aktuella upphandlingen. Sirius hade en rating som låg högt över den nivå som krävdes för kvalificering enligt förfrågningsunderlaget samt inga noterade skatteskulder hos Kronofogdemyndigheten. Det har emellertid kommit till kommunens kännedom att Sirius har haft en restförd skuld hos Kronofogdemyndigheten under perioden 6 maj 2012–30 maj 2012, det vill säga under pågående upphandling. Skuldspecifikationen från Kronofogdemyndigheten är daterad den 7 maj 2012 och var inte Sirius till handa den 8 maj 2012, vilket är det datum sanningsförsäkran undertecknades. Uppgifterna som Sirius lämnat i sanningsförsäkran är inte i något väsentligt hän-

seende felaktiga eftersom bolaget troligtvis inte hunnit få information om den restförda skulden vid undertecknandet.

Sirius restförda skatt är betald sedan den 30 maj 2012. Det finns per den 27 juni 2012 inget underskott på Sirius skattekonto och företaget har en mycket god kreditvärdighet. Sirius bedöms därför kunna fullgöra kontraktet avseende skolskjutsar och turbundna resor under avtalsperioden.

### DOMSKÄL

#### *Tillämpliga bestämmelser*

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.

Av 16 kap. 6 § LOU följer att 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*

De grundläggande principer som ska följas vid all offentlig upphandling är principerna om likabehandling, icke-diskriminering, transparens (öppenhet och förutsebarhet), ömsesidigt erkännande och proportionalitet. Prövningen i förvaltningsrätten är en kontroll av om det på grund av vad sökanden har framfört finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs att sökanden kan visa att denna lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

TAXI 020 har anfört att Sirius inte har fullgjort sina åligganden avseende betalning av skatter och avgifter, trots att de i sanningsförsäkran angett att

de gjort detta, vilket utgör grund för uteslutning. Vidare har TAXI 020 anfört att Sirius ekonomiska situation är sådan att de inte kan fullgöra ett kontrakt med kommunen. Slutligen har det anförts att det strider mot likabehandlingsprincipen att tilldela ett kontrakt till ett bolag som skapar sig konkurrensfördelar genom att inte betala sina skatter och avgifter.

#### *Betalning av skatter och avgifter*

Av punkten 2.1 i förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. För att en anbudsgivare inte ska bli utesluten från fortsatt deltagande i upphandlingen får inte något av de förhållanden som anges i 10 kap. 1 § LOU existera. Anbudsgivaren kan även bli utesluten om något av förhållandena som anges i 10 kap 2 § LOU existerar. Som bevis för att situationer i dessa lagrum inte är aktuella ska anbudsgivare underteckna en bifogad sanningsförsäkran.

Såsom punkten 2.1. i förfrågningsunderlaget är utformad har kommunen haft en möjlighet, men inte en skyldighet, att besluta om uteslutning av en anbudsgivare som inte uppfyller villkoren i 10 kap. 2 § LOU. Med andra ord har uppfyllandet av villkoren i sagda bestämmelse inte utgjort ett så kallat skall-krav. Oaktat de uppgifter som Sirius lämnat i sanningsförsäkran har kommunen därför inte haft en skyldighet att utesluta Sirius ur upphandlingen.

#### *Likabehandlingsprincipen*

Av likabehandlingsprincipen följer att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, så kallade skall-krav. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska utvärdera och pröva anbudet. Som ovan nämnts har uppfyllandet av villkoren i 10 kap. 2 § LOU inte utgjort ett skall-krav. Kommunen har därför genom att utvärdera Sirius anbud inte bortsett från ett i förfrågningsunderlaget

uppställt skall-krav. Kommunen har därmed inte heller agerat i strid med likabehandlingsprincipen.

*Ekonomisk situation*

I punkten 2.2. i förfrågningsunderlaget anges att anbudsgivarens ekonomiska ställning ska vara tillräckligt god och stabil så att uppdraget med rimlig sannolikhet kan genomföras utan risk för störningar på grund av ekonomiska problem. Detta krav anses uppfyllt om anbudsgivaren uppnår minst ratingbetyget 40 (kreditvärdig) enligt Creditsafes kreditvärdighetsbedömning. Av företagsupplysning från Creditsafe daterad den 10 maj 2012 framgår att Sirius har ratingbetyget 68 (god kreditvärdighet).

Förvaltningsrätten finner att kommunen genom utformningen av förfrågningsunderlaget har gjort det tydligt att kravet på en anbudsgivares ekonomiska situation är uppfyllt om anbudsgivaren uppnår minst ratingbetyget 40 i Creditsafes kreditvärdighetsbedömning. Med hänsyn till att Sirius erhållit ratingbetyget 68 finner förvaltningsrätten att kommunen, vid bedömningen av bolagets ekonomiska situation, har handlat i enlighet med vad som angetts i förfrågningsunderlag och de upphandlingsrättsliga principerna i LOU.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att skäl för ingripande enligt LOU inte kan anses föreligga på de av TAXI 020 anförda grunderna. TAXI 020:s ansökan om överprövning ska således avslås.

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

Ann-Jeanette Eriksson

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Suzanne Malmberg.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,

2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU