



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-08-01
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
6303-12 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

Apparatgruppen E.M. AB, 556295-0617
Aröds Industriväg 60
422 43 Hisings Backa

MOTPART

Kungälv kommun, Upphandlingsenheten
442 81 Kungälv

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2012 -08- 0 2	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

BAKGRUND

Kungälv kommun (Kommunen) har genomfört en upphandling av ramavtal avseende kylinstallationer, Dnr. KS2012/184. Av tilldelningsbeslutet meddelat den 8 maj 2012 framgår att följande ramavtalsleverantörer, enligt nedan angiven rangordning, antagits.

1. Kyl-Effekt AB, 556669-8451
2. S. Holmgrens Väst AB, 556121-3132
3. Dalkia Sverige AB, 556473-2260

YRKANDEN M.M.

Apparatgruppen E.M. AB (Bolaget) har ansökt om överprövning och får anses yrka att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett på så vis att Bolaget ska tillåtas delta i upphandlingen. Till stöd för yrkandet anförs i huvudsak följande. Bolagets anbud uteslöts i kvalificeringsfasen på grund av att endast Lars Ericsson undertecknat anbudet. Enligt registreringsbeviset från bolagsverket tecknas bolagets firma av ”två i förening av ledamöterna”. Bolaget erbjöd handläggaren Bo Gustafsson på Kommunen att i efterhand inkomma med en fullmakt som styrkte Lars Ericssons rätt, att i detta specifika fall, ensam teckna bolagets firma, men detta godtogs inte. Av 9 kap. 8 § LOU framgår att den upphandlande enheten får tillåta att en uppenbar felskrivning, felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet rättas av anbudssökanden eller anbudsgivaren. I förevarande fall borde anbudet godtagits eftersom inlämnande av fullmakten i efterhand inte påverkar innehållet i det lämnade anbudet.

Kommunen bestrider Bolagets yrkanden och anför i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget, punkt AFB.31, framgår det att anbudet ska vara undertecknat av behörig firmatecknare. I samma punkt framgår det längre ner att anbudsgivaren ska bifoga behörighetshandlingar såsom registre-

ringsbevis från bolagsverket till styrkande av firmateckningsrätten samt fullmakt om annan än behörig firmatecknare tecknar firman. Senaste tid för anbudsinslämning var den 21 mars 2012 och den 23 mars 2012 öppnades samtliga anbud. Vid kvalificeringen framkom det att den person som undertecknat anbudet från Bolaget inte hade rätt att ensam teckna firman enligt bifogade registreringhandlingar och det fanns heller ingen fullmakt bifogad till styrkande av denna rätt. Med anledning av att ”fel antal” personer undertecknat anbudet förkastades detta, då samtliga skall-krav inte ansågs uppfyllda. Innan tilldelningsbeslutet offentliggjordes, men efter anbudsöppningen, inkom bolaget på eget initiativ med en fullmakt som styrkte firmateckningsrätten för Lars Ericsson. Handlingen avskrevs som för sent inkommen, då tiden för anbudsinslämning passerat. I de handlingar som ursprungligen bifogades anbudet kunde kommunen således inte utläsa de förändringar i firmateckningsrätten som påvisades när beslutet var fattat. Det fanns heller ingen anledning att tro att det förelåg en fullmakt som skrev över firmateckningsrätten på Lars Ericsson. Kommunen kunde inte tillåta en komplettering i förevarande fall eftersom detta hade medfört att bolaget positivt särbehandlats. Ansökan ska således avslås eftersom kommunen inte brutit mot 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU.

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. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

Av 9 kap. 8 § LOU framgår att en upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap.

Utredningen

Av förfrågningsunderlaget punkt AFB.31 framgår det att ”anbudet ska... Vara undertecknat av behörig firmatecknare”. Längre ner i samma punkt framgår det att anbudsgivaren med anbudet ska bifoga ”Behörighetshandlingar, t.ex. registreringsbevis från bolagsverket för styrkande av formateckningsrätt. Tecknar annan än behörig firmatecknare anbudet ska fullmakt med firmateckningsrätt bifogas. Registreringsbevis, eller fullmakt, ska inte vara äldre än ett (1) år.” Av handlingarna framgår vidare att Bolagets anbud inkom till kommunen den 19 mars 2012 och att detta kompletterades den 16 april med en fullmakt, till styrkande av att Lars Ericsson ensam tecknar firman, daterad den 13 april 2012. Av, till anbudet, bifogat registreringsbevis framgår det att firman tecknas av styrelsen, av två i förening av ledamöterna.

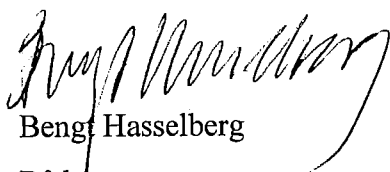
Förvaltningsrättens bedömning

Kommunen har genomfört en ramavtalsupphandling avseende kylinstallationer. Av förfrågningsunderlaget framgår det under punkten AFB.31 att anbudet ska vara undertecknat av behörig firmatecknare. Av handlingarna framgår det att Bolagets anbud, vid tidpunkten för anbudsöppningen, inte var undertecknat av två i förening av ledamöterna och således inte under-

tecknat av behörig firmatecknare, varför man i detta läge inte uppfyllde samtliga "skall-krav" (jfr KamR i Göteborg mål nr. 2996-07).

Frågan blir då om Bolaget borde fått komplettera anbudet genom att inge fullmakten till styrkande av firmateckningsrätten. I praxis har uttalats att kompletteringar endast syftat till att konkretisera tidigare lämnade uppgifter utan att tidigare fakta ersätts av nya (jfr förslag till avgörande i mål C-87/94 Kommissionen mot Belgien). I förevarande fall var Lars Ericsson, vid tidpunkten för anbudsöppningen, inte behörig att ensam teckna Bolagets firma. Förvaltningsrätten gör bedömningen att den av Bolaget ingivna fullmakten hade ersatt en tidigare lämnad uppgift och på så sätt, i inskränkt mening, ändrat anbudet. Ändringen hade således varit en förutsättning för att de skulle kunnat delta i upphandlingen, vilket klart skulle ha påverkat konkurrensen vid utvärderingen och därmed också särbehandlat Bolaget (jfr KamR i Göteborg mål nr. 3779-05). Mot bakgrund av det ovan sagda har kommunen således haft fog för att utesluta Bolaget från upphandlingen, varför ansökan därmed ska avslås.

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


Bengt Hasselberg
Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Albert Efvergren.



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. 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 3109/1B LOU