



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2010-04-19
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
9438-10 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

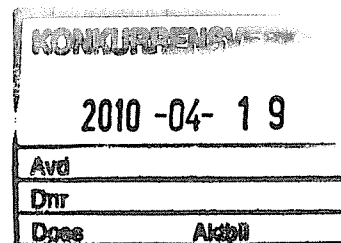
ÅF-Engineering AB, 556224-8012
Box 1551
401 51 Göteborg

MOTPART

Kungälv kommun
Närmdhuset
442 81 Kungälv

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om åtgärd enligt LOU, till följd varav det interimistiska beslutet den 26 mars 2010 upphör att gälla.

Dok.Id 11071

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-15:00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se				

DET ÖVERPRÖVADE BESLUTET, YRKANDEN M.M.

Kungälv's kommun har genomfört en upphandling av tjänsten "Konsult & projektledning avseende robust samhälle – förstudie" (dnr 2008/1363). Av tilldelningsbeslutet den 16 mars 2010 framgår att kommunen avser att teckna avtal med NIMS, Network & Infrastructure Management AB.

ÅF-Engineering AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud bedöms uppfylla kvalificeringskraven och därmed gå vidare till utvärderingsfasen. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolaget uppfyller alla skall-krav och ska därför vara med i utvärderingen. Kommunens beslut är taget på felaktiga grunder då de angivna saknade handlingarna inte kan anses vara en brist av väsentlig art. Det står inte i anbudsförfrågan att det ska vara en fullständig kedja av handlingar från firmatecknare ner till anbudstecknare. Bolaget har till anbudet fogat kopia på behörighetshandling för anbudstecknare och har således lämnat in rätt handlingar. Upphandlingen bryter mot grundprincipen affärsmässighet och proportionalitet, dvs. att begära en fullständig kedja av attesträtter är ett orimligt högt krav. Om kommunen hade behov av kompletterande handlingar kunde de inhämtats genom att ta kontakt med anbudsgivaren enligt punkten 3.2.1 i förfrågningsunderlaget.

Kungälv's kommun anser att ansökan ska avslås och det interimistiska beslutet upphävas samt anför följande. Kommunen har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU och bolaget har inte eller kommer inte att lida skada. Den skada eller olägenhet som det interimistiska beslutet medför bedöms vara större än skadan för bolaget. I det fall rätten finner några brister i upphandlingen är dessa inte av sådan art eller omfattning att kravet på affärsmässighet åsidosatts. Bolaget har bevisbördan för fel i upphandlingen. Av förfrågningsunderlaget framgår att kvalificeringen sker efter en bedömning av bl.a. att anbudet avgivits av behörig företrädare och att anbudet är undertecknat av

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 3
9438-10 E

behörig företrädare. Vidare framgår att "anbuden prövas väsentligen utifrån följande handlingar:" Registrerings- och behörighetshandlingar, t.ex. registreringsbevis från Bolagsverket m.m. jämte eventuella fullmakter för att visa registrering i aktie- eller handelsbolagsregister eller motsvarande register av behörig företrädare. Av bolagets ansökan framgår att anbudsformuläret har undertecknats av sektionschefen Ulrika Follin. Av e-registreringsbevis den 13 januari 2010 framgår att firman tecknas av styrelsen, två i förening av ledamöter och verkställande direktören beträffande löpande förvaltningsärenden. Av "Ordinarie attesträtt ÅF-Engineering" den 1 april 2009 framgår någon med oläsligt förnamn och möjligtvis efternamnet Liljemark har givit sektionschefen Ulrika Follin attestnivå D. Kommunen får under vissa bestämda förutsättningar begära att anbudet kompletteras. Kommunen står de processuella riskerna för eventuella kompletteringar och har i detta fall ansett dem vara för stora. De två "Ordinarie attesträtt ÅF-Engineering" som inges först i ansökan saknar betydelse. Det skulle strida mot principerna om ömsesidigt erkännande mot LOU och bakomliggande principer att låta bolagets anbud gå vidare till utvärderingsfasen.

TILLÄMPLIG BESTÄMMELSE

Upphandlande myndigheter ska 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 (1 kap. 9 § LOU).

FÖRVALTNINGSRÄTTENS BEDÖMNING

De krav som skall anges i förfrågningsunderlaget måste vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte ändra eller frånfalla uppställda krav eftersom förfarandet då skulle bryta mot den EG-rättsliga principen om likabehandling.

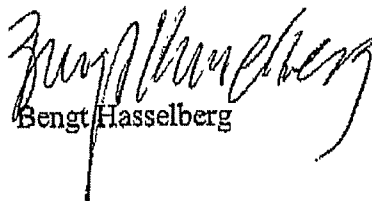
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Av förfrågningsunderlaget framgår att endast de i kvalificeringsfasen godkända anbuden kommer att bedömas i utvärderingsfasen och i punkten 3.2.2 Kvalificeringsfasen anges att kvalificeringen sker efter bedömning av bl.a. att anbudet avgivits av behörig företrädare. Vidare anges i punkten 3.5.1 Form och innehåll bl.a. att anbuden prövas efter registrerings- och behörighetshandlingar, t.ex.. registeringsbevis från Bolagsverket m.m. jämte eventuella fullmakter, för att visa att registrering i aktie- eller handelsbolagsregister eller motsvarande register föreligger av behörig företrädare. Bolaget har, såvitt förvaltningsrätten kunnat utröna av de handlingar som förevisats i målet, inte gjort detta. Kommunens åtgärd att utesluta bolaget har därför varit riktig. Då bolaget har uteslutits på grund av att det inte uppfyllt ett skall-krav, kan bolaget inte i ett senare skede - utvärderingsfasen - lida skada. Den upphandlande myndigheten kan visserligen i vissa fall begära in komplettering av lämnade anbud men är inte skyldig att göra det. Sammanfattningsvis har bolaget inte visat att upphandlingen har sådana brister att bolaget lidit skada och ansökan ska därför avslås.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 26 mars 2010 upphör att gälla i och med denna dom. Rätten erinrar om att när ett upphandlingskontrakt har tecknats kan ett överklagande av domen inte överprövas efter det att tio dagar gått från dess meddelandedag, om inte kammarrätten dessförinnan fattar ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas. Det gäller även om domen överklagas inom den i bilagan angivna besvärstiden om tre veckor.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b)


Bengt Hasselberg

/ MG



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.