



**LÄNSRÄTTEN I
JÖNKÖPINGS LÄN**

Ulf Nordberg

DOM
2009-09-23
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
1449-09 E
Rotel 7

SÖKANDE

ÅF-Infrastruktur AB, 556185-2103
Frösundaleden 2
169 99 Stockholm

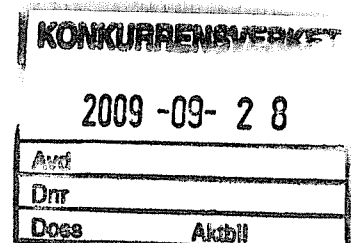
Ombud: Bolagsjuristen Jacob Landén
ÅF-Infrastruktur AB
Frösundaleden 2
169 99 Stockholm

MOTPART

Jönköpings kommun
Tekniska kontoret
551 89 Jönköping

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan.

Länsrättens interimistiska beslut den 26 juni 2009 gäller inte längre.

YRKANDEN M.M.

Jönköpings kommun inbjöd den 19 mars 2009 till anbudsgivning (öppet förfarande) avseende arkitekt- och konsulttjänster. Såvitt avser kategori 4, El-konsult och kategorin Besiktningsman-el, meddelades beslut om tilldelning av kontrakt den 16 juni 2009. Sedan ÅF-Infrastruktur AB (bolaget) ansökt om överprövning beslutade länsrätten den 26 juni 2009 att upphandlingen, såvitt avser kategorierna El-konsult och Besiktningsman-el, inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Dok.Id 56918

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Ö Storgatan 33 A

Telefon
036-15 65 00
E-post: lansrattenijonkoping@dom.se
www.lansrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

Bolaget yrkar att länsrätten ska förordna att upphandlingen får avslutats först sedan rättelse skett genom ny utvärderingen varvid bolagets anbud ska utvärderas. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om i berörda delar. Bolaget anför bl.a. följande. Vid anbudsprovningen har kommunen beslutat att inte utvärdera bolagets anbud med motiveringen att det i förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter uppställs ett ska-krav av innebörd att anbud ska vara undertecknat av behörig firmatecknare eller av denne befullmäktigad, samt att bolagets anbud inte uppfyllt detta krav. Detta är emellertid fel. Bolagets båda anbud är egenhändigt undertecknade av sektionschefen Patrik Egelrud och har som bilaga 8 till respektive anbud åtföljts av den av bolagets VD Johan Olsson egenhändigt undertecknade handlingen ATTESTRÄTT SEKTIONSCHEF. Det är inte riktigt att anbudet går utöver behörighetsgränserna i denna handling. Behörigheten för Patrik Egelrud vad avser uppdrag på löpande räkning uppgår till 5 000 timmar. Ett antagande av bolaget som konsult inom något av de områden som omfattas av anbuden leder inte till bundenhet för bolaget att utföra några uppdrag, eftersom avtal enligt de administrativa föreskrifterna ska träffas med tre anbudsgivare för respektive kategori, samt att anbudsgivarna har rätt att avböja avrop under ramavtalet. Anbudet är således inte ett bindande åtagande för bolaget och kan redan av den anledningen inte anses gå utöver Patrik Egelruds behörighet enligt aktuell handling. Beträffande kommunens tolkning av fullmakten av innehåll att denna enligt sin lydelse inte omfattar större ramavtal så är detta undantag inte tillämpligt i detta fall. Bolaget har en omsättning på 1,5 miljarder kronor per år. Det är uppenbart att de upphandlingar bolaget lämnat anbud i förhållande till detta inte kan betraktas som stora. Eftersom fullmakten avser rätten att företräda bolaget är det bolagets förhållanden som är bestämmande för om upphandlingen är stor eller inte. För det fall länsrätten skulle finna att bolagets anbud inte uppfyller ställt ska-krav bör bolagets talan ändå bifallas eftersom bolaget varit i god tro angående att ska-kravet uppfyllts. Kommunen har måst inse detta och har därför bort bereda bolaget tillfälle att komplettera

sina anbud i aktuellt hänseende. Genom kommunens förfarande har bolaget lidit skada genom förlorade affärsmöjligheter.

Jönköpings kommun anser att länsrätten ska avslå ansökan och anför bl.a. följande. Det beräknade sammanlagda värdet av samtliga de kontrakt som planeras under ramavtalets löptid överstiger enligt förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter de tröskelvärden som återfinns i EG-direktiv som ligger till grund för tillämplig svensk lagstiftning och ska därför, i enlighet med LOU, behandlas som en större upphandling. Eftersom firma-tecknare eller av denne befullmäktigad enligt av bolaget åberopad handling inte är berättigad att teckna större ramavtal uppfyller bolagets båda anbud inte ställda ska-krav för att få vidare till anbudsprövning.

DOMSKÄL

I 1 kap. 9 § LOU anges att 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.

Enligt 3 kap. 13 § LOU ska värdet av ett ramavtal beräknas till det högsta sammanlagda värdet av samtliga de kontrakt som planeras under ramavtalets löptid.

Enligt 9 kap. 8 § LOU får en upphandlande myndighet tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får även 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.

Av 12 kap. 1 § LOU framgår bl.a. följande. En upphandlande myndighet ska anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten, eller det anbud som har lägst pris.

I 16 kap. 1 § LOU anges att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt paragrafen. I nämnda 2 § anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 gjorts.

Av de administrativa föreskrifterna i förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande avseende anbuds form och innehåll. Originalen ska vara undertecknat av behörig firmatecknare eller av denne befullmäktigad. Fullmakt ska då bifogas anbudet. Anbud som inte avges i enlighet med bilagt anbudsformulär förkastas. Anbud via e-post och telefax accepteras inte. Anbud/Anbudsgivare som inte uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget ställda ska-krav accepteras inte.

Angående det högsta sammanlagda värdet av samtliga de kontrakt som planeras under ramavtalets löptid framgår av samma administrativa föreskrifter bl.a. följande. Tekniska nämnden/Tekniska kontoret har under de tre senaste åren upphandlat tekniska konsulttjänster avseende aktuella slag av bygg- och anläggningstjänster för ca 32 miljoner kronor. Härav uppgår kategorin el-konsult till 4 miljoner kronor och kategorin Besiktning-

män/byggkontroll (där kategorin Besiktningsman-el ingår) till en miljon kronor.

Av den av bolaget ingivna och åberopade handlingen ATTESTRÄTT SEKTIONSCHEF framgår att Patrik Egelrud har rätt att acceptera löpande timmar, rörligt arvode, 5000 tim. Godkännande av attester avseende systemleveranser, entreprenader, större ramavtal och övriga företagsövergripande avtal tillkommer endast VD.

Av Jönköpings kommuns upphandlingsrapport framgår att de antagna anbuderna haft timpriser om 600-700 kr.

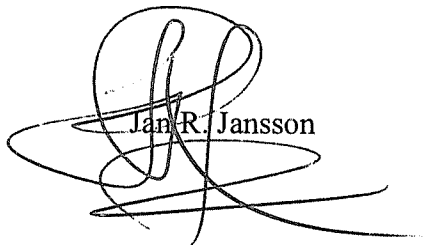
Länsrätten gör följande bedömning.

Bolaget har i första hand gjort gällande att det uppfyllt ställt ska-krav om att anbud ska vara undertecknat av behörig firmatecknare eller av denne befullmäktigad genom handlingen ATTESTRÄTT SEKTIONSCHEF. I andra hand har bolaget gjort gällande att det skulle ha beretts tillfälle att komplettera med ny fullmakt för det fall handlingen inte var godtagbar. Jönköpings kommun har bestritt att den aktuella handlingen ger rätt att underteckna ramavtal i den storleksordning som här är ifråga.

Länsrätten finner att mot bakgrund av vad som upplysts om bolagets förhållanden att det aktuella ramavtalet inte kan anses vara ett större ramavtal. Med beaktande av upphandlingskontraktets värde kan detta inte anses vara ett företagsövergripande avtal för bolaget. Vad Jönköpings kommun anfört om att upphandlingskontraktets värde överstiger angivna tröskelvärden enligt LOU saknar därvid betydelse. Däremot finner länsrätten att, oaktat om ramavtalet inte är civilrättsligt bindande, att det ligger i sakens natur att anbudsgivaren bör kunna förklara sig villig att åta sig hela uppdraget. Att under upphandlingskontraktets löptid behöva antingen förlita sig på att ny

fullmakt inkommer eller att i andra hand antagen leverantör ställer upp kan inte anses vara en acceptabel begränsning. Anledning saknas att anta annat än att bolaget har i huvudsak likartad timprissättning som de antagna leverantörerna. Genom begränsningen till 5000 timmar kan det inte anses klart framgå att bolaget kan utföra alla uppdrag enligt upphandlingskontrakt. Att begära rättelse, förtydligande eller komplettering är en rättighet för den upphandlande myndigheten och inte för anbudsgivare. Detta framgår av ordalydelsen i 9 kap. 8 § LOU där ordet *får* och inte *ska* används. Således har Jönköpings kommun haft fog för att förkasta bolagets anbud. Vad bolaget anfört föranleder ingen annan bedömning.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1D).



Jan R. Jansson