



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

BESLUT
 2012-06-15
 Meddelat i Stockholm

Mål nr
 9576-12
 Enhet 12

SÖKANDE
 KPMG AB, 556043-4465

Ombud: Jur.kand. Christoffer Stavenow
 Juristfirman Stavenow & Partners AB
 Artellerigatan 81
 114 45 Stockholm

MOTPART
 Sida, Styrelsen för internationellt utvecklingssamarbete
 Valhallavägen 199
 105 25 Stockholm

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

KONKURRENSVERKET	
2012-08-14	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

BESLUT

Förvaltningsrätten avvisar KPMG AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 251163

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

YRKANDEN M.M.

Sida har genomfört en upphandling gällande konsult för organisationsbedömning av civilsamhällesorganisationer. Myndigheten använde sig av ett öppet förfarande och ett tilldelningsbeslut fattades den 27 april 2012.

KPMG AB ansöker om överprövning av upphandlingen med yrkande att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Bolaget har även framställt ett interimistiskt yrkande om samma sak. Till stöd för sin talan anför KPMG AB sammanfattningsvis att Sida har vägt in andra faktorer och kriterier i sin bedömning av anbuderna än de som står angivna i förfrågningsunderlaget.

Sida bestrider bifall till KPMG AB:s ansökan med yrkande att bolagets ansökan i första hand ska avvisas och i andra hand avslås. Myndigheten uppger bl.a. följande. KPMG AB har inte lämnat något anbud i upphandlingen, något som KPMG East Africa Ltd däremot har gjort. Det sistnämnda bolaget är enligt sitt anbud en separat juridisk person med säte i Nairobi, Kenya, och är del av KPMG International – ett schweiziskt företag. Av anbudet framgår vidare att "no member firm has any authority or obligation to bind KPMG International or any other member vis-à-vis third parties". I anbudet anges inte att KPMG AB skulle komma att agera som underentreprenör till KPMG East Africa Ltd. KPMG AB har därmed inte någon talerätt. Bolaget kan inte anses vara en leverantör enligt LOU. Eftersom KPMG AB inte har lämnat något anbud, kan bolaget heller inte lida skada av en eventuell felaktigt genomförd utvärdering.

KPMG AB uppger i yttrande därefter bl.a. följande. KPMG AB har fullmakt att företräda KPMG East Africa Ltd. Båda bolagen är genom denna att betrakta som part i målet. KPMG AB är dessutom både underleverantör

och ombud för KPMG East Africa Ltd i upphandlingen. 11 av de 21 föreslagna konsulterna i anbudet är konsulter från KPMG AB och bolaget har dessutom varit aktivt i utformningen av anbudet. Den legala konstruktionen innebär att bolagen har en starkare relation än den mellan en traditionell leverantör – underleverantör. KPMG AB har hand om kontakterna i Sverige och KPMG East Africa Ltd bedriver sin verksamhet huvudsakligen i Afrika. Projektet måste anses bedrivas tillsammans då det finns en tydlig Sverige- respektive Afrikadel. Det får anses att kontakter i Sverige med myndigheter och Sida skulle skötas av KPMG AB.

Att avvisa KPMG AB:s talan med hänvisning till att bolaget saknar talerätt skulle stå i strid mot syftet med EU:s regler om effektiva rättsmedel vid offentlig upphandling. Sida har dessutom inte nämnt någon avtalsspärr i tilldelningsbeslutet. Möjligheten att ansöka om överprövning har därför inte försuttit.

SKÄL FÖR BESLUTET

Tillämplig bestämmelse

Av 16 kap. 4 § LOU framgår att en allmän förvaltningsdomstol får överpröva en upphandling efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att bl.a. följande anges i den initiala ansökan om överprövning som förvaltningsrätten har att ta ställning till.

Klagande

KPMG AB
Org nr: 556043-4465

Med hänvisning till bifogade rättegångsfullmakt (undertecknad av firma-tecknare på KPMG AB; förvaltningsrättens anmärkning), får undertecknad

såsom ombud för KPMG AB härmed ansöka om överprövning av Sida:s upphandling.

I det i målet aktuella anbudet till Sida anges bl.a. följande.

Disclaimer

KPMG East Africa is a partnership of the KPMG network of independent firms affiliated with KPMG International, a Swiss cooperation. No member firm has any authority to obligate or bind KPMG International or any other member firm vis-à-vis third parties.

We are submitting this proposal as KPMG East Africa Limited which will be the legal body for contracting purposes.

Ansökan om överprövning är utformad på ett sådant sätt att den inte kan anses avse någon annan sökanden än KPMG AB. KPMG AB har som framgår ovan inte lämnat något anbud i upphandlingen. KPMG AB har heller inte i övrigt visat att bolaget deltagit i upphandlingsförfarandet på ett sådant sätt att det har funnits ett intresse från KPMG AB:s sida att tilldelas kontrakt. Bolaget är därmed inte en sådan leverantör som kan ansöka om överprövning av den i målet aktuella upphandlingen (jfr EU-domstolens avgörande C-26/03 Stadt Halle och RPL Recyclingpark Lochau GmbH mot Arbeitsgemeinschaft Thermische Restabfall- und Energieverwertungsanlage TREA Leuna). Att KPMG AB i samband med ett senare yttrande till förvaltningsrätten har gett in en fullmakt som ger bolaget rätt att företräda KPMG East Africa Ltd och då även angett KPMG East Africa Ltd som klagande genom KPMG AB, ändrar inte på detta förhållande. Inte heller kan KPMG AB genom en fullmakt ges partställning i målet.

Förvaltningsrätten är vid ovan förhållanden förhindrad att pröva KPMG AB:s ansökan i sak; så även vad gäller vad bolaget har anfört om Sida:s angivande av avtalsspärr. KPMG AB:s ansökan om överprövning ska följaktligen avvisas i sin helhet.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

BESLUT

9576-12

KPMG AB:s interimistiska yrkande förfaller i och med detta beslut och föranleder därför ingen åtgärd från förvaltningsrättens sida.

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

Ann-Jeanette Eriksson

Rådman

Föredragande har varit Håkan Jöngren.



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