



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Maria Persson

DOM
2012 -07- 09
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 5151-12 E

KONKURRENSVERKET	
2012 -07- 09	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

ThyssenKrupp Elevator Sverige AB, 556192-7525
 Box 42038
 126 12 Stockholm

Ombud: Advokat Liselott Fröstad och jur. kand. Eleonore Gustafsson
 Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
 Box 3124
 103 62 Stockholm

MOTPART

Helsingborgs stad
 Kärnfastigheter
 251 89 Helsingborg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ThyssenKrupp Elevator Sverige AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 116892

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 4522	Kalendegatan 6	040-35 35 00	040-97 24 90	måndag – fredag
203 20 Malmö		E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se		08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Helsingborgs stad, Kärnfastigheter (kärnfastigheter) genomför en upphandling av service- och ramavtal hissar. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslutet har Schindler Hiss AB (Schindler) tilldelats kontraktet.

ThyssenKrupp Elevator Sverige AB (Thyssen) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att utvärderingen görs om. Som grund för sin talan anför Thyssen bl.a. följande.

Undertecknande av anbud

De handlingar som Thyssen har fått från Kärnfastigheter avseende Schindlers anbud har inte varit undertecknade. Schindlers anbud har alltså inte undertecknats av behörig ställföreträdare. Det kan konstateras att den handling som Thyssen erhållit från Kärnfastigheter inte är samma handling som Kärnfastigheter ingett i målet. Huruvida anbudet har varit undertecknat vid ingivande av anbudet eller inte känner Thyssen inte till men den kopia som Thyssen erhållit har i vart fall inte varit undertecknad. Eftersom anbuden ska lämnas in i original och inte via fax eller e-post verkar det dock troligt att anbudet inte har undertecknats vid inlämnandet. Anbuden skulle vara ingivna senast den 7 maj 2012. Den stämpel som finns på den av Kärnfastigheter nu angivna kopia av Schindlers anbud är daterad den 9 maj 2012. Schindlers anbud är daterat den 3 maj 2012. Vad som hänt från ingivandet av anbudet till öppnandet känner Thyssen inte till. Det är dock mycket märkligt att den kopia av Schindlers anbud som lämnats till Thyssen efter anbudsöppnandet inte är undertecknad. Det torde vara uppenbart för Kärnfastigheter att de handlingar som utlämnas i en offentlig upphandling ligger till grund för ställningstagande kring upphandlingens korrekta genomfö-

rande. För det fall att Kärnfastigheter har lämnat ut ett annat anbud än det faktiska anbud som upphandlande myndighet har utvärderat får lämpligheten i förfarandet kraftigt ifrågasättas. Det framstår alltjämt som synnerligen tveksamt att Schindlers anbud faktiskt varit undertecknat av behörig företrädare vid tidpunkten för ingivandet. Schindler uppfyller således inte det uppställda skall-kravet och anbudet ska därmed inte utvärderas.

Prisuppgifter på hissar

I förfrågningsunderlaget anges att pris ska lämnas separat på samtliga 160 hissar. Av hissförteckningen framgår alla de 160 hissar för vilka anbudsgivarna har att lämna pris på. Av Schindlers anbud framgår att pris inte har lämnats på några av hissarna som omfattas av garantier under avtalsperioden då 0 kr aldrig kan vara att betrakta som ett pris. Det framgår explicit att pris ska lämnas på samtliga 160 hissar. Det saknas därmed utrymme för att tolka förfrågningsunderlaget på annat sätt än att anbudsgivarna har att lämna pris på samtliga hissar trots eventuellt gällande garantier. I förfrågningsunderlaget anges tydligt att ” vid kontraktsskrivningen kommer anbudssumman att regleras med kostnad per hiss som ska frångå på grund av pågående garantitid”. Vad Kärnfastigheter anfört om att även 0 kr är att anse som ett pris står i direkt strid med de förutsättningar som angivits i förfrågningsunderlaget och utifrån vilka anbudsgivarna har haft att utgå ifrån när anbudet skulle lämnas. Schindlers anbud blir inte jämförbart med övriga anbud när pris inte lämnats på samtliga hissar. Genom att inte lämna pris på samtliga hissar uppfyller Schindler inte det ställda skall-kravet. Anbudet ska därmed inte utvärderas.

Kärnfastigheter bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Undertecknande av anbud

Schindlers anbud inkom den 4 maj 2012 till Kärnfastigheter vilket har antecknats i protokollet från anbudsöppningen. Vidare är kuvertet som anbudet ingavs i stämplat med Kärnfastigheters stämpel 2012-05-04. Schindlers anbud har således inkommit i rätt tid. Anbudsöppningen skedde den 9 maj 2012 vilket framgår av både protokollet från anbudsöppningen och Kärnfastigheters stämpel på Schindlers anbud. Detta datum ska inte förväxlas med den dag som anbudet ingavs. Anbudsöppningen skedde i närvaro av fastighetsförvaltarna Lars Friman och Anneli Lindberg vilka har intygat att Schindlers skriftliga anbud i pappersform varit undertecknat vid anbudsöppningen och sålunda även vid ingivandet. Schindler bifogade en CD-skiva till sitt anbud. När Thyssen begärde att få ta del av Schindlers anbud tog Kärnfastigheter kopior från CD-skivan och skickade till Thyssen eftersom det var smidigare än att kopiera det ingivna anbudet i pappersform. Tyvärr visade det sig att Schindler inte undertecknat anbudet på CD-skivan vilket inte uppmärksammades av Kärnfastigheter när handlingarna skickades till Thyssen.

Kärnfastigheter har uppställt krav på att anbudet ska vara undertecknat av behörig företrädare. Schindlers anbud och anbudsformulär har undertecknats av Hans Lundgren som är säljansvarig i offentlig sektor. Med stöd av sin ställning i bolaget har han varit behörig att underteckna anbudet. Med anledning av ansökan om överprövning har man inhämtat ett intyg från Schindler. Klas Yman, styrelseledamot, vice verkställande direktör och firmatecknare för Schindler har utfärdat intyget av vilket framgår att Hans Lundgren i sin egenskap av säljansvarig är behörig att för bolagets räkning underteckna anbud inom offentlig sektor. Anbudet har varit undertecknat av behörig ställföreträdare vid tidpunkten för ingivandet.

I förfrågningsunderlaget anges i punkt UF3.31 att anbud ska vara skriftligt, skrivet på svenska samt i original och vara undertecknat av behörig företrädare.

I UF3.52 anges att vid anbudsprövningen kommer det anbud att antas som har lägst total fiktiv anbudssumma för ett år.

I förfrågningsunderlagets särskilda föreskrifter anges i punkt SF1 att Kärnfastigheter för närvarande har 160 st hissar. I detta avtal ingår ett antal hissar där det i dag löper garantitid. Allt eftersom dessa garantitider löper ut kommer dessa hissar att läggas till i detta avtal. Pris ska lämnas separat på 160 hissar. Vid kontraktsskrivningen kommer anbudssumman att regleras med kostnad per hiss som ska frångå på grund av pågående garantitid.

Förvaltningsrättens bedömning

Undertecknande av anbud

I förfrågningsunderlaget anges att anbud ska ha inkommit senast den 7 maj 2012. Schindlers anbud är ankomststämplat den 4 maj 2012 med Kärnfastigheters stämpel. Det kan således konstateras att Schindlers anbud har inkommit i rätt tid.

Det uppställda kravet att anbud ska vara undertecknat av behörig företrädare utgör ett s.k. skall-krav. Kärnfastigheter har anfört att Schindlers anbud var undertecknat vid tidpunkten för ingivandet av anbudet men att Schindler även bifogat en CD-skiva till sitt anbud och när Thyssen begärde att få ta del av Schindlers anbud togs kopior från CD-skivan och skickades till Thyssen. Att det saknades underskrift på anbudet på CD-skivan uppmärksammades däremot inte av Kärnfastigheter. Enligt förvaltningsrätten

är det inte visat annat än att det av Schindler i pappersform inlämnade anbudet var undertecknat av Hans Lundgren, behörig företrädare för Schindler, vid tidpunkten för inlämnandet av anbudet. Enligt förvaltningsrätten uppfyller Schindler således det ställda skall-kravet.

Prisuppgifter på hissar

I förfrågningsunderlaget anges att pris ska lämnas på samtliga 160 hissar. Schindler har offererat priset 990 kr per hiss avseende 158 hissar och priset 0 kr avseende två hissar. Avtalstiden i förevarande upphandling gäller längst till och med den 31 december 2016. Garantitiden för de två hissar, för vilka Schindler offererat priset 0 kr, löper ut först år 2017 dvs. efter att avtalstiden för förevarande upphandling löpt ut. Mot bakgrund härav anser förvaltningsrätten att Schindlers angivna pris, 0 kr, är att betrakta som ett pris och dessutom ett befogat pris med hänsyn till att garantin gäller under hela avtalstiden vilket innebär att Schindler inte kommer att ha några kostnader för objekten under avtalstiden. Enligt förvaltningsrätten uppfyller Schindler även skall-kravet att lämna pris på samtliga 160 hissar.

Sammanfattning

Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att Thyssen inte förmått visa att Kärnfastigheter, vad gäller Schindlers anbud, har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU. Thyssens ansökan härom ska därför avslås.

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


Eskil Hinn



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 uppgive 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