



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1

DOM
2019-05-06
Meddelad i Malmö

Mål nr
1097-19

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Visma Enterprise AB, 556329-3280
Box 34212
100 26 Stockholm

MOTPART

Hässleholms kommun
281 80 Hässleholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2019-05-06	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Visma Enterprise AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Hässleholms kommun genomför en direktupphandling av ”Rekryteringssystem”, dnr KLK 2018/676. Av tilldelningsbeslut den 17 januari 2019 framgår att avtal ska tecknas med Varbi AB (Varbi).

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Visma Enterprise AB (Visma) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen ska rättas genom att en ny utvärdering görs varvid anbudet från Varbi förkastas. Som grund för sin talan anför bolaget följande. I upphandlingsdokumentet, punkten punkt 3.1 Behörighet att lämna anbud uppställs följande ska-krav: *”Anbudsgivaren ska var behörig att lämna anbud. Om annan person lämnar anbud än behörig person, ska namn, titel och telefonnummer för behörig person anges i kommentarsfältet, alternativt ska en fullmakt bifogas anbudet.”* Anbudet från Varbi uppfyller inte kravet. Den person som lämnat Varbis anbudssvar är inte behörig person utifrån Varbis registreringsbevis. Det är endast styrelse och VD som har rätt att teckna firman beträffande löpande förvaltningsåtgärder. Personen ifråga är inte registrerad som extern firmatecknare i Varbis registreringsbevis och har inte till anbudet bifogat en fullmakt eller ställningsfullmakt som påvisar att personen ifråga har rätt att företräda Varbi. Varbi har inte lämnat någon information om kontaktuppgifter för behörig person. Eftersom Varbis anbud inte uppfyller kravet i punkt 3.1 skulle anbudet inte ha utvärderats av kommunen. Om Varbis anbud hade förkastats hade Visma tilldelats kontraktet i upphandlingen. Visma har därmed lidit eller riskerat lida skada på grund av bristerna i upphandlingen.

Hässleholms kommun anser att yrkandet ska avslås och anför följande. Varbi har bockat i att anbudsgivaren är behörig att lämna anbud. Det är försäljningschefen Sverige som lämnat anbudet. Om anbudsgivaren inte vore behörig skulle anbudet innehålla en kommentar om detta. Det finns inte någonstans i upphandlingsunderlaget angivet att anbudet ska lämnas av behörig firmatecknare. Behörig att lämna anbud kan innefatta personer med ställningsfullmakt, så som en försäljningschef. Försäljningschefen bedömdes vara behörig utifrån sin titel. Rollbeskrivning är inhämtad från Varbi. I bilagan under Befogenheter står det klart och tydligt att aktuell person har befogenhet och fullmakt att lämna in anbud för Varbi i offentliga upphandlingar, direktupphandlingar och andra upphandlingar.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Direktupphandling innebär att upphandlingen görs utan krav på anbud i viss form. Upphandlande myndighet är dock oförhindrad att direktupphandla genom ett tillvägagångssätt som företer likheter med de detaljreglerade förfarandena, innefattande förfrågningsunderlag, anbudslämnande, tilldelningsbeslut m.m. De allmänna principerna i 4 kap. 1 § LOU gäller även vid di-

rektupphandling. Vid en annonsering måste myndigheten se till att underlagen är tillräckligt tydliga och att alla anbudsgivare ges samma förutsättningar. Kraven kan dock inte ställas lika högt som när det gäller de detaljreglerade förfarandena (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2018 ref. 60)

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. En förutsättning för att en ansökan om ingripande mot en upphandling ska kunna vinna bifall är att sökanden visar att denne har lidit eller riskerat att lida skada av den påtalade bristen i upphandlingen.

Förvaltningsrättens bedömning

I upphandlingsdokumentet punkt 3.1 anges att *"Anbudsgivaren ska vara behörig att lämna anbud. Om annan person lämnar anbud än behörig person ska namn, titel och telefonnummer för behörig person anges i kommentarsfältet, alternativt ska en fullmakt bifogas anbudet."*

Behörig person, dvs. behörig företrädare, är ett vidare begrepp än begreppet behörig firmatecknare. När krav ställs på behörig person/företrädare ska allmänna civilrättsliga regler tillämpas för att bedöma behörigheten. En anställd kan genom sin ställning ha behörighet att avge anbud. Behörighet att företräda ett bolag kan också följa av muntlig eller skriftlig fullmakt, förutsatt att den eller de som lämnat fullmakten har en sådan behörighet (se bl.a. Kammarrätten i Jönköpings dom den 14 januari 2014 i mål nr 2488-13).

Vad Visma anför visar inte att personen som avgett Varbis anbud inte varit behörig att göra detta. Det kan tvärtom konstateras att det av Varbis rollbeskrivning för aktuell person framgår att denne har behörighet att avge anbud i upphandlingar. För behörig person ställs i nu aktuellt upphandlingsdokument inga krav på inlämnande av några uppgifter. Hässleholms kommun har

således inte haft skäl att förkasta Varbis anbud. Yrkandet om ingripande enligt LOU ska följaktligen avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Mattias Steen

Anna Aktermo har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

