



FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I MALMÖ 2012 -05- 1 1
 Avdelning 1 Meddelad i
 Lena Palmér Malmö

Mål nr
 3344-12E

KONKURRENSVERKET	
2012 -05- 1 4	
Avd	
Dnr	
Doss	Akthil

SÖKANDE

Peab Sverige AB, 556099-9202
 260 90 Förslöv

Ombud: Bolagsjurist Fredrik Andersson
 Peab Sverige AB
 Box 808
 169 28 Solna

MOTPART

1. Ystads kommun
 Nya Rådhuset
 271 80 Ystad

Ombud: Advokat Per-Ola Bergqvist
 Foyen Advokatfirma
 Box 7229
 103 89 Stockholm

2. N-E Persson Byggnads AB
 Idegatan 12
 275 30 Sjöbo

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LUF.

YRKANDEN M.M.

Ystads kommun genomför en upphandling av byggentreprenad avseende Nedraby vattenverk etapp två. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LUF. Enligt tilldelningsbeslut den 23 mars 2012 har uppdraget tilldelats N-E Persson Byggnads AB.

Peab Sverige AB har begärt överprövning av upphandlingen och yrkat i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt utvärderingen ska göras om utan beaktande av anbudet från N-E Persson Byggnads AB. I andra hand har yrkats att upphandlingen ska göras om. Som grund för talan har anförts i huvudsak följande. Anbudet från N-E Persson Byggnads AB borde rätteligen ha förkastats eftersom det inte uppfyllde samtliga skall-krav. För att kvalificera N-E Persson Byggnads AB begärde och beaktade Kommunen två otillåtna kompletteringar. Om regelverket hade följts hade Peab vunnit upphandlingen. Av AFB. 31 framgår att ej kompletta anbud kommer att förkastas. Av AFB.51 framgår skall-krav som anbudsgivaren måste uppfylla. De är bl.a. följande. - Anbudsgivaren ska vara registrerad hos bolagsverket eller motsvarande. Detta ska styrkas genom registreringsbevis från bolagsverket. - Anbudsgivare ska redovisa behörighetshandlingar för undertecknande av anbud och avtal i form av fullmakt, delegationsordning etc.

Det av N-E Persson Byggnads AB bifogade registreringsbeviset visar inte att Joakim Backman är behörig att underteckna anbudet. Vidare finns ingen behörighetshandling i anbudet som visar att Joakim Backman är behörig att underteckna aktuellt anbud. Av styrelsens instruktioner till verkställande direktör framgår endast att Joakim Backman har rätt att underteckna anbud upp till 20 000 000 kr. Anbudet är på över 44 000 000 kr. Av tilldelningsbeslutet framgår att Kommunen begärt att få in ett nytt registreringsbevis från N-E Persson Byggnads AB. Vidare framgår att Kommunen begärt att N-E Persson Byggnads AB intygade att koncernchefen hade samrått med VD innan an-

budsgivande samt att bolaget bekräftade denna förutsättning via e-post. I båda fall är det fråga om en otillåten komplettering. Nya uppgifter har tillförts anbudet. Kommunen har bedömt att uppgifterna var nödvändiga för att kvalificera anbudet till utvärderingsfasen. Det har inte varit fråga om konkretiserande av redan lämnade uppgifter. Kommunens agerande strider mot 1 kap 24 § LUF och de grundläggande principerna om likabehandling och transparens.

Ystads kommun har bestritt bifall till ansökan och anfört följande. Kommunen har inte i något avseende brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § LUF genom att uppta N-E Persson Byggnads AB:s till prövning. N-E Persson Byggnads AB ingav ett registreringsbevis från 2009. Det har dock inte, vare sig i de Administrativa föreskrifterna eller i Anbudsformuläret, ställts upp något ålderskrav på registreringsbeviset. Det är vidare enligt fast rättspraxis tillåtet med komplettering just avseende utdrag ur bolagsregistret. Kammarrätten i Göteborg har angett att komplettering med ett registerutdrag från Bolagsverket är tillåten då ett sådant registreringsbevis innehåller myndighetsuppgifter som i sig inte påverkar innehållet i anbudet och som funnits tillgängliga hos Bolagsverket redan innan anbudstidens utgång (mål nr 7217-08).

Det har inte uppställts något obligatoriskt skall-krav på att behörig firmatecknare enligt Bolagsregistret skall underteckna anbudet. Det som krävs är att anbudsgivare skall bifoga behörighetshandlingar för undertecknande av anbud och avtal, i form av fullmakt eller delegationsordning. N-E Persson Byggnads AB har till sitt anbud bifogat en delegationsordning. Det kan vitsordas att Kommunen inhämtat en bekräftelse på att samråd skett med koncernchefen. Det kan dock framhållas att den delegationsordning som bifogats inte stadgar att koncernchefen skall underteckna något tillsammans med VD eller egentligen ens lämna samtycke. Såsom instruktionen är utformad krävs inte att något bevis skall visas för motparten till styrkande av VD:s behörighet vid ingivande av anbud på mer än 20 miljoner kr. Att samråd skall ske är en ren intern

instruktion inom bolaget. Det som skall ske är att samråd äger rum. Kommunen har inhämtat bekräftelse på detta, som en ren kontrollfråga. Inget nytt har tillförts anbudet genom Kommunens fråga till N-E Persson Byggnads AB. En upphandlande enhet får enligt 9 kap. 8 § LUF begära förtydligande eller komplettering om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. En upphandlande enhet får kontakta en leverantör om det finns oklarheter eller brister i ingivna intyg, skriftliga bevis eller handlingar och får givetvis också ställa kontrollfrågor. Kommunens fråga kan inte anses vara en komplettering eller precisering utan blott ett förtydligande.

N-E Persson Byggnads AB har beretts tillfälle att yttra sig över ansökan och därvid uppgett att bolaget är av samma åsikt som Ystads kommun.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlingen har påbörjats före den 1 november 2011, varför LUF i dess lydelse före detta datum är tillämplig i målet.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LUF framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande enhet 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. Därvid gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

En upphandlande enhet ska enligt 1 kap. 24 § LUF 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 om proportionalitet iakttas.

Enligt 9 kap 8 § LUF får en upphandlande enhet tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Enheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Enheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet skall kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav måste läggas åt sidan.

I aktuellt förfrågningsunderlag framgår av AFB. 31 bl.a. att ej kompletta anbud kommer att förkastas.

Under AFB.51 *Prövning av anbudsgivare* anges bl.a. följande.

Anbudsgivaren ska vara registrerad hos bolagsverket eller motsvarande. Detta ska styrkas genom registreringsbevis från bolagsverket.

Anbudsgivare ska redovisa behörighetshandlingar för undertecknande av anbud och avtal i form av fullmakt, delegationsordning etc.

N-E Persson Byggnads AB har till anbudet bifogat ett registreringsbevis från Bolagsverket. Skall-kravet i AFB.51 gällande registreringsbevis är därmed uppfyllt. Kommunens begäran att bolaget skulle inkomma med ett registreringsbevis av vilket nuvarande styrelse framgår kan således inte anses strida mot LUF.

Anbudet från N-E Persson Byggnads AB har undertecknats av bolagets verkställande direktör Joakim Backström. Av till anbudet bifogad handling benämnd "Styrelsens instruktioner enligt 8 kap. 3 § aktiebolagslagen till verkställande direktör i N-E Persson Byggnads AB" framgår dennes behörighet generellt att underteckna anbud. Det anges i och för sig att anbud överstigande 20 000 000 kr ska ske i samråd med koncernchefen. Det kan emellertid inte sägas framgå av förfrågningsunderlaget att det förelegat något krav om att redan i anbudet på ett eller annat sätt styrka att sådant samråd skett. I den mån Ystad kommun av någon anledning önskat förvissa sig om detta, har det inte stått i strid med upphandlingsbestämmelserna att införskaffa uppgift om detta. Av de omständigheter som Peab Sverige AB åberopat har således inte framkommit någon grund för ingripande avseende ifrågavarande upphandling.

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



Jan Bratt



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 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 3109/1B LOU