



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2012-01-26
Meddelad i
Linköping

Mål nr
7251-11
Enhet 2

SÖKANDE

ISS Facility Service AB, 556410-3280

Ombud: Bolagsjurist Patrik Frank
ISS Facility Service AB
Box 47635
117 94 Stockholm

KONKURRENSVERKET	
2012-01-30	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

MOTPART

Aktiebolaget Stångåstaden, 556041-6850
Box 3300
580 03 Linköping

Ombud: Advokat Kristian Pedersen och jur.kand. Ingrid Sandstedt
Advokatfirman Delphi KB
Box 1432
111 84 Stockholm

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ISS Facility Service AB:s ansökan och beslutar att upphandlingen ska rättas på så sätt att Crendo Fastighetsförvaltning AB:s anbud inte ska beaktas.

Dok.Id 70400

Postadress Box 406 581 04 Linköping	Besöksadress Brigadgatan 3	Telefon 013-25 10 00 E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se	Telefax 013-25 11 40	Expeditionstid måndag – fredag 08.00-16.00
--	--------------------------------------	---	--------------------------------	---

YRKANDEN M.M.

Aktiebolaget Stångåstaden genomför en offentlig upphandling av teknisk skötsel av dess fastighetsbestånd i Linköpings kommun. Vid upphandlingen används öppet förfarande. Det anbud som innehåller det lägsta priset ska antas.

Enligt tilldelningsbeslut den 7 november 2011 antogs det anbud som lämnats av Crendo Fastighetsförvaltning AB medan ISS Facility Services AB:s anbud rangordnades som nummer två.

ISS ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten i första hand beslutar att upphandlingen ska rättas på så sätt att Crendos anbud inte beaktas. I andra hand yrkar ISS att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

Stångåstaden anser att ansökan ska avslås.

Crendo, som getts tillfälle att yttra sig i målet, anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖRT

ISS

I upphandlingsföreskrifter (UF.3.31) anges att anbudet ska var undertecknat av behörig företrädare och att fullmakt ska bifogas om den som skriver under inte är behörig firmatecknare. Detta är ostridigt ett kvalificeringskrav under upphandlingsfasen.

Crendos anbud är undertecknat av Alf Sandberg som är verkställande direktör. Han har enbart rätt att teckna firman beträffande ”löpande förvaltningsåtgärder”.

Definitionen av "löpande förvaltning" framgår av 8 kap. 29 § aktiebolagslagen (2005:551). Den otydliga definitionen är inte tillräcklig för att tillåta en direkt tillämpning. I doktrinen har uttalats att bedömningen ska göras utifrån det enskilda företagens förhållanden men utifrån objektiva grunder.

Crendo har i sitt anbud åberopat annat företags kapacitet som nödvändig för att kunna utföra aktuellt uppdrag. Med andra ord saknar Crendo resurser att på egen hand fullfölja avtalet. Detta tyder på att uppdrag, och således upphandlingar av nuvarande slag, normalt inte faller inom ramen för Crendos dagliga affärer, och därmed den "löpande förvaltningen".

Den omständigheten att Stångåstaden som ett särskilt skall-krav angett att anbudet ska vara undertecknat av behörig firmatecknare måste än mer avgränsa området för "löpande förvaltningsåtgärder". Mot bakgrund härav saknar således Alf Sandberg i egenskap av verkställande direktör behörighet att teckna firman på Crendos anbud.

Någon fullmakt har inte bifogats Crendos anbud. Inte heller av innehållsförteckningen i början av Crendos anbud anges att en fullmakt bifogas.

Det står således klart att en inte behörig person har skrivit under Crendos anbud. Kvalificeringskravet i UF.3.31 är således inte uppfyllt. Crendos anbud ska därmed rätteligen förkastas.

ISS kom tvåa och skulle rätteligen ha vunnit upphandlingen. ISS har således lidit eller i vart fall riskerat att lida skada.

ISS har även åberopat annat till stöd för sin ansökan, som enligt ISS innebär att ISS till följd av felaktigheter i upphandlingen lidit eller i vart fall riskerat att lida skada.

Stångåstaden

Av det till Crendos anbud bifogade registreringsbeviset framgår att Alf Sandberg som verkställande direktör har rätt att teckna firman beträffande löpande förvaltningsåtgärder. Av registreringsbeviset framgår även att Crendo ska bedriva fastighetsförvaltning och därmed förenlig verksamhet.

Att underteckna anbud inom ramen för ett företags sedvanliga affärsverksamhet utgör en sådan löpande förvaltningsåtgärd för vilken Alf Sandberg är behörig att teckna Crendos firma, och detta gäller särskilt i fall då, såsom i aktuell upphandling, anbudet avser ett uppdrag som uppenbart faller inom Crendos verksamhetsföremål enligt registreringsbeviset. Dessutom bör framhållas att det uppdrag som upphandlingen avser i förhållande till Crendos totala verksamhet är av en så begränsad omfattning att det även av denna anledning är uppenbart att undertecknande av anbudet är en löpande förvaltningsåtgärd.

Crendos anbud är således undertecknat av en behörig firmatecknare, vars firmateckningsrätt framgår av det registreringsbevis som bifogats anbudet.

Stångåstaden har i övrigt bemött vad ISS anfört vilket enligt Stångåstaden innebär att några fel i upphandlingen inte begåtts eller att ISS inte lidit eller riskerat att lida skada.

Crendo

I stort instämmer Crendo i vad Stångåstaden anfört. Att påstå att Crendos vd inte skulle vara behörig att underteckna anbud är näst intill befängt. Märk väl att det i anbudsformuläret står behörig företrädare och inte firmatecknare. ISS har inte kunnat visa att Crendos anbud inte uppfyller alla kvalificeringskrav.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Det framgår vidare att principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet ska iakttas vid upphandlingar.

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 enligt lagens 16 kap. 5 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I förfrågningsunderlaget (upphandlingsföreskrifter UF3.31) anges att anbud ”skall vara undertecknat av behörig företrädare. Bilaga på fullmakt bifogas om den som skriver under ej är behörig firmatecknare”.

Förvaltningsrättens bedömning

Fråga är först om Crendos anbud uppfyllt skall-kravet i fråga om att anbud ska undertecknas av behörig företrädare.

Skall-kravet kan inte förstås på annat sätt än att ett anbud ska undertecknas av behörig firmatecknare eller av ombud.

Crendos anbud är undertecknat av dess verkställande direktör Alf Sandberg. Han har inte i den egenskapen haft rätt att teckna Crendos firma och har därmed inte på den grunden haft behörighet att underteckna anbudet (se 8 kap. 29 och 36 §§ aktiebolagslagen samt Kammarrätten i Göteborgs dom den 21 december 2011 i mål nr 5136-11). Alf Sandberg har inte heller varit ombud för Crendo.


Crendos anbud har således inte uppfyllt skall-kravet avseende undertecknande. Genom att inte utesluta Crendos anbud har Stångåstaden därmed brutit mot bestämmelser i LOU.

Eftersom ISS rangordnats som nummer två i upphandlingen har ISS lidit skada till följd av Stångåstadens överträdelse. Grund för ingripande enligt 16 kap. 5 § LOU föreligger således.

Den konstaterade felaktigheten är sådan att upphandlingen bör få avslutas sedan rättelse har gjorts. Rättelsen ska bestå i att Crendos anbud inte beaktas.

Vid denna utgång i målet saknas anledning att pröva ISS övriga invändningar mot upphandlingen.

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


Sarah Svenblad

Föredragande: Magnus Wickström



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 3109/1D LOU