

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING****DOM**
2015-04-14
Meddelad i
LinköpingMål nr
1568-15**SÖKANDE**ApQ El AB, 556540-0602
Stenyxegatan 15 A
213 76 Malmö**MOTPART**Fortifikationsverket
631 89 Eskilstuna**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet (LUFS)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 203995

Postadress
Box 406
581 04 Linköping**Besöksadress**
Brigadgatan 3**Telefon**
013-25 11 00**E-post:**
forvaltningsrattenilinkoping@dom.se**Telefax**
013-25 11 40**Expeditionstid**
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Fortifikationsverket genomför en upphandling avseende ramavtal för elinstallationer benämnd ”Område Kristianstad ramavtal El-installationer” dnr 5197/2014 (upphandlingen). Upphandlingen genomförs genom förenklat förfarande enligt LUFSS. Fortifikationsverket fattade tilldelningsbeslut den 2 mars 2015. Av KVALIFICERING OCH ANBUDSUTVÄRDERING framgår att ApQ El AB (bolaget) inte gått vidare från den första granskningsfasen på grund av att anbudet inte var undertecknat av behörig person.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud inte förkastas och ny anbudsutvärdering genomförs.

Fortifikationsverket motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT*Bolaget*

Av punkt 4.4 och 4.5 i anbuds brevet står det att eventuella bilagor ska bifogas. Då bolaget är en komplett leverantör av efterfrågade tjänster med omfattande kapacitet fanns det ingen anledning att bifoga intyg.

Anbudet är i enlighet med förfrågan inlämnat via elektronisk anbudsgivning och därigenom digitalt signerat av anbudslämnaren.

I anbudsutvärderingen framgår att om en anbudsgivare får nej på någon punkt riskerar denne att inte gå vidare till granskningsfasen, värderingen av detta är inte med stöd av uppställda kriterier.

Fortifikationsverket

Enligt AFB.5 i de administrativa föreskrifterna kommer anbudsprövningen ske i fyra steg där steg 1 innefattar kontroll av att anbud inkommit i rätt tid samt är komplett med efterfrågade uppgifter enligt AFB.31. Av AFB.31 framgår att anbudsbrief ska undertecknas av en person som är behörig att företräda anbudsgivaren, skannas in och medskickas som bifogad fil. Det är således fråga om ett obligatoriskt krav som måste vara uppfyllt för att anbudsgivare ska gå vidare från steg 1. Bolaget har lämnat anbud som inte har undertecknats av behörig person. Fortifikationsverket har därför rätteligen förkastat anbudet.

Vad bolaget anfört om att anbudet skulle vara digitalt signerat tillbakavisas. Ett anbud kan inte anses elektroniskt signerat endast genom att det sänds in via ett elektroniskt upphandlingsverktyg eftersom det krävs en särskild teknisk lösning för detta. Någon sådan lösning har inte varit möjlig i förevarande upphandling.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Enligt 1 kap. 11 § LUFSS ska upphandlande myndigheter eller enheter 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 proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 6 § LUFSS framgår att om den upphandlande myndigheten eller enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § eller någon annan bestämmelse i LUFSS och detta har medfört att leverantören

har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I mål om offentlig upphandling gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Förfrågningsunderlaget

AFB.31 Anbuds form och innehåll

Anbud ska endast avges i digital form genom TendSign, vara i överensstämmelse med förfrågningsunderlag och enligt anbudsbrief.

Anbudets innehåll framgår av bifogat anbudsbrief som ska användas.

Anbudsbrief ska undertecknas av person som är behörig att företräda anbudsgivaren, skannas in och medskickas som bifogad fil.

AFB.5 Prövning av anbudsgivare och anbud

Anbudsprövning kommer att ske i fyra steg.

1. Anbud inkommit i rätt tid och komplett.
2. Uteslutning av anbudsgivare.
3. Prövning av anbudsgivarens lämplighet.
4. Prövning av anbud.

Steg 1:

- Inkommit i rätt tid.
- Kompletta med avseende på efterfrågade uppgifter enligt AFB.31.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Bolaget har gjort gällande att det inte är ett obligatoriskt krav att behörig person undertecknar anbudet, eftersom det i KVALIFICERING OCH ANBUDSUTVÄRDERING anges att man endast riskerar att inte gå vidare

till granskningsfasen. Bolaget har vidare gjort gällande att anbudet är digitalt signerat av anbudslämnaren genom att anbudet inlämnats via elektronisk anbudsgivning.

Av AFB.31 i de administrativa föreskrifterna i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsbrief ska undertecknas av person som är behörig att företräda anbudsgivaren, skannas in och medskickas som bifogad fil.

Förvaltningsrätten konstaterar att bedömningen av om ett krav i upphandlingen är obligatoriskt eller inte görs utifrån vad som anges i förfrågningsunderlaget. Att det i dokumentet KVALIFICERING OCH ANBUDSUTVÄRDERING anges att ”Anbud som erhåller Nej på någon punkt riskerar att inte gå vidare till Granskningsfasen steg 2” saknar därför betydelse för bedömningen av om kravet är obligatoriskt.

Förvaltningsrätten finner med hänsyn till förfrågningsunderlagets utformning att det är ett obligatoriskt krav i upphandlingen att anbudsgivaren ska skanna in ett undertecknat anbudsbrief och skicka med som bifogad fil. Vad bolaget anfört om att anbudet ska anses som digitalt signerat genom att det lämnats in via elektronisk anbudsgivning innebär inte att bolaget har uppfyllt det ställda kravet (jfr Kammarätten i Stockholms dom den 12 maj 2014 i mål nr 1383-14). Fortifikationsverket har härmed haft rätt att utesluta bolagets anbud från vidare prövning.

Bolaget har även invänt mot det som angetts om att eventuella bilagor med intyg ska bifogas anbudet. Vad bolaget gjort gällande i denna del framstår som oklart med hänsyn till att bolagets anbud inte gått vidare från den första granskningsfasen på grund av att anbudet inte varit undertecknat av behörig person. Det som bolaget anfört i denna del innebär inte att det finns skäl för ingripande mot upphandlingen (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Sammanfattningsvis innebär inte det som bolaget anfört att Fortifikationsverket skulle ha brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § LUFSS eller någon annan bestämmelse i LUFSS på ett sätt som medfört eller skulle kunna medföra skada för bolaget. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Kristina André Lilja

Föredragande har varit Karin Wahrby



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.