



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Avdelning 32

DOM
 2016-10-18
 Meddelad i Stockholm

Mål nr
 12064-16

SÖKANDE

OMP Engineering Srl, 395271-A1898231
 Via Trescalini 3
 36031 Dueville (VI)
 Italien

Ombud: Advokat Carl Norén
 Kastell Advokatbyrå AB
 Box 7169
 103 88 Stockholm

MOTPART

Försvarets materielverk
 115 88 Stockholm

SAKEN

Upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, LUF5

KONKURRENSVERKET	
2016-10-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 775538

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag–fredag 08:00-16:30
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		
		www.domstol.se/forvaltningsratt		

BAKGRUND

Försvarets materielverk (FMV) genomför en upphandling av ”Dispenser Cabinets, dispenserskåp”. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet (LUFS). OMP Engingeering Srl (Bolaget) var en av de två leverantörer som kvalificerade sig till utvärderingen.

Förfrågningsunderlaget

Under punkt 11.4.1 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande. The following information regarding the Tenderer’s financial and economic standing shall be enclosed with the tender. The Tenderer shall prove that it fulfills the above clause 11.4. by submitting a written statement from an authorized accountant or equivalent. The statement shall in addition include the signatory’s name and contact details such as address, telephone number and/or email address as applicable.

Under punkt 3.1.1 Shall 5 anges. ”The tender shall prepare a project plan with an associated main schedule describing work fulfillment according to this statement of work specification.” Under Shall 6 anges. “An established project plan shall be delivered no later than 30 calendar days after the agreement has come into force.”

Under punkt 3.2.2 Shall 15 anges. ”The tender shall develop a verification plan for the system”. Under Shall 16 anges. “The verification plan shall be delivered no later than 30 calendar days after the agreement has come into force”.

YRKANDEN

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas genom en ny anbudsutvärdering där anbudet från vinnande bolag inte ska beaktas. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Vinnande Bolags anbud uppfyller inte det obligatoriska kravet i förfrågningsunderlaget under punkt 11.4.1 om att anbudet ska innehålla ett skriftligt intyg från auktoriserad revisor eller motsvarande och att intyget ska innehålla undertecknads namn och kontaktuppgifter, adress, telefonnummer och eventuellt e-mailadress. Det ingivna intyget är undertecknat av en anställd på det vinnande bolaget som varken är auktoriserad revisor eller motsvarande. Handlingen saknar dessutom adress och telefonnummer. Vidare har vinnande Bolag inte uppfyllt de obligatoriska kraven under punkt 11.4.1 (Shall 5) genom att inte till anbudet bifoga en projektplan med tillhörande huvudschema som beskriver uppfyllelsen av arbetet samt genom att inte till anbudet bifoga en verifikationsplan för systemet. Om vinnande bolag uteslutits från upphandlingen hade Bolaget vunnit upphandlingen. Bolaget har således lidit eller riskerat att lida skada.

FMV bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande.

Krav på intyg från auktoriserad revisor eller motsvarande. Det finns inget krav på att intyget ska vara utfärdat av en auktoriserad revisor. Vinnande bolags intyg är utfärdat av "Head of Group Reporting & Accounting Principles" en person som har god inblick i bolagets ekonomi och redovisning. Eftersom aktuell person är anställd av vinnande bolag framgår kontaktuppgifterna av anbudet.

I förfrågningsunderlaget, SOW punkt 3.1.1 underrubriken Shall 5 anges att anbudsgivare ska förbereda en projektplan med ett schema. I samma punkt underrubriken Shall 6 anges att en fastställd projektplan ska levereras senast 30 kalenderdagar efter ett giltigt kontrakt slutits. I förfrågningsunderlaget,

SOW punkt 3.2.2 underrubriken Shall 15 anges att anbudsgivare ska utveckla en verifikationsplan för systemet. I samma punkt underrubriken Shall 16 anges att en fastställd verifikationsplan ska levereras senast 30 kalenderdagar efter ett giltigt kontrakt slutits. Sammanfattningsvis uppfyller vinnande bolag de krav som uppställts i upphandlingen.

Bolaget vidhåller sin talan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 11 § LUFSS stadgas följande. Upphandlande myndigheter ska 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.

I 16 kap. 6 § första stycket LUFSS anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 11 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Fråga i målet är om vinnande bolags anbud bort underkännas p.g.a. något av de fyra obligatoriska krav Bolaget menar att vinnande bolags anbud inte uppfyller.

Förfrågningsunderlaget punkt 11.4.1 "a written statement from an authorized accountant or equivalent".

Enligt förvaltningsrättens mening kan vad Bolaget anfört inte visa att det vinnande bolagets anbud bort uteslutas p.g.a. det obligatoriska kravet under punkt 11.4.1 i förfrågningsunderlaget. Vid denna bedömning har förvaltningsrätten särskilt beaktat följande. Bolagets argumentering synes bygga på ett antagande om att begreppet "authorized accountant or equivalent" syftar på svenska regler kring auktoriserade revisorer. Ett antagande som enligt förvaltningsrättens mening varit rimligare om det som efterfrågats varit benämnt authorized public accountant. Förvaltningsrätten anses således att något krav på att intyget ska vara utfärdat av en auktoriserad revisor inte finns. Förvaltningsrätten delar inte heller Bolagets uppfattning att det aktuella kravet innebär att den efterfrågade handlingen ska undertecknas av en oberoende tredje part.

Avsaknad av kontaktuppgifter på intyg.

Förvaltningsrätten delar FMV:s uppfattning att kravet på kontaktuppgifter är uppfyllt då det av intyget framgår dels undertecknarens namn, titel samt uppgiften att utfärdaren är anställd av vinnande bolag och då vinnande bolags adress och telefonnummer framgår av anbudet.

Punkterna 3.1.1 och 3.2.2 i förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrätten finner att det får anses framstå som uppenbart för varje normalt informerad och omsorgsfull leverantör att meningarna "The tender shall develop a verification plan for the system" och "The tender shall prepare a project plan with an associated man schedule." är felaktiga eftersom anbudet (the tender) varken kan förbereda någon projekt plan eller utveckla någon verifikationsplan. Kraven i punkterna 3.1.1 och 3.2.2 i förfrågnings-

underlaget riktas naturligtvis mot anbudsgivaren (the tenderer). Enligt förvaltningsrättens mening är det fråga om två uppenbar felskrivningar som inte torde ge någon leverantör problem. Vad Bolaget anfört angående kraven i punkterna 3.1.1 och 3.2.2 visar inte att det vinnande bolagets anbud bort uteslutas p.g.a. de obligatoriska kraven under punkterna 3.1.1 och 3.2.2 i förfrågningsunderlaget.

Sammanfattning

Bolaget har inte visat att vinnande bolags anbud brustit i uppfyllande av de krav som ställts i upphandlingen. Skäl för ingripande enligt LUFSS föreligger därmed inte och ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).

Eva Pedersen
Rådman

Peter Collert har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.