



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2017-08-01
Meddelad i Växjö

Mål nr
1292-17
1315-17
1317-17

SÖKANDE

Human Care HC AB, 556494-6332

Ombud: Advokat Magnus Wennerholm
Advokatfirman Glimstedt Växjö AB
Box 124
351 04 Växjö

MOTPARTER

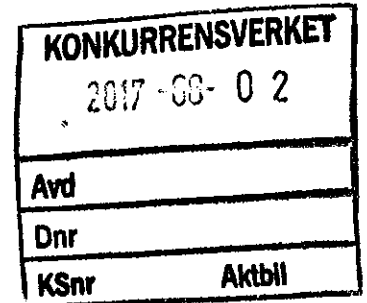
1. Landstinget Blekinge
371 81 Karlskrona

2. Region Skåne
291 89 Kristianstad

3. Region Halland
301 80 Halmstad

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 159676

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Landstinget Blekinge genomför en samordnad upphandling tillsammans med Region Skåne och Region Halland (landstingen) avseende "Gånghjälpmedel 2017" (dnr 2016/00867). Upphandlingen genomförs som öppet förfarande. Tilldelningsbeslut meddelades den 21 mars 2017, varvid anbudet från Human Care HC AB (bolaget) förkastades eftersom det saknades fullmakt för behörig företrädare.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud ska kvalificeras och utvärderas.

Landstingen motsätter sig ansökan om överprövning.

VAD PARTERNA ANFÖR*Bolaget*

Bolagets anbud är undertecknat av dess försäljningschef. Denne är sedan många år försäljningschef och har ansvarat för bolagets ingivande av anbud, undertecknande av dessa och undertecknande av upphandlingskontrakt. Detta har gjorts med stöd av skriftlig fullmakt, men även genom ställningsfullmakt. Försäljningschefen har genom fullmakt getts behörighet att företräda bolaget upphandlingar av aktuellt slag. Den skriftliga fullmakten gavs år 2014 och gäller tillsvidare. Försäljningschefen har undertecknat en stor mängd anbud, bl.a. tidigare anbud till landstingen. Försäljningschefen är behörig att underteckna anbudet och därmed firmatecknare. Vem som ska anses som "firmatecknare" är inget som nämns eller regleras i tillämplig lag. Däremot regleras detta i civilrätten och aktiebolagsrätten. En firmatecknare tecknar bolagets firma, dvs. företar rättshandlingar i bolagets namn. Detta innebär att alla som handlar enligt fullmakt är firmatecknare. Försäljnings-

chefen har handlat enligt fullmakt och är därmed firmatecknare när han undertecknade anbudet för bolagets räkning. Det krävs inte att anbudet ska undertecknas av registrerad firmatecknare. Därmed följer av förfrågningsunderlaget att det inte behövs bifogas någon fullmakt.

För det fall förvaltningsrätten skulle anse att försäljningschefen inte är firmatecknare har i vart fall en tillåten komplettering skett genom att bolaget efter landstingens begäran gett in kopia på fullmakt.

Landstingen

Vid kontroll av anbudet har konstaterats att bolagets anbud är undertecknat av bolagets försäljningschef. Denne är inte registrerad som bolagets företrädare hos Bolagsverket. Någon fullmakt har inte bifogats bolagets anbud. Det har därför varit rätt att förkasta bolagets anbud.

Det stämmer inte att landstingen kontaktat bolaget med en begäran om komplettering. Upphandlaren har i det aktuella e-postmeddelandet till bolaget eftersökt en närmare hänvisning till den anbudsbilaga som innefattar försäljningschefens ställföreträdarfullmakt. I sitt svar redovisar bolaget att fullmakten "har försvunnit bland alla bilagor" samt att den bifogats till svarsmeddelandet med den uttryckta förhoppningen att "det är OK". Avsikten med den utskickade begäran var endast att fastställa om en fullmakt följt med det inkomna anbudet eller inte.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Den grundläggande frågan i målet är om landstingen har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) eller någon annan bestämmelse i denna lag när det beslutat att förkasta bolagets anbud.

Av förfrågningsunderlaget (jfr avsnitt 1.2.3 "E-anbudets form och innehåll") framgår bl.a. följande. Anbudet ska vara skriftligt, avfattat på svenska samt undertecknat av behörig företrädare hos anbudsgivaren. [...] Om den som avger anbudet i AAS inte är firmatecknare ska till anbudet bifogas inskannad kopia av undertecknad fullmakt, där det framgår att personen är behörig att företräda anbudsgivaren.

Med hänsyn till hur kravet är utformat måste det rimligtvis förstås så att det som avses med firmatecknare är registrerad firmatecknare. En sådan tolkning stöds också av att kravet på att bifoga fullmakt, i de situationer där någon annan än firmatecknare undertecknat anbudet, annars synes överflödigt.

Det är ostridigt att den person som undertecknat bolagets anbud inte är registrerad firmatecknare hos Bolagetsverket. Bolaget borde därför ha bifogat en fullmakt till anbudet där det framgår att denne är behörig att företräda bolaget. Någon sådan fullmakt fogades emellertid inte till bolagets ursprungliga anbud. Bolagets anbud uppfyllde därmed inte samtliga obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget.

En upphandlande myndighet *får* begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten *får* också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap. LOU (jfr 9 kap. 8 § LOU). En upphandlande myndighet är emellertid inte *skyldig* att låta en anbudsgivare komplettera sitt anbud i efterhand.

I det e-postmeddelande från den 22 februari 2017 som parterna hänvisat till anges följande. "Vill fråga var i dokumentationen finner jag fullmakt att Försäljningschef [REDACTED] är behörig företrädare att signera lämnat anbud?". Det är alltså inte fråga om en begäran att komma in med en kom-

plettering i form av fullmakt. Den fullmakt som bolaget har gett in efter anbudstidens utgång kan således inte läka bristen. Landstingen har därför haft rätt att förkasta bolagets anbud.

Sammanfattningsvis är det inte visat att landstingen har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i upphandlingslagstiftningen och att detta medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Mattias Håkansson
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande: Helene Larsson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.