



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen
 Enhet 17

DOM
 2013-10-28
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 23031-13

SÖKANDE

AC Motion & Fitness AB, 556752-3880
 Kabelvägen 17
 602 10 Norrköping

MOTPART

Försäkringskassan
 103 51 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2013 -10- 2 8	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår AC Motion & Fitness AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 407530

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post:		
		forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

YRKANDEN M.M.

Försäkringskassan genomför en upphandling avseende gymtrustning till Försäkringskassan Telefonplan. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt 15 kap. lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU. Av tilldelningsbeslut daterat den 24 september 2013 framgår att Försäkringskassan har beslutat att anta anbud från anbudsgivaren Motionskompaniet i Västerås Aktiebolag.

AC Motion & Fitness AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska ändras på så sätt att bolaget inte utesluts från upphandlingen och därmed tilldelas kontrakt. Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande. Bolagets anbud uteslöts från upphandlingen, eftersom bolaget lämnat in ett registreringsbevis som var utfärdat tidigare än sex månader före sista anbudsdag. Det framgår av förfrågningsunderlaget att registreringsbevis ska bifogas anbudet och att registreringsbeviset inte får vara utfärdat tidigare än sex månader före sista anbudsdag. Det bakomliggande syftet med detta krav måste anses vara att registreringsbeviset ska utgöra en aktuell uppgift som ska styrka anbudsgivarens uppfyllande av den registreringsskyldighet som föreligger enligt lag. Att anbudsgivaren uppfyller denna skyldighet kan kontrolleras genom utdrag från Bolagsverket, men även genom utdrag från kreditvärderingsinstitut som Upplysningscentralen. Bolaget har till sitt anbud bifogat ett intyg från Upplysningscentralen, daterat den 12 september 2013. Det framgår tydligt av bolagets anbud att bolaget var registrerat hos Bolagsverket vid tidpunkten för anbudets inlämnande. Enligt praxis utgör en brist i ett oväsentligt ska-krav inte skäl att utesluta en anbudsgivare från att delta i en upphandling. Den brist som förekommer i bolagets anbud är oväsentlig och utgör därmed ingen grund för uteslutning. Försäkringskassan kan, utan att bryta mot

likabehandlingsprincipen, göra en rättelse och ta tillbaka uteslutningen av bolagets anbud.

Försäkringskassan bestrider bifall till bolagets ansökan och anför bland annat följande. Försäkringskassan har rätt att begära in registreringsbevis. I målet är ostridigt att bolaget till sitt anbud bifogat ett registreringsbevis som inte uppfyller Försäkringskassans krav. Kravet på ett registreringsbevis som inte ska vara äldre än sex månader fyller flera funktioner och är inte oväsentligt. Av registreringsbeviset framgår bland annat vilka som företräder bolaget. Detta är viktig information i förhållande till uteslutningsgrunderna i 10 kap. LOU. I vissa upphandlingar är det också relevant att se vem som är behörig firmatecknare. Ett registreringsbevis som inte är äldre än sex månader minskar risken för felaktiga uppgifter angående bland annat ägarförhållanden. Det finns ingen skyldighet för Försäkringskassan att begära komplettering.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

I 1 kap. 9 § LOU anges bland annat att 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. Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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.

Förvaltningsrätten konstaterar att parterna i målet är överens om att det i förfrågningsunderlaget fanns ett krav på att anbudsgivare skulle ge in ett registreringsbevis från Bolagsverket och att registreringsbeviset inte fick vara

utfärdat tidigare än sex månader före sista anbudsdag. Parterna är också överens om att bolaget inte har gjort detta. Frågan i målet är om Försäkringskassan har brutit mot proportionalitetsprincipen genom att utesluta bolaget på grund av denna brist utan att begära in komplettering.

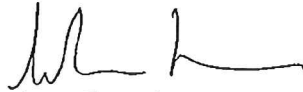
Av förarbetena (prop. 2006/07:128 s. 132) till LOU framgår att uppställda krav ska ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det behov som ska täckas. En upphandlande myndighet måste enligt förvaltningsrättens mening anses ha stor frihet vid utformandet av formkraven i en upphandling (jfr Kammarrättens i Stockholm dom den 10 september 2013 i mål nr 2370-13). Förvaltningsrätten anser att det aktuella formkravet är klart och tydligt formulerat i förfrågningsunderlaget och att det är enkelt för anbudsgivarna att uppfylla. Kravet är även objektivt utformat och framstår vare sig som godtyckligt eller uppenbart osakligt (jfr RÅ 2010 ref. 78). Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att kravet inte kan anses strida mot proportionalitetsprincipen.

Ett anbud kan under vissa förutsättningar kompletteras enligt 9 kap. 8 § LOU. Det finns dock inte någon skyldighet för en upphandlande myndighet att tillåta komplettering. Om komplettering tillåts måste det ha skett innan tilldelningsbeslut fattas (jfr Kammarrättens i Stockholm dom den 23 oktober 2008 i mål nr 3706-08).

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att det inte framgår av bolagets talan att upphandlingen har genomförts i strid med reglerna i LOU eller att de för upphandlingen grundläggande unionsrättsliga principerna trätts för när eller att bolaget lidit någon skada. Förutsättningar för ingripande från domstolens sida föreligger därmed inte. Bolagets ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Andreas Leander
Förvaltningsrättsfiskal

Förvaltningsrättsnotarien Henning Holmberg 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 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.