



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I LINKÖPING**  
 Enhet 2

**DOM**  
 2011-08-01  
 Meddelad i  
 Linköping

Mål nr  
 3195-11

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011-08-02	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**SÖKANDE**

Infra Entreprenad AB, 556710-8450  
 Box 8040  
 192 08 Sollentuna

**MOTPARTER**

1. Eskilstuna kommun  
 Stadsbyggnadsförvaltningen  
 Gatuavdelningen  
 631 86 Eskilstuna

2. Eskilstuna kommun  
 Torshälla stads förvaltning  
 Brogatan 13  
 644 32 Torshälla

3. Eskilstuna Kommunfastigheter AB, 556499-5909  
 Box 5035  
 630 05 Eskilstuna

4. Vattenfall Eldistribution AB, 556417-0800  
 Box 6013  
 171 06 Solna

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Ansökan avslås.

Dok.Id 53793

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 406 581 04 Linköping	Brigadgatan 3	013-25 10 00 E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se	013-25 11 40	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-15:00

## BAKGRUND OCH YRKANDEN

Eskilstuna kommuns upphandlingsenhet (kommunen) genomför, på uppdrag av Stadsbyggnadsförvaltningen i Eskilstuna, Torshälla Stads förvaltning samt Eskilstuna Kommunfastigheter AB, en upphandling avseende drift och underhåll av gatubelysning. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande och grund för tilldelning av kontrakt är det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga. Den 10 maj 2011 beslutas att upphandlingskontrakt ska tilldelas Vattenfall Services Nordic AB (Vattenfall).

Infra Entreprenad AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen på den grunden att Vattenfalls anbud inte är komplett och inte uppfyller ställda skalkrav, varför det ska förkastas.

Kommunen bestrider ansökan.

Vattenfall har beretts tillfälle att yttra sig, men har valt att avstå.

## SKÄLEN FÖR RÄTTENS AVGÖRANDE

### *Parternas argumentering*

**Bolaget** anför i huvudsak följande. Vattenfalls anbud är inte komplett eftersom det inte uppfyller ställda skalkrav. Dokumentet "Företagsuppgifter" i Vattenfalls anbud saknar underskrift från behörig firmatecknare. Dokumentet är ett krav för anbudets utvärdering, varför anbudet borde förkastats. Vattenfall har inte heller skickat med rätt à-prislista enligt kompletterande uppgifter i frågor och svar daterade den 18 mars 2011 punkt 10 och 11. Eftersom Vattenfall har tilldelats kontraktet lider bolaget skada.

**Kommunen** anför i huvudsak följande. Bolagets påståenden är felaktiga. Lämnade företagsuppgifter samt sanningsförsäkran är undertecknad av Johanna Holmberg som är behörig företrädare för bolaget. Något krav på att behörig firmatecknare ska underteckna anbudet har inte ställts. I á-prislista version två har en redaktionell förändring gjorts av praktiska skäl, dock inte vad avser sakinhållet. Bolaget har inte i tillräcklig grad kunnat visa att upphandlingsförfarandet brister i transparens eller likabehandling eller på annat sätt står i strid med konventionsrätten.

**Bolaget** anför i genmäle bl.a. följande.

Dokumentet ”Företagsuppgifter” och ”Miljökrav vid entreprenaders genomförande” är undertecknade av affärsområdeschef Johanna Holmberg som inte är registrerad firmatecknare för Vattenfall, och ingenstans i kommunens förfrågan står det att detta inte är behövligt. I de administrativa föreskrifterna anges att ”anbudet skall vara (...) undertecknat av behörig företrädare hos anbudsgivaren.” Kommunen har begärt att behörig firmatecknare ska underteckna dokumenten. Johanna Holmberg har enligt Vattenfalls delegationsordning inte rätt att underteckna dokumenten.

Vidare har Vattenfall inte skickat med rätt á-prislista enligt kompletterande uppgifter i frågor och svar, då dess sakinhåll i fråga om antal och ingående poster och material skiljer sig. Det framgår inte att de har tagit del av några frågor och svar eftersom de inte har bifogat korrekta handlingar i anbudet, vilket påverkar anbudsutvärderingens transparens och likabehandling eftersom svaren är av betydelse för prissättningen.

#### *Utredningen i målet*

I förfrågningsunderlaget punkt AFB.23 Kompletterande förfrågningsunderlag framgår att om förfrågningsunderlaget behöver kompletteras med an-

ledning av frågor till den upphandlande enheten eller av någon annan anledning, kommer skriftliga svar att sändas till alla kända anbudsgivare. Av AFB.31 Anbuds form och innehåll framgår bl.a. att ”i anbudet skall följande uppgifter anges: (...) 8. Prissatt mängdförteckning/å-prislista” Av frågor och svar framgår bl.a. följande. ”Syfte: Upphandlingen består av ett antal dokument och dessa är versionshanterade, vilket innebär att alla framtida förändringar kommer att noteras här. Av detta dokument framgår i vilket dokument förändring skett samt på vilken sida. (...) Syftet är alltså att göra det lätt att skilja på ny och föråldrad information.”

**ÄNDRING I DOKUMENT**

Dokument	Sida	Avsnitt	Datum	Ändring
A-prislista tillkommande arbeten Ver 2	-	-	2011-03-18	Version 2 Original.
Miljöinformation - policy			2011.03.24	Ny bilaga.

Fråga nr 10 från den 17 mars 2011 lyder ”Där det står förtryckt exempelvis under B384.2724 5 st. under mängd, vart vill ni att vi skriver å-priset för dessa på bladet?” Svar: ”Se nya A-prislista för tillkommande arbete.”

*Lagtext m.m.*

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndighet 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. 5 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

Högsta förvaltningsdomstolen (dåvarande Regeringsrätten) uttalade i RÅ 2002 ref. 50 att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när.

*Förvaltningsrätten gör följande bedömning.*

Bolaget får anses yrka att upphandlingen ska rättas alternativt göras om.

Det som åberopas av bolaget leder till två huvudfrågor som rätten har att ta ställning till. Dels är det om de dokument Johanna Holmberg undertecknat uppfyller kraven som ställs i förfrågningsunderlaget och dels om den à-prislista Vattenfall ingivit i sitt anbud skiljer sig i förhållande till förfrågningsunderlaget på så sätt att anbudet på den grunden borde förkastats. Vidare krävs att bolaget har kommit att lida skada till följd av det eventuella felet.

Av dokumentet ”Delegeringar och befogenheter Vattenfall Services Nordic AB” framgår att Affärsområdeschef Johanna Holmberg är behörig lämna anbud/godkänna uppdrag samt teckna avtal med kund upp till belopp om 5 000 000 kronor. Vad bolaget anför kan inte anses visa att Johanna Holmberg inte varit behörig att underteckna de aktuella anbudshandlingarna.

Genom AFB.31 punkt 8 i förfrågningsunderlaget framställer kommunen som ett obligatoriskt krav att en à-prislista ska inges i anbudet. Av frågor och svar framgår att en ändring har skett i à-prislista version 2. Dock framgår inte vilken förändring som skett eller på vilken sida förändring skett. Det framgår inte med önskvärd tydlighet att à-prislistan version 2 kommer att ersätta den förra à-prislistan som ett obligatoriskt krav. Av de handlingar som insänts i målet framgår inte heller att anbud med den förra à-prislistan inte accepteras. Förfrågningsunderlaget blir härigenom inte helt tydligt. Kommunen anför att ändringen som skett är redaktionell och att den inte avser förändring i sakinnehållet.

Förvaltningsrätten finner att den brist som påvisats i förfrågningsunderlaget är av sådan art att den i enlighet med RÅ 2002 ref. 50 får godtas efter-

som de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när. Det faktum att Vattenfall i sitt anbud gett in den tidigare versionen av à-prislista medför inte att deras anbud borde ha förkastats på den grunden att det inte levde upp till ett obligatoriskt krav.

Upphandlingen har skett i enlighet med förfrågningsunderlaget. Skäl för åtgärd enligt 16 kap. 5 § LOU föreligger inte. Ansökan om överprövning ska avslås.

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



Tommy Svensson

Föredragande har varit Sara Hanberger.



# 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