

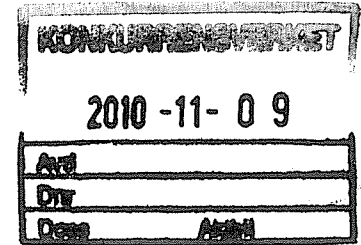


KLAGANDE

Försvarets materielverk
115 88 Stockholm

MOTPART

ISD Technologies Int. AB, 556540-5346
Box 2999
187 29 Täby



ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Stockholms beslut den 13 september 2010 i mål nr 39828-10, se bilaga A

SAKEN

Interimistiskt beslut i mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten upphäver förvaltningsrättens beslut.

YRKANDEN M.M.

Försvarets materielverk (FMV) yrkar att kammarrätten upphäver förvaltningsrättens interimistiska beslut och att målet om överprövning avskrivs från vidare handläggning. Till stöd för sin talan anför FMV bl.a. följande. Upphandlingskontrakt med den leverantör som tilldelats upphandlingen, Kongsberg Defence & Aerospace AS (Kongsberg), tecknades genom FMV:s beställning den 30 augusti 2010 och beställningserkännande har dessutom undertecknats av Kongsberg. Överprövningsmöjligheten löpte ut tio dagar efter det att FMV den 31 augusti 2010 lämnat underrättelse om tilldelningsbeslut i upphandlingen. ISD Technologies Int. AB (ISD) inkom med ansökan om överprövning och begäran om interimistiskt beslut i handling som inkomststämplats hos förvaltningsrätten först den 13 september 2010. Upphandlingskontraktet mellan FMV och Kongsberg trädde enligt villkor i avtalet i kraft när tio dagar förflutit från FMV:s underrättelse om meddelat tilldelningsbeslut och det har inte fattats något interimistiskt beslut av förvaltningsrätten under denna tid. Förvaltningsrätten har därmed enligt 16 kap. 1 § tredje stycket lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) inte ägt pröva ansökan om överprövning och meddela ett interimistiskt beslut. Undertecknandet av beställningserkännandet har inte betydelse för giltigheten av upphandlingskontraktet med Kongsberg. Den som har en giltig fullmakt enligt tillämplig lag från anbudsgivaren är behörig att underteckna anbud eller annat avtalsrättsligt bindande dokument för en anbudsgivares räkning i en offentlig upphandling och sådan fullmakt föreligger i aktuellt fall. En person som undertecknar anbud eller annat avtalsdokument för en anbudsgivare måste inte finnas i en offentlig förteckning över firmatecknare för att anbudet ska binda anbudsgivaren avtalsrättsligt. FMV ger bl.a. in bekräftelse, daterad den 30 september 2010, på att den som undertecknat beställningserkännandet är behörig att underteckna dokumentet för Kongsbergs räkning.

ISD bestrider bifall till överklagandet och anför i huvudsak följande. ISD:s ansökan om överprövning och förlängd avtalsspärr inkom till förvaltningsrätten innan det att avtalsspärren upphört. FMV tecknade avtal med Kongsberg innan avtalsspärren hade upphört. Giltigt avtal – oavsett om det är anbudet eller beställningserkännandet som tillsammans med FMV:s beställning utgör det bindande avtalet – förelåg inte på dagen för det interimistiska beslutet då avtalsdokumentet inte var undertecknat av behörig firmatecknare på leverantörens sida. Den bekräftelse FMV åberopar är daterad först den 30 september 2010. Om FMV vidhåller att beställningserkännandet saknar betydelse har FMV att visa att lydelsen i det av Kongsberg inlämnade anbudet exakt överensstämmer med den av FMV upprättade beställningen annars utgör beställningen endast en oren accept. Om exakt överensstämmelse inte föreligger är det beställningserkännandet som utgör Kongsbergs accept för ett skriftligt bindande avtal.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Av handlingarna i målet framgår bl.a. följande. FMV påbörjade aktuell upphandling genom publicering av förfrågningsunderlaget den 18 december 2009. ISD erhöll tilldelningsbeslutet per e-post den 31 augusti 2010. Av det beslutet framgår att FMV avsåg att teckna kontrakt med Kongsberg. ISD har i e-post som inkom till förvaltningsrätten den 10 september 2010 ansökt om överprövning enligt LOU samt yrkat att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Förvaltningsrätten har den 13 september 2010 förordnat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas. FMV har därefter till förvaltningsrätten inkommit med utdrag ur FMV:s beställning samt utdrag ur beställningserkännandet från Kongsberg av vilka framgår att kontraktet är giltigt när tio dagar förflutit från det att FMV underrättat de andra anbudsgivarna om tilldelningsbeslutet och det inte har fattats något interimistiskt beslut av förvaltningsrätten under denna tid.

FMV har gjort gällande att den som företrätt Kongsberg vid upphandlingen varit behörig att binda Kongsberg avtalsrättsligt.


ISD har häremot invänt bl.a. att oavsett om det är anbudet eller beställnings-erkännandet som tillsammans med FMV:s beställning utgör det bindande avtalet måste det ha varit undertecknat av behörig firmatecknare på leverantörens sida per den 13 september 2010 och att den som ingått avtalet för Kongsbergs räkning inte var behörig att göra det då.


Kammarrätten gör följande bedömning.

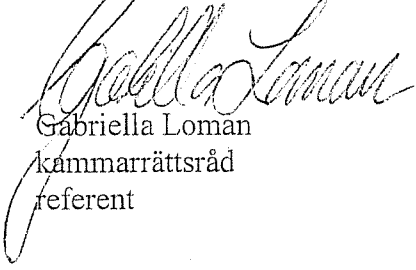
Mot bakgrund av vad som framkommit om det ingångna avtalet och med beaktande av de regler som gäller för ifrågavarande upphandling finner kammarrätten att förvaltningsrättens beslut ska upphävas.

Kammarrätten har endast att pröva frågan om det interimistiska beslutet. Övriga frågor handläggs härefter av förvaltningsrätten.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 1).


Eva Lénberg Karlsson
kammarrättsråd
ordförande


Astrid Eke
kammarrättsråd


Gabriella Loman
kammarrättsråd
referent



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

BESLUT
2010-09-13
Meddelat i Stockholm

Mål nr
39828-10
Enhet 14

2

SÖKANDE

ISD Technologies Int. AB, 556540-5346
Box 2999
187 29 Täby

MOTPART

Försvarets Materielverk
115 88 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU;
nu fråga om interimistiskt beslut

BESLUT

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

Beslutet gäller omedelbart och till dess förvaltningsrätten förordnar annat i målet.

Förvaltningsrätten förelägger Försvarets Materielverk att svara på bolagets ansökan (aktbilaga 1). Svaret, som ska vara skriftligt, ska ha inkommit **senast den 15 september 2010**. Om svar uteblir kan förvaltningsrätten komma att avgöra målet på befintligt underlag.

Dok.Id 57189

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		

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Försvarets Materielverk genomför en upphandling av "Combat training centre ground based air defence". diarienummer 354977 - A1802836. Enligt tilldelningsbeslut meddelat den 31 augusti 2010 har Försvarets Materielverk beslutat att teckna avtal med Kongsberg Defence Systems AS.

ISD Technologies Int. AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar bl.a. att förvaltningsrätten enligt 16 kap. 2 § andra stycket LOU beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

SKÄL FÖR BESLUTET

I 16 kap. 2 § andra stycket LOU, i tillämplig lydelse, anges följande

Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Förvaltningsrätten finner att omständigheterna i målet är sådana att det finns skäl att förordna att den aktuella upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

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


Ulrika Melin

rådman

Föredragande har varit Erica Nyström .

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande skall skriva till Regeringsrätten. Skrivelsen ställs alltså till Regeringsrätten *men skall skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet skall ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande skall kunna tas upp i Regeringsrätten fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Regeringsrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Regeringsrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande skall undertecknas av klaganden eller dennes ombud och inges i original samt innehålla:

- 1 den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 Regeringsrätten
- 2 det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
- 3 de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
- 4 den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen härför
- 5 de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis