



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2019-04-18
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 15161-18

SÖKANDE

CaCharge AB, 559003-7452
 Finlandsgatan 12
 164 74 Kista

MOTPART

Lunds Kommuns Parkerings AB, 556017-4863

Ombud: advokaten Henrik Willquist
 Advokatfirman Glimstedt Helsingborg HB
 Box 1027
 251 10 Helsingborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2019-04-18 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår CaCharge AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 496892

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

BAKGRUND

Lunds Kommuns Parkerings AB (LKPAB) genomför med ett förenklat förfarande en upphandling av "Ramavtal laddningsstolpar". I tilldelningsbeslut den 13 december 2018 anges att Enviroways AB har tilldelats kontraktet i upphandlingen. Vidare framgår bl.a. att anbudet från CaCharge AB blivit förkastat eftersom anbudet inte ansetts uppfylla ska-krav på att lämna uppgifter om ombud och inte heller ska-krav på att till anbudet bifoga en beskrivning eller certifikat av miljöledningssystem.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

CaCharge AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så vis att CaCharge AB:s anbud tas upp till utvärdering. Som grund för sitt yrkande anför bolaget bl.a. följande.

Vid offentliga upphandlingar är det vanligt förekommande att parter anlitar andra individer eller organisationer, oftast företag, som ges i uppdrag att företräda dessa. Dessa parter engageras som ombud för att genomföra hela eller delar av arbetet med och inlämnande av anbud vid offentlig upphandling. Ofta benämns dessa externa parter i dagligt tal som upphandlingskonsulter.

CaCharge AB har valt att inte använda någon extern part, såsom exempelvis en upphandlingskonsult, utan valt att genomföra arbetet med och inlämnandet av anbudet i upphandlingen i egen regi – således utan något ombud. Definitionen på ombud ur Svenska Akademiens ordbok – förvisso inte legal text, men den tydliggör betydelsen av ordet ombud. Där står:

”person som erhållit uppdrag för annans räkning företaga en rättshandling.”
Då CaCharge genomför arbetet med inlämnandet av ett anbud i den aktuella upphandlingen i egen regi finns inte något ombud.

Anbudsformuläret ska vara komplett ifyllt. Detta förutsätter dock att det ska vara rimligt tydligt vilken information som efterfrågas. Det är inte entydigt vad som i detta sammanhang avses med ”Ombud”. För det fall det inte finns någon relevant information att lämna i en del av anbudsformuläret bör det vara korrekt att lämna denna del av anbudsformuläret blankt. Vägledning om vilken information som förväntas återfinnas vid raden ”Ombud” i anbudsformuläret saknas i upphandlingsdokumentet. För det fall någon individ inom organisationen CaCharge AB namnges så som ”Ombud” i anbudsformuläret skulle oklarhet föreligga huruvida denna individ företräder bolaget CaCharge eller sig själv som enskild näringsidkare som genomför upphandlingen på uppdrag av CaCharge AB eller annan organisation. Bedömningen är att det skulle vara direkt felaktigt att ange en individ inom bolagets organisation som ”Ombud” i anbudsformuläret.

Det kan noteras att ytterligare ett bolag, vilket har stor erfarenhet av arbete med och upprättande av offentliga upphandlingar, diskvalificerats i upphandlingen då det bolaget inte heller angivit ”Ombud” i anbudsformuläret. Det är helt tydligt och entydigt, vilket framgår specifikt av anbudsformuläret, att CaCharge AB:s anbud lämnats in av CaCharge AB och att anbudet hanteras internt på bolaget av Kurt Högnelid som signerat anbudsformuläret inklusive ett namnförtydligande.

Det är inte korrekt att CaCharge AB:s anbud saknar beskrivning av miljöledningssystem. Bolaget har en miljöpolicy som beskriver hur arbetet med miljöledning ska bedrivas. I detta dokument finns beskrivet hur bolaget ska uppfylla krav som motsvarar ISO 14001. Rutiner och processer för att

säkerställa att miljöledningsarbetet uppfyller kraven finns detaljerade. Det gäller såväl bolagets interna aktiviteter som hur bolaget säkerställer att partner och underleverantörer uppfyller miljökraven. Att denna miljöpolicy finns framgår av det upphandlingsunderlag som lämnats in i CaCharge AB:s anbud (bilaga 5 och 6). Då bolaget i mycket hög omfattning använder partner och underleverantörer för den fortsatta leveransen av produkter och tjänster ligger tyngdpunkten i miljöledningssystemet mot att säkerställa att partner och underleverantörer uppfyller miljökraven. För tydlighetens skull påtalas att det åligger CaCharge AB att säkerställa att miljökraven och miljömålen uppfylls för den kompletta leveransen. Ansvaret för uppfyllande av kraven och målen i ISO 14001 eller motsvarande åligger CaCharge AB. Bolaget åberopar inte någon annan parts kapacitet. Bolaget har av effektivitetsskäl valt att arbeta med parter och organisationer som uppfyller ISO 14001.

CaCharge AB har lämnat lägre pris än Enviroways AB enligt utvärderingsformeln i AFB.53 och ska därför tilldelats kontraktet i upphandlingen. Den felaktiga diskvalificeringen av CaCharge AB:s anbud har följaktligen medfört att bolaget lidit eller kunnat komma att lida skada i den mening som avses i LOU.

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

Punkt 1.2 i anbudsformuläret avser uppgift om anbudsgivaren, ombud och kontaktperson hos anbudsgivare avseende anbudet. CaCharge AB har inte angett någon person som ombud, trots instruktioner att göra så.

Vinnande anbudsgivare kommer att genomföra en totalentreprenad avseende etablering av laddningsstolpar. För entreprenadarbetena gäller ABT06. Detta är tydligt angett i förfrågningsunderlaget. Det är mycket väl bekant att i en entreprenad utser vardera parten sitt ombud. Ett ombud har

behörighet att företräda sin huvudman i entreprenadens alla frågor, vilket t.ex. en platschef inte har. Ett ombud är en mycket central person i en entreprenad och är den som t.ex. närvarar vid möten (jfr. AFD. 331). ABT06 3 kap. 1 § anger följande rörande ombud.

"Vardera parten skall utse ombud för entreprenaden. Ombudet har behörighet att med bindande verkan företräda sin huvudman i frågor som rör entreprenaden samt träffa ekonomiska och andra uppgörelser."

Uppgiften om ombud är central enligt ABT06 och har begärts i anbudsföreläret. CaCharge AB har inte lämnat begärd uppgift. Det är inte oklart vad som avses. Entreprenadkontraktet styrs av ABT06 där begreppet ombud är frekvent förekommande. CaCharge AB har av någon anledning inte fyllt i vilket ombud bolaget avser att använda om bolaget vinner kontraktet och får stå risken för detta utelämnande. Eftersom CaCharge AB utelämnat uppgiften om ombud kan bolagets anbud inte tas upp till prövning. Det var således korrekt att förkasta CaCharge AB:s anbud.

Av anbudsföreläret, punkt 1.3.1, framgår att miljöledningssystem ska bifogas anbudet. Såvitt LKPAB förstår är det ostridigt att CaCharge AB inte bifogat något miljöledningssystem till sitt anbud. Eftersom CaCharge AB valt att trots instruktionen inte bifoga dokumentet kan bolagets anbud inte tas upp till prövning. Det var således korrekt att förkasta CaCharge AB:s anbud också av denna anledning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upp-

handlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

CaCharge AB har fått sitt anbud förkastat med motiveringen att anbudet inte uppfyller obligatoriska krav (jfr ska-krav) avseende dels att lämna uppgifter om ombud och dels att till anbudet bifoga certifikat på eller beskrivning av miljöledningssystem.

Ett anbud som inte uppfyller samtliga uppställda obligatoriska krav i en upphandling får inte antas utan måste förkastas. En förutsättning för att det ska anses vara ett obligatoriskt krav som måste vara uppfyllt för att ett anbud ska beaktas är att kravet tydligt framgår av upphandlingsdokumentet (jfr förfrågningsunderlag).

Av upphandlingsdokumentet, under punkten AFB.31, framgår bl.a. att anbudsförmulär i enlighet med AFB.52 ska vara ifyllt och signerat för att anbudet ska anses vara komplett. I AFB. 52 anges bl.a. följande ”Anbudsgivaren skall i sitt anbud inkludera, fylla i och prissätta samtliga efterfrågade uppgifter i anbudsförmuläret, upptaget som handling 0400 under AFB.22.” I anbudsförmuläret punkt 1.2 där viss information ska lämnas avseende anbudsgivaren finns en rad där uppgift om ”Ombud” ska lämnas.

Det framgår således mycket tydligt av upphandlingsdokumentet att lämnandet av uppgift om ombud är avsett som ett obligatoriskt krav.

Frågan i målet är om efterfrågad uppgift i sig, dvs. vad som avses med ombud i sammanhanget, inte är tillräckligt tydlig för att kravet ska kunna anses utgöra ett sådant obligatoriskt krav som måste uppfyllas för att ett anbud ska kunna beaktas. För entreprenaden ifråga gäller Allmänna Bestämmelser ABT06, för totalentreprenader avseende byggnads-, anläggning och installationsarbeten, vilket också framgår av första avsnittet i de administrativa föreskrifterna i upphandlingsdokumentet. I dessa bestämmelser anges vad som avses med ombud vid denna sorts entreprenad.

Enligt förvaltningsrättens mening bör begreppet ombud för den rimligt informerade och normalt omsorgsfulle anbudsgivaren, med erfarenhet av totalentreprenader av nu aktuellt slag, vara tillräckligt tydligt och klart för att förstå vad som därmed avses. Därtill kan konstateras att även om begreppet ombud skulle tolkas utifrån definitionen i Svenska Akademiens ordlista (som sökanden hänvisar till), dvs. som en ”person som erhållit uppdrag för annans räkning företaga en rättshandling” så framgår av kravet att en person som har rätt att företa rättshandling för anbudsgivande bolag ska anges på den aktuella raden.

Rätten anser således att lämnande av uppgift om ombud utgör ett sådant obligatoriskt krav som måste vara uppfyllt för att ett anbud ska kunna beaktas. I målet är ostridigt att CaCharge AB har inte lämnat någon uppgift om ombud. LKPAB har därmed haft fog för att förkasta bolagets anbud på denna grund.

Vid denna bedömning saknas skäl för förvaltningsrätten att vidare ta ställning till huruvida CaCharge AB:s anbud uppfyller kravet avseende miljöledningssystem.

Sammantaget finner rätten att CaCharge AB:s ansökan om ingripande enligt LOU ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Anders Mattsson

Anna Aktermo har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.