



KLAGANDE

Virtuell Dentalteknik Sverige AB, 556836-5216

Ombud: Advokat Johan Linder
Wistrand Advokatbyrå
Box 7543
103 93 Stockholm

MOTPART

Folk tandvården Stockholms län AB, 556574-3597

Ombud: Advokat Henrik Hybbinette och jur. kand. Johan Stern
Ramberg Advokater AB
Box 7531
103 93 Stockholm

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Stockholms dom den 3 mars 2014
i mål nr 25824-13, se bilaga A

SAKEN

Offentlig upphandling

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

1. Kammarrätten meddelar prövningstillstånd.
 2. Kammarrätten avslår överklagandet.
-

KONKURRENSVERKET	
2014-05-13	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

YRKANDEN M.M.

Virtuell Dentalteknik Sverige AB (bolaget) yrkar att kammarrätten ska förordna att rättelse ska ske genom att anbudskvalificeringen görs om.

Till stöd för talan anför bolaget i huvudsak följande. Förfrågningsunderlaget brister i förutsebarhet, proportionalitet och transparens eftersom de obligatoriska kraven att anbud skulle lämnas elektroniskt via TendSign och att anbudet skulle vara undertecknat av behörig firmatecknare inte går att förena. Vid krav på elektronisk överföring av anbud via TendSign är det ett normalt krav att den som lämnar anbudet ska vara behörig att för anbudsgivarens räkning lämna anbudet. Folktandvården Stockholms län AB (Folktandvården) har saknat fog att förkasta bolagets anbud på den grunden att anbudet inte var undertecknat av behörig firmatecknare. Bolaget har haft berättigad anledning att uppfatta de aktuella kraven på det sättet att anbud skulle lämnas via TendSign samt avges av behörig företrädare för bolaget.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten anser att det finns skäl att meddela prövningstillstånd och tar upp målet till omedelbart avgörande.

Frågan i målet är om Folktandvården genom att ställa upp skall-krav på skriftlig bekräftelse av anbudet genom undertecknande av behörig firmatecknare och elektronisk anbudslämning har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Grundläggande är bl.a. att leverantörer behandlas likvärdigt, att upphandlingen genomförs på ett öppet sätt och att principen om proportionalitet iakttas.

När det gäller skall-kravet avseende skriftlig bekräftelse av anbudet genom undertecknande av behörig firmatecknare är det av vikt för den

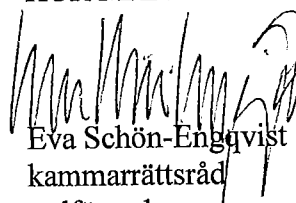
upphandlande myndigheten att ett lämnat anbud är bindande. För att den upphandlande myndigheten ska kunna säkerställa detta kan krav ställas på den som lämnar anbudet att visa sin rätt att lämna bindande anbud. Kammarrätten anser därför att Folkvandvårdens krav att anbudet ska undertecknas av behörig firmatecknare och bifogas anbudet är förenligt med LOU (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 1 februari 2012 i mål nr 3805-11).

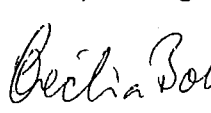
Folkvandvården har också ställt krav på att anbudet ska lämnas elektroniskt i TendSign. Att detta krav uppställs samtidigt med kravet på skriftlig bekräftelse av anbudet genom undertecknande av behörig firmatecknare är enligt kammarrätten två med varandra förenliga krav. Det kan inte anses vara oproportionerligt att vid anbudslämnade i elektronisk form bekräfta anbudslämnarens behörighet genom undertecknande av firmatecknare. Inte heller är detta krav oförenligt med de övriga grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Folkvandvården har således inte handlat i strid med LOU genom att i förfrågningsunderlaget ställa upp dessa två skall-krav.


Kammarrätten konstaterar att bolagets firma inte har tecknats på behörigt sätt i anbudet. Överklagandet ska därför avslås.

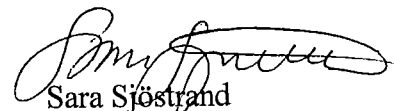
Kammarrättens interimistiska beslut den 12 mars 2014 upphör därmed att gälla.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 9).


Eva Schön-Engqvist
kammarrättsråd
ordförande


Cecilia Bohlin
kammarrättsråd
referent


Lena Forsmark
tf. assessor


Sara Sjöstrand
föredragande



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 17

DOM
2014-03-03
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
25824-13

SÖKANDE

Virtuell Dentalteknik Sverige AB, 556836-5216
Box 4153
102 64 Stockholm

Ombud: Advokat Johan Linder
Wistrand Advokatbyrå
Box 7543
103 93 Stockholm

MOTPART

Folktandvården Stockholms Län AB, 556574-3597
Box 6420
113 82 Stockholm

Ombud: Advokat Henrik Hybbinette och jur.kand. Johan Stern
Ramberg Advokater AB
Box 7531
103 93 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 445997

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00
E-post:
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Folktandvården Stockholms Län AB (Folktandvården) genomför en upphandling av tandtekniska tjänster enligt LOU. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande i enlighet med 15 kap. LOU och är uppdelad i sex anbudsområden. De avtal som tecknas är ramavtal där avrop sker efter en fastställd rangordning enligt 5 kap. 6 § LOU. Enligt tilldelningsbeslut meddelat den 24 oktober 2013 har Folktandvården beslutat att tilldela ramavtal till andra leverantörer än Virtuella Dentalteknik Sverige AB (Virtuell Dentalteknik).

Virtuell Dentalteknik ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att rättelse ska ske i upphandlingen genom att anbudskvalificeringen ska göras om. Till stöd anför Virtuella Dentalteknik i huvudsak följande. Upphandlingen genomförs i strid med de grundläggande principerna om likabehandling, transparens och proportionalitet. Principerna har trätts för när genom att Virtuella Dentaltekniks anbud har förkastats vid kvalificeringen på ett felaktigt sätt. Anbudet har förkastats med hänvisning till att det inte har varit undertecknat av behörig firmatecknare. Anbudet har emellertid, på sätt som Folktandvården föreskrivit, ingetts elektroniskt av behörig företrädare för Virtuella Dentalteknik. Anbudet har därför inte kunnat vara undertecknat på det sätt Folktandvården anför som diskvalificeringsgrund. Något krav på undertecknande av firmatecknare kan över huvud taget inte anses finnas eftersom anbud skulle lämnas elektroniskt. Det kan noteras att det finns ett flertal andra företag som samtidigt har lämnat anbud i upphandlingen och som har uppfattat skall-kraven i förfrågningsunderlaget på samma sätt. Detta visar att Folktandvårdens tolkning av förfrågningsunderlaget inte är transparent. Kravet på undertecknande går inte att förena med det samtidigt ställda kravet på elektronisk överföring. När anbud lämnas via TendSign kan det inte finnas någon tvekan om att anbud lämnats i behörig ordning för anbudsgi-

varens räkning. Virtuell Dentalteknik har lidit skada genom att dess anbud har förkastats på ett felaktigt sätt.

Folktandvården bestrider Virtuell Dentaltekniks yrkande om rättelse av upphandlingen och uppger i huvudsak följande. Folktandvården har genomfört upphandlingen i enlighet med principerna i 1 kap. 9 § LOU och upphandlingslagstiftningen i övrigt. Virtuell Dentaltekniks anbud har endast undertecknats av en styrelseledamot. Fullmakt för den ledamot som undertecknande har inte lämnats in med anbudet. Det finns ingen motsättning mellan metoden för anbudens avlämnande och skall-kravet att anbudet ska bekräftas genom firmateckning, som Virtuell Dentalteknik gör gällande. Att verkställa åtgärden att lämna in anbudet ska inte förväxlas med undertecknandet av detsamma.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

I en överprövningsprocess gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig, på ett klart och tydligt sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (RÅ 2009 ref. 69). Det är således Virtuell Dentalteknik som har att visa att Folktandvården har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU samt att Virtuell Dentalteknik har lidit eller riskerar att lida skada till följd av detta.

Det finns vanligtvis inte någon långtgående skyldighet för den upphandlande myndigheten att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten. Av likabehandlingsprincipen följer dock att en upphandlande myndighet inte kan efterge eller bortse från sådana krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Detta gäller även om uppgifterna

blivit kända först i samband med en överprövningsprocess.

Förvaltningsrätten har att ta ställning till om det av Virtuellt Dentalteknik inlämnade anbud uppfyller det i förfrågningsunderlaget aktuella obligatoriska kraven.

Virtuellt Dentalteknik har anfört att bolagets anbud, på sätt som Folktandvården föreskrivit, ingetts elektroniskt av behörig företrädare och att det därför inte har kunnat vara undertecknat på det sätt Folktandvården anfört som diskvalificeringsgrund.

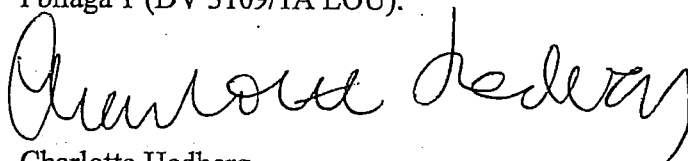
Av förfrågningsunderlagets punkt 1.1.10. framgår att till anbudet ska bl.a. bifogas en skriftlig bekräftelse av anbudet, med hänvisning till punkt 1.1.11 d samt bilaga 10. Av förfrågningsunderlagets punkt 1.1.11 d framgår vidare att anbudet ska vara undertecknat av behörig firmatecknare, med hänvisning till bilaga 10, samt en fråga om anbudet är undertecknat enligt bilaga 10. Slutligen framgår av bilaga 10, med rubriken "undertecknande av anbud", att anbudsgivare genom behörig firmatecknare skriftligen bekräftar det elektroniska anbudet i upphandlingen. Anbud och bilagor ska lämnas elektroniskt i TendSign. Virtuellt Dentalteknik har lämnat in den begärda bilagan men den har inte undertecknats av behörig firmatecknare och därmed uppfyller inte anbudet ställt krav i förfrågningsunderlaget. Anbudet uppfyller således inte skall-kravet.

Vad Virtuellt Dentalteknik anfört om att kravet inte kan förenas med det samtidigt ställda kravet på elektronisk överföring samt att det inte kan finnas någon tvekan om att anbud lämnats i behörig ordning föranleder ingen annan bedömning.

Förvaltningsrätten finner mot bakgrund härav att Virtuellt Dentalteknik inte har visat att Folktandvården har brutit mot de gemenskapsrättsliga principerna eller reglerna i LOU. 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).



Charlotte Hedberg

Rådman

Johannes Dahlman har föredragit målet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *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 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 ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att prövningstillstånd meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning 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 Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

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. Vanligtvis får, då kammarrätten inte har fattat något interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, avtal slutas omedelbart. I de fall där kammarrätten har fattat ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt det interimistiska beslutet. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. 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 klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen
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 för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.