



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2017-05-24
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 4066-17

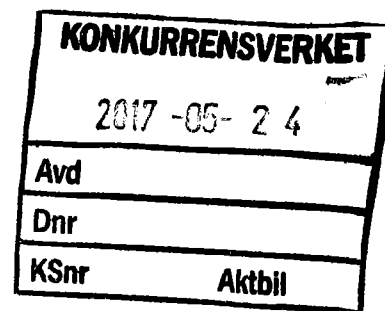
SÖKANDE

Chas Visual Management AB, 556726-4758

Ombud: Matilda Nyberg Dahlbäck
 c/o Chas Visual Management
 Stubbsundsvägen 11
 131 41 Nacka

MOTPART

Bromölla kommun
 Box 18
 295 21 Bromölla



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 376557

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

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

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Bromölla kommun genomför upphandling av ett dokument- och ärendehanteringssystem. Upphandlingen genomförs genom förnyad konkurrensutsättning från Kammarkollegiets ramavtal avseende Programvaror och tjänster 2014 – Informationsförsörjning. Enligt tilldelningsbeslut den 3 april 2017 ska uppdraget tilldelas Pulsen AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Chas Visual Management AB (Chas AB) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska ålägga Bromölla kommun att göra om utvärderingen, förkasta anbudet från Pulsen AB och anta Chas AB antas som leverantör. Till grund för ansökan anförs i huvudsak följande. Bromölla kommun har brutit mot 1 kap. 9 § LOU och principerna om transparens och likabehandling genom att ta upp Pulsen AB:s anbud till prövning och därtill anta anbudet, trots att Pulsen AB inte har uppfyllt alla skall-krav. Chas AB har placerat sig som nummer två i utvärderingen. Bolaget har därmed lidit skada av kommunens åsidosättande av ovan nämnda principer.

Pulsen AB uppfyller inte skall-kravet i kravspecifikationen 13.3 eftersom ett fullständigt schema inte har lämnats. Kravspecifikationen har krävt att krav 13.3 ska verifieras genom inlämnande av ett fullständigt schema. Pulsen AB och övriga anbudsgivare har på alla andra ställen i kravspecifikationen svarat där det står att leverantören ska ange/lämna/ redovisa/bifoga. Detta styrker att Pulsen AB missat att lämna svar på krav 13.3. Bolaget uppfyller vidare inte skall-kravet i kravspecifikationen 7.18 eftersom man inte redovisat det som efterfrågas. Om kommunens avsikt från början har varit att anbudsgivaren endast skulle skriva "Ja" i en kolumn är skrivningen om att bifoga bilagor irrelevant. Slutligen uppfyller Pulsen AB inte krav 13 i avropsför-

frågan eftersom anbud saknar information om att [REDACTED] är behörig att underteckna anbudet.

Bromölla kommun bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. De grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU har efterlevts under hela upphandlingsförfarandet. Kommunen anser att antaget anbud från Pulsen AB uppfyller de för upphandlingen obligatoriska kraven. Pulsen AB har korrekt utvärderats och tilldelats avtalet. De handlingar som Chas AB hänvisar till i ansökan har antingen tillkommit upphandlingen korrekt eller krävs först i samband med att myndigheten begär detta.

Pulsen AB uppfyller krav 13.3 respektive 7.18 i kravspecifikationen då det i klartext framgår att fullständigt schema respektive certifiering eller annan form av styrkt information ska lämnas in först när beställaren begär det samt att anbudsgivaren uppfyller ställda skall-krav genom att fylla i "Ja" i rätt ruta på varje flik i kravspecifikationen, vilket Pulsen AB har gjort. Vad gäller kravet 7.18 har Pulsen AB på frivillig basis lämnat in information för att uppfylla kravet.

Pulsen AB har även uppfyllt krav 13 i avropsförfrågan att anbudet ska vara undertecknat av anbudsgivarens firmatecknare eller annan behörig person. [REDACTED] är behörig att underteckna anbudet. Det framgår av anbudet att [REDACTED] är ansvarig för anbud i offentlig upphandling hos anbudsgivaren. Det framgår inte av avropsförfrågan att behörigheten hos den som undertecknar anbudet ska styrkas. Det framgår av rättspraxis att det inte strider mot transparensprincipen att ett anbud undertecknas av en behörig företrädare med annan fullmakt än en skriftlig sådan. [REDACTED] kan t.ex. inneha ställningsfullmakt eller toleransfullmakt. Behörigheten hos företrädaren ska bedömas genom allmänna civilrättsliga termer. Pulsen AB har genom sitt handlande visat att de godtar [REDACTED] undertecknande av anbudet. Om Pulsen AB inte hade ansett att [REDACTED] var behörig att

för bolagets räkning lämna in anbudet hade bolaget uppenbarligen inte genomfört efterföljande presentation och användartest.

Samtliga anbudsgivare har behandlats lika avseende de tre aktuella skallkraven. De anbudsgivare som har sänt in handlingar för att styrka de tre kraven har gjort detta frivilligt.

Chas AB anför därefter bl.a. följande. Bromöllas kommuns påstående att det i klartext framgår att certifiering eller annan styrkt information ska lämnas in först när beställaren kräver det, framstår som en efterhandskonstruktion då kommunen i samma krav anger att anbudsgivare kan bifoga en bilaga i de fall det krävs för att besvara kraven i kravspecifikationen. Om kommunens avsikt från början hade varit att anbudsgivare endast skulle skriva ”ja” i en kolumn, är skrivningen om bifogade bilagor irrelevant.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I målet är lagen (2007:1091) om offentlig upphandling tillämplig, se p. 4 i övergångsbestämmelserna till lagen (2016:1145) om offentlig upphandling.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. 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.

Upphandlingsunderlaget i relevanta delar

I avropsförfrågan punkten 13 *Krav på redovisning i anbudet* anges bl.a. att anbudet ska vara undertecknat av anbudsgivarens firmatecknare eller annan behörig person.

I avropsförfrågan punkten 8 *Kravspecifikation* anges följande. Dokument- och ärendehanteringssystemet ska minst innehålla de funktioner som är beskrivna i detta avropsunderlag samt i bilaga 1 med namn *Kravspecifikation*. Samtliga krav i kravspecifikationen ska kunna verifieras/visas av leverantör om beställaren kräver detta. Det är beställaren som avgör om och hur kraven uppfylls. Bifogad kravspecifikation ska besvaras av anbudsgivaren, men i de fall det krävs, kan anbudsgivaren bifoga en bilaga. Hänvisa i så fall till bilagans nummer i beskrivningen i kolumn kommentar. *Kravspecifikationens uppbyggnad* Framtagen kravspecifikation består av olika flikar. Varje flik består av ett avsnitt med både ska-krav och bör-krav. Ska-kraven är obligatoriska för anbudsgivaren att uppfylla, medan bör-kraven inte är obligatoriska utan utvärderas istället enligt angiven poängskala. Anbudsgivare ska besvara uppfyllda krav i kolumn Uppfylls "ja". Observera att samtliga ska-krav måste besvaras med "ja" för att anbudet ska gå vidare i prövningsprocessen. I kravspecifikationen anges poängen för vad utvärderingskriteriet (börkravet) värderas till.

I kravspecifikationen punkt 7.18 anges följande. Leverantören ska tillhandahålla certifiering eller annan typ av styrkt information att systemet efterlever gällande lagar och förordningar gällande PUL, sekretess inom kommunal verksamhet samt lagar och förordningar kring offentlighetsprinciperna. Samt att all lagring av data är i enlighet med rådande lagar och förordningar.

I kravspecifikationen punkt 13.3 anges följande. Leverantören ska lämna ett fullständigt schema över de portar och protokoll som används mellan de olika serverkomponenterna, samt från klient mot server motsvarande webbtjänst.

Förvaltningsrättens bedömning

Chas AB yrkar att förvaltningsrätten ska ålägga Bromölla kommun att göra om utvärderingen, förkasta anbudet från Pulsen AB och anta Chas AB som leverantör. Förvaltningsrätten konstaterar härvid att rätten, i fråga om åtgärder vid överprövning enligt LOU, endast kan besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Rätten har således inte möjlighet att i det enskilda fallet förordna om vilken anbudsgi-

vare som ska tilldelas kontraktet. Förvaltningsrätten är dock inte bunden av sökandens yrkanden vid val av åtgärd enligt LOU.

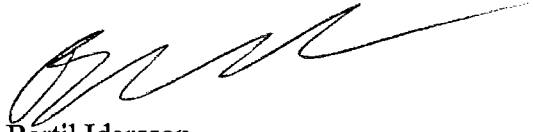
Vid överprövningar enligt LOU gäller vidare att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Chas AB anför som grund för talan att Bromölla kommun brutit mot LOU genom att utvärdera och anta anbudet från Pulsen AB trots att detta inte har uppfyllt samtliga obligatoriska krav i upphandlingen.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Chas AB gör gällande att Pulsen AB inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen eftersom bolaget inte lämnat ett fullständigt schema i enlighet med kravspecifikationen 13.3, inte redovisat det som efterfrågas i kravspecifikationen 7.18 och inte i anbudet lämnat information om att den som undertecknat anbudet har varit är behörig att göra detta. Bromölla kommun har emellertid vid sin prövning av Pulsen AB:s anbud funnit att samtliga obligatoriska krav är uppfyllda och att anbudet ska utvärderas. Förvaltningsrätten anser att Chas AB inte har visat att kommunen i denna bedömning tagit ovidkommande hänsyn, avvikit från förfrågningsunderlaget, brutit mot likabehandlingsprincipen eller på annat sätt agerat i strid med LOU. Vad Chas AB anfört och åberopat i målet kan därför inte läggas till grund för bedömning att anbudet från Pulsen AB inte uppfyller de aktuella kraven och rätteligen skulle ha förkastats. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Bertil Idarsson

Lena Palmér har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.