



KLAGANDE

1. Nyköpings kommun
611 83 Nyköping

Ombud: Stefan Kindeborg
Nyköpings kommun
Upphandlingsenheten
611 83 Nyköping

2. Caverion Sverige AB, 556052-8753
Box 1810
171 22 Solna

Ombud: Advokat Carl Norén
Kastell Advokatbyrå AB
Box 7169
103 88 Stockholm

MOTPART

Br. Lundqvist Värme & Vatten i Nyköping AB, 556655-2021
Gasverksvägen 5
611 35 Nyköping

Ombud: Advokat Hampus Ek
Foyen Advokatfirma AB
Box 7229
103 89 Stockholm

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Linköpings dom den 14 juni 2013 i mål nr 1329-13,
se bilaga A

SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten ändrar förvaltningsrättens dom och avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN

Nyköpings kommun (kommunen) och Caverion Sverige AB (tidigare YIT Sverige AB, fortsättningsvis Caverion) yrkar att kammarrätten upphäver förvaltningsrättens dom.

Br. Lundqvist Värme & Vatten i Nyköping AB (fortsättningsvis Bröderna Lundqvist) bestrider ändring av förvaltningsrättens dom.

VAD PARTERNA ANFÖR

Caverion

Förvaltningsrätten har inte beaktat att kommunen har känt till att Per-Åke Nilsson har haft fullmakt att underteckna anbud för Caverions räkning. Per-Åke Nilsson har befullmäktigats att ingå affärshandlingar med kund. Kommunen har tidigare erhållit anbud i upphandlingar från Caverion undertecknade av honom med Caverions godkännande. Per-Åke Nilsson har även såsom ensam företrädare för Caverion undertecknat avtal med kommunen efter genomförd upphandling. Dessa avtal har utförts av Caverion och Caverion har aldrig invänt att Per-Åke Nilsson skulle sakna behörighet att ingå avtalen. Caverion har i anbudet bekräftat att kravet på behörig företrädare är uppfyllt. En upphandlande myndighets skyldighet att kontrollera en uttrycklig bekräftelse från en anbudsgivare om att kraven i upphandlingen är uppfyllda sträcker sig inte längre än till en jämförelse av anbudet med de obligatoriska krav som angetts i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten har felaktigt lagt bevisbördan på kommunen i stället för på Bröderna Lundqvist.

Caverion åberopar ett intyg samt en handling benämnd Godkännanderätt till styrkande av Per-Åke Nilssons behörighet att företräda bolaget.

Kommunen

Kommunen känner till att Per-Åke Nilsson har rätt att ensam företräda Caverion eftersom han har undertecknat anbud och avtal i flera tidigare upphandlingar. En anställds ställning inom ett företag behöver rimligen inte vara särskilt hög för en person som genom sin befattning och inom sitt normala arbete har rätt att underteckna såväl anbud som avtal av den aktuella karaktären (ramavtal med avrop) där parterna endast överenskommit om de villkor som ska gälla vid ett senare avrop och där leverantören inte heller är bunden att leverera. Rangordningen används enbart för arbeten till belopp som understiger 100 000 kr.

Kommunen åberopar den handling benämnd Godkännanderätt som Caverion också åberopat.

Bröderna Lundqvist

Bolaget åberopar i allt väsentligt vad som tidigare har anförts.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kommunen har i förfrågningsunderlaget inte uppställt krav på att behörig firmatecknare ska underteckna anbudet. I stället har angivits att anbudet ska undertecknas av en behörig företrädare. När ett sådant krav har ställts ska allmänna civilrättsliga regler tillämpas för att bedöma behörigheten (se bl.a. Kammarrätten i Jönköpings dom den 1 februari 2012 i mål 3805-11).

En anställd kan genom sin ställning ha behörighet att avge anbud. Likaså kan en anställd eller någon annan ges muntlig eller skriftlig fullmakt att företräda bolaget.

Per-Åke Nilsson är distriktschef på Caverion och var inte firmatecknare i bolaget när anbudet lämnades.

Caverion och kommunen har gett in en handling som ger Per-Åke Nilsson rätt att godkänna affärshandlingar till kund omfattande belopp upp till 10 000 000 kr. Det går dock inte att utläsa vem som har gett Per-Åke Nilsson godkännanderätt och det finns inte heller någon uppgift om vilken ställning denne har och huruvida han eller hon har varit behörig att bemyndiga Per-Åke Nilsson på det sätt som skett.

Caverion har även gett in ett intyg daterat den 10 september 2013. Intyget har undertecknats av Ulf Kareliusson och Jan Åkerberg, vilka vid tiden för utfärdandet av intyget tillsammans var behöriga att teckna bolagets firma. I intyget anges att Per-Åke Nilsson är och har varit behörig att för bolagets räkning lämna ifrågavarande anbud. Vidare har Caverion och kommunen samstämmt uppgett att Per-Åke Nilsson vid tidigare upphandlingar har lämnat anbud och undertecknat avtal för Caverions räkning som Caverion sedan fullföljt. Kammarrätten gör mot denna bakgrund bedömningen att Per-Åke Nilsson var behörig företrädare för Caverion när han undertecknade det aktuella anbudet. Överklagandet ska följaktligen bifallas.

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

Gertrud Forkman

Anders Davidson
referent

Catharina Linné

Föredragande: Anna Brynolfsson

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.