



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-07-07
Meddelad i
Linköping

Mål nr
3884-16

SÖKANDE

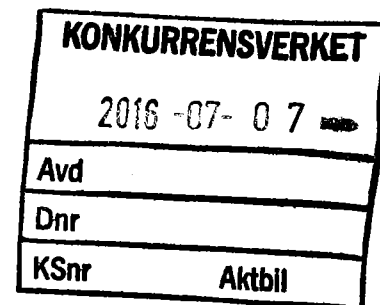
Norr om Storgatan AB, 556979-2160
c/o 2TRY Consulting AB
Storsvängen 155
129 44 Hägersten

MOTPART

Migrationsverket, 202100-2163
Verksamhetsområde Rättslig styrning
Rättsenheten
601 70 Norrköping

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Förvaltningsrätten avvisar Migrationsverkets yrkande att förlängd avtalspärre inte ska gälla avseende de boendeformer och avtalstider som inte omfattas av Norr om Storgatan AB:s ansökan.

Dok.Id 255966

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se
www.forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

ANSÖKAN M.M.

Migrationsverket genomför upphandlingen Ramavtal Tillfälligt boende för asylsökande Södermanlands län (dnr 3.2.1-2016-41267) genom förenklat förfarande enligt LOU. Den 10 juni 2016 har ett tilldelningsbeslut fattats i upphandlingen. Det framgår att Norr om Storgatan AB (Bolaget) inte har kvalificerats för att gå vidare till utvärdering. Som skäl anges att Bolaget inte uppfyller krav enligt punkt 3.5, lagfart eller köpehandlingar saknas.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen.

Migrationsverket bestrider bifall till ansökan. Vidare yrkar Migrationsverket att förvaltningsrätten omedelbart ska besluta att någon förlängd avtalsspärr inte ska gälla avseende de boendeformer och avtalstider som inte omfattas av ansökan.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

Bolaget

Bolaget har drivit asylboende för Migrationsverkets räkning sedan 2015. Fastigheten hyrs av ett systerbolag. Båda bolagen ägs av ett moderbolag.

I första hand borde Migrationsverket ha tillåtit Bolaget att komplettera anbudet med bevis om lagfart. En sådan komplettering har kunnat ske utan risk för särbehandling, eftersom informationen finns tillgänglig i offentliga register. Genom att Bolaget och flera andra leverantörer inte medgivits rätt att komplettera sina anbud har likabehandlingsprincipen inte iakttagits. I andra hand har Migrationsverket självständigt bort verifiera ägarförhållandena avseende fastigheten. Genom Migrationsverkets agerande har Bolaget åsamkats skada.

Avtalsspärren ska fortsätta att gälla.

Migrationsverket

I Bolagets anbud saknas lagfart alternativt köpehandlingar avseende den aktuella fastigheten. Anbudet uppfyller därmed inte ställda krav i 3.5 förfrågningsunderlaget. Att fastigheten ägs av ett annat bolag som ingår i samma koncern som Bolaget är inte tillräckligt för att uppfylla kravet.

Det har inte varit aktuellt att begära kompletteringar eller förtydliganden av anbuden avseende kravet på lagfart.

Enligt förfrågningsunderlaget avser upphandlingen sju olika boendeformer (A–G), för vilka avropsavtal kan tecknas för sex månader eller, såvitt avser boendeformerna A–C, ett år respektive tre år med möjlighet till ett års förlängning. Varje delområde har utvärderats för sig och separat avropsordning har upprättats för varje boendeform och avtalstid.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagrum

Myndigheten får begära att en ansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning (15 kap. 12 § andra stycket LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten

besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LOU).

Förfrågningsunderlaget

I anbudsformuläret, 3.5 Disponerande av fastighet (fastighetsägare), anges bl.a. följande. Leverantören ska äga eller hyra, dvs. ha tillgång till, den fastighet som ska användas för att bedriva den verksamhet som efterfrågas i upphandlingen. Leverantören ska vid anbudsingivandet styrka att denne har tillgång till fastigheten genom lagfart, fullständiga köpehandlingar eller hyreskontrakt för aktuell anläggning (fastighet/fastigheter) som visar att anbudsgivaren disponerar fastigheten. Vid hyreskontrakt/villkorat hyreskontrakt ska även lagfart eller fullständiga köpehandlingar för aktuell anläggning (fastighet/fastigheter) bifogas.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolagets kravuppfyllelse, kompletteringar m.m.

Eftersom Bolagets anbud inte har innefattat dokument som visar vem som är ägare till fastigheten på vilken den upphandlade verksamheten ska bedrivas, har Bolaget vid tiden för anbudslämnandet inte styrkt att det har tillgång till fastigheten i fråga. Därmed har det obligatoriska kravet i 3.5 i anbudsformuläret inte varit uppfyllt. Med hänsyn till likabehandlingsprincipen har Migrationsverket haft fog för att inte kvalificera Bolagets som leverantör (jfr 1 kap. 9 § LOU). I linje med detta ligger att Migrationsverket även agerat korrekt genom att inte självständigt hämta in information och på så sätt läka bristen i Bolagets anbud.

Obligatoriska krav som är bristfälligt uppfyllda i det ursprungliga anbudet får inte kompletteras i efterhand så att de efter komplettering anses upp-

fyllda (jfr t.ex. Kammarrätten i Göteborgs avgörande den 10 maj 2012 i mål nr 6248-11). Vidare ankommer det på den upphandlande myndigheten att avgöra om myndigheten ska begära komplettering av ett anbud eller inte. Migrationsverket har mot denna bakgrund inte brutit mot LOU genom att inte begära att Bolaget ska komplettera sitt anbud.

Vad Bolaget har åberopat i övrigt visar inte att Migrationsverket brutit mot LOU.

Vid angivna förhållanden har någon grund för ingripande mot upphandlingen enligt 16 kap. 6 § LOU inte framkommit. Ansökan ska därför avslås.

Förlängd avtalsspärr

Förvaltningsrätten finner att upphandlingen är uppdelad i klart avgränsade ramavtalsområden utifrån boendeform och avtalstid. Bolaget har i ansökan om överprövning inte påstått att det lidit eller kan komma att lida skada i de delar av upphandlingen som det inte lämnat anbud i. Ansökan får därmed anses omfatta endast de boendeformer och avtalstider som anbudet avser.

Vid angivna förhållanden gäller i målet förlängd avtalsspärr i enlighet med 16 kap. 8 § LOU i de delar av upphandlingen som ansökan omfattar (jfr Kammarrätten i Stockholms dom den 25 april 2014 i mål nr 1066-14). Därmed ska Migrationsverkets yrkande avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D LOU).

Magnus Wickström

Rådman

Föredragande: Carl Hultsberg



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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.