



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-09-06
Meddelad i Linköping

Mål nr
3980-16

SÖKANDE

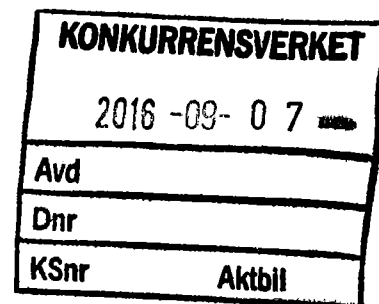
Åre Continental Inn AB, 556675-2779

Ombud: advokaterna Ulf Hökeberg och Victoria von Uexküll
Advokatfirman Fylgia KB
Box 55555
102 04 Stockholm

MOTPART

Migrationsverket, 202100-2163

Ombud: advokaten Toralf Hällen och Gustav Nittby
Flood Herslow Holme Advokatbyrå AB
Box 7615
103 94 Stockholm



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Ansökan avslås.

Dok.Id 260794

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00-16:00

ANSÖKAN M.M.

Migrationsverket genomför upphandlingen Ramavtal Tillfälligt boende för asylsökande Stockholms län (dnr 3.2.1-2016-41264) genom förenklat förfarande enligt LOU. Upphandlingen omfattar sju olika boendeformer (A–G) med olika kontraktstider. Anbud har kunnat lämnas på ett eller flera av dessa delområden. Åre Continental Inn AB (Bolaget) har lämnat anbud avseende boendeform B för avropsavtalstid tre år.

Den 1 juni 2016 har ett tilldelningsbeslut fattats i upphandlingen. Det framgår att Åre Continental Inn AB (Bolaget) inte har kvalificerats för att gå vidare till utvärdering. Som skäl anges följande. Anbudet uppfyller ej krav enligt pkt 3.5. Överstrykningar i hyresavtalet mellan hyresvärd och första handshyresgäst, det framgår inte vem som är hyresgäst.

Bolaget yrkar i ansökan om överprövning att upphandlingen rättas på sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs varvid Bolagets anbud beaktas.

Migrationsverket bestrider bifall till ansökan.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

Bolaget

Bolaget har i anbudet gett in lagfartsuppgifter och pekat ut tomträttsinnehavaren Älvsjö DGC Assets AB (Älvsjö) och Bolagets tilltänkta hyresvärd Connect Stockholm AB (Connect). Bolaget har gett in Hyreskontrakt mellan Älvsjö och Connect och Samarbetsavtal/Hyresavtal mellan Connect och Bolaget. Av misstag har Bolaget gett in en kopia av hyreskontraktet mellan Älvsjö och Connect vari sekretessmarkeringar gjorts bl.a. av hyresgästen Connects namn. Att Älvsjö hyr ut till Connect anges dock tydligt i anbudet.

Informationen om vem som är hyresgäst i förhållande till Älvsjö saknas därmed inte i anbudet. Hela avtalskedjan framgår således av anbudet med bilagor. Därmed är det obligatoriska kravet i 3.5 förfrågningsunderlaget uppfyllt.

Migrationsverket

Av den bilagda lagfarten framgår att Stockholms kommun är fastighetsägare och att Älvsjö är tomträttsinnehavare. Bolaget har vidare bifogat Hyresavtal/Samarbetsavtal mellan Bolaget och Connect samt Hyreskontrakt för lokal avseende fastigheten. Av hyreskontraktet framgår att Älvsjö är hyresvärd. Av hyresavtalet går inte att utläsa vem som är hyresgäst. Bland annat är hyresgästens organisationsnummer och del av hyresgästens firmanamn överstruket. De av Bolaget ingivna handlingarna styrker inte att Bolaget disponerar fastigheten.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagrum

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 § första stycket LOU).

Förfrågningsunderlaget

I anbudsförmuläret anges bl.a. följande.

2.7 Ramavtal

Upphandlingen avser ramavtal som kommer att tecknas per boendeform och avropsavtalstid med flera leverantörer. Ramavtalet innebär att avrop/beställning kommer att ske utifrån rangordning i respektive boendeform och avropsavtalstid och avropsavtal upprättas för viss tid.

3.5 Disponerande av fastighet (fastighetsägare)

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. En kombination av ovanstående dokument kan accepteras för att uppfylla kravet.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att Bolagets ansökan till dess utformning omfattar hela upphandlingen, d.v.s. kontrakt för alla boendeformer och avropsavtalstider. Som ovan angetts har dock Bolaget endast lämnat anbud avseende boendeform B och avropsavtalstiden tre år. Bolaget har heller inte uttryckt att man haft för avsikt att konkurrera om övriga delar av upphandlingen. Med beaktande av angivna förhållanden finner förvaltningsrätten att Bolaget, till den del ansökan rör kontraktsområden för vilka anbud inte har offererats, inte har visat att det lider eller kan komma att lida skada till följd av de brister som anförts i målet (jfr HFD 2013 ref 53). Vad gäller den del av upphandlingen där Bolaget har lämnat anbud kan följande sägas.

En upphandlande myndighet är fri att bestämma hur förfrågningsunderlaget i en upphandling ska utformas och kriterierna för tilldelning av kontrakt så länge de gemenskapsrättsliga principerna iakttas. De obligatoriska krav som anges i förfrågningsunderlaget ska normalt vara till fullo uppfyllda i anbudet för att den upphandlande myndigheten ska kunna uppta ett anbud till slutlig anbudsutvärdering och tilldela anbudsgivaren kontrakt i upphandlingen (jfr t.ex. Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i mål nr 2691-15).

Såsom kravet på bevisning i punkt 3.5 är utformad ska i tillämpligt fall föreliggande hyreskontrakt visa att anbudsgivaren förfogar över den anläggning som erbjuds. Eftersom kravet syftar till att kontrollera rätten att förfoga över fastigheten bör därvid, i de fall som anbudsgivaren inte hyr direkt från fastighetsägaren, sådant krav gälla för alla de hyreskontrakt som är nödvändiga för att anbudsgivaren ska inneha rätt att nyttja fastigheten för avsett ändamål. Kravet som sådant bedöms därvid uppfylla LOU:s krav på transparens.

I förevarande fall framgår det av Bolagets avtal med Connect Stockholm AB att sistnämnt bolag ställer nödvändiga resurser i form av lokaler till Bolagets förfogande under kontraktstiden. Eftersom Connect Stockholm AB inte är fastighetsägare krävs dock att Bolaget därutöver visar att Connect Stockholm AB i sin tur förfogar över anläggningen ifråga. I denna del åberopas av Bolaget ett hyreskontrakt med tomrättsinnehavaren Älvsjö DgC Assets AB som hyresvärd. I detta kontrakt har namnet på hyresgästen delvis strukits över. På grund av att det till följd av denna åtgärd inte klart kan utläsas vem som är hyresgäst i förhållande till tomrättsinnehavaren kan inte i anbudet bifogade hyreskontrakt enligt förvaltningsrätten anses visa att Bolaget disponerar över fastigheten på vilken verksamheten är avsedd att bedrivas. Bolagets beskrivning av avtalskedjan i anbudet kan inte heller läka bristen i den ingivna dokumentationen eftersom det obligatoriska kravet, på sätt angivits ovan, är direkt knutet till berörda kontrakt. Eftersom Bolaget vid tiden för anbudslämnandet, på sätt som krävs enligt förfrågningsun-

derlaget, inte har styrkt att det har tillgång till fastigheten, är ett obligatoriskt krav i upphandlingen inte uppfyllt. Migrationsverket har med hänsyn till likabehandlingsprincipen därför haft fog för att inte kvalificera Bolaget som leverantör. Vad Bolaget har åberopat visar alltså inte att Migrationsverket brutit mot LOU.

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

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Tomas Kjellgren
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.