FÖRVALTNINGSRÄTTEN I LINKÖPING

DOM
2015-08-18
Meddelad i
Linköping

Mål nr
3531-15

SÖKANDE
Lenita Estate AB, 559007-0198
Maltavägen 3
683 91 Hagfors

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

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Ansökan avslås.

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

Telefax
013-25 11 40

E-post:
forvaltningsrattenilinkoping@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Migrationsverket genomför direktupphandlingen Tillfälligt boende för asylsökande nr 7 Område 4 Mitt med dnr 3.2.2-2015-1877. Av upphandlingsprotokoll den 12 maj 2015 framgår att anbudet från Lenita Estate AB (Lenita Estate) inte är kvalificerat för att gå vidare till utvärdering. Som skäl anges att lagfart, fullständiga köpehandlingar, hyreskontrakt eller villkorat hyresavtal enligt punkt 3.7 förfrågningsunderlaget saknas.

I ansökan om överprövning yrkar Lenita Estate rättelse av upphandlingen och åberopar handlingar i form av bl.a. hyresavtal och samarbetsavtal.

Migrationsverket yrkar att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

Lenita Estate

Migrationsverkets formulering är otydlig. Av de till anbudet bifogade handlingarna framgår att Lenita Tönnsen står som ensam ägare till fastigheten. Det framkommer även att hon är ensam ägare till Lenita Estate. Eftersom ägaren till bolaget och fastigheten är densamma, finns ingen utomstående part att beakta. Denna information har Migrationsverket haft tillgång till. Då det inte finns någon underleverantör, krävs inget hyresavtal.

Lenita Estate kan omgående skicka in ett hyresavtal mellan bolaget och Lenita Tönnsen. Dokumentet är det enda som saknas för att Lenita Estate ska gå vidare i upphandlingen. Bristen är bagatellartad.

Lenita Estate har fått information att en annan anbudsgivare, Annie och Tilda AB, har fått möjlighet att komplettera sitt anbud med de aktuella

handlingarna. Vidare bör hänsyn tas till människorna på boendet och Lenita Tönnsens ekonomiska situation.

Migrationsverket

Av punkt 3.5 förfrågningsunderlaget framgår tydligt att om fastighetsägaren är en annan än anbudsgivaren är denne alltid att betrakta som underleverantör. Likaså framgår tydligt av punkt 3.7 att fullständiga köpehandlingar, hyreskontrakt eller villkorat hyresavtal för aktuell anläggning ska bifogas anbudet.

Lenita Tönnsen och Lenita Estate är två skilda rättssubjekt. Den omständigheten att Lenita Tönnsen gått i borgen för bolaget talar för att hon är medveten om detta. Rätteligen skulle Lenita Tönnsen ha angetts som underleverantör i anbudet enligt punkt 3.5 förfrågningsunderlaget. Därtill kommer att Lenita Estate, som alltså inte äger fastigheten där verksamheten ska bedrivas, rätteligen skulle ha bifogat ett hyresavtal enligt punkt 3.7.

Annie och Tilda AB bifogade ett hyresavtal till anbudet och uppfyllde därmed kravet i 3.7 förfrågningsunderlaget. Migrationsverket kan begära förtydligande och komplettering endast om det kan ske utan risk för särbehandling och konkurrensbegränsning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelse

I 16 kap. 6 § LOU anges om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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.

Förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlaget, 3.7 Lagfart eller hyreskontrakt, anges bl.a. följande. Leverantören ska äga eller hyra den fastighet som ska nyttjas för att bedriva den verksamhet som efterfrågas i denna upphandling för den aktuella perioden, dvs tom 2016-05-21. Minst en av följande handlingar ska bifogas anbudet: Lagfart, fullständiga köpehandlingar, hyreskontrakt eller villkorat hyresavtal för aktuell anläggning (fastighet/fastigheter). Villkorat köpeavtal accepteras ej.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är utrett att Lenita Estate ska hyra fastigheten på vilken verksamheten är tänkt att bedrivas. Enligt förvaltningsrättens mening framgår av 3.7 förfrågningsunderlaget med tillräcklig tydlighet att ett hyresavtal eller villkorat hyresavtal ska bifogas anbudet i en sådan situation. Vad som framkommit om ägarförhållandena beträffande Lenita Estate och fastigheten förändrar inte den saken.

Det är ostridigt att Lenita Estates anbud inte har innefattat något hyresavtal. Därmed uppfyller anbudet inte upphandlingens obligatoriska krav. Migrationsverket har därför haft fog för att inte ta med anbudet i utvärderingen. Ansökan ska därmed avslås.

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

Mats Edsgården
Föredragande har varit 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.

DV 3109/1 D LOU• Producerat av Domstolsverket • 2015-08