



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-09-16
Meddelad i
Linköping

Mål nr
4041-16

SÖKANDE

Öre Fastigheter AB, 556590-3415
Håkan Larsson
Kyrkvägen 63
703 75 Norrköping

MOTPART

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

KONKURRENSVERKET	
2016 -09- 1 6	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

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

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan delvis och beslutar att Migrationsverkets upphandling Ramavtal Tillfälligt boende för asylsökande Jämtlands län (dnr 3.2.1–2016–41283), boendeform A, avtalstid sex månader, ett år och tre år, inte får avslutas förrän rättelse har skett på så sätt att Migrationsverket gör en ny utvärdering av Öres anbud i den del det avser anläggningen Hamnerdal, vid vilken anläggningen tilldelas ett fiktivt prisavdrag om 25 kr i enlighet med p. 13.2 i förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrätten avslår ansökan i övrigt.

Dok.Id 261970

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Migrationsverket genomför upphandlingen Ramavtal Tillfälligt boende för asylsökande Jämtlands län (dnr 3.2.1–2016–41283). Upphandlingen genomförs enligt reglerna för förenklat förfarande. Den 1 juni 2016 meddelade Migrationsverket tilldelningsbeslut. Öre Fastigheter AB (Öre) har lämnat anbud inom område A. Av tilldelningsbeslutet framgår att Öre för område A, avtalstid sex månader, har rangordnats som nr 1 och nr 16 för anläggning i Strömsund respektive Åre. För område A, avtalstid 1 år, har Öre rangordnats som nr 3 och nr 14 för anläggning i Strömsund respektive Åre. För område A, avtalstid tre år, har Öre rangordnats som nr 8 och nr 16 för anläggning i Strömsund respektive Åre.

Öre ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering görs vid vilken anläggningen i Åre (Åre Societeten) ska erhålla visst prisavdrag och inte ska beläggas med visst prispåslag, och vid vilken anläggningen i Strömsund (Hammerdal) ska erhålla visst prisavdrag.

Migrationsverket medger bifall till ansökan i den del den avser anläggningen Hammerdal, men bestrider bifall till ansökan i övrigt.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

Öre

Anläggningen Åre Societeten har belagts med ett prispåslag för att den ligger i Åre kommun. Prispåslagskriteriet strider mot principen om likabehandling i LOU. Anledningen till att det erbjuds fler platser i en viss kommun är att kommunen har större kapacitet att ta emot asylsökande. Prispåslaget får

till följd att dyrare anläggningar i andra kommuner avropas före Åre Societeten.

De av Öre offererade boendena i Åre Societeten är av typen A1, d.v.s. egna lägenheter med kök och badrum i självhushåll. Boendeform A1 är den prioriterade boendeformen. Prispåslag bör därför inte tillämpas för denna boendeform.

Åre Societeten ligger nära Migrationsverkets mottagningsenhet, varför den borde ha erhållit ett prisavdrag.

Det finns en vårdcentral i tätorten Hammerdal, inom det avstånd från anläggningen som krävs för prisavdrag.

Migrationsverket

Av p. 2.6 i förfrågningsunderlaget framgår att anläggningar som är belägna i någon av de 20 kommuner i Sverige med högst antal asylsökande per invånare kommer tilldelas ett fiktivt pristillägg om 180 kr. Syftet med kravet är att använda så få anläggningar som möjligt i de kommuner som redan har stor andel asylsökande. Åre är en av dessa kommuner, varför Åre Societeten korrekt har tilldelats pristillägg. Samtliga anbudsgivare har behandlats lika i förhållande till det aktuella utvärderingskriteriet.

Av p. 13.3 förfrågningsunderlaget framgår bl.a. att ett fiktivt prisavdrag med 25 kr ska ges en offererad anläggning som ligger i närheten av Migrationsverkets enhet. Det som bedöms är de boendes restid till närmaste kontor.

Anläggningen Hammerdal skulle rätteligen erhållit ett fiktivt prisavdrag om 25 kr enligt p. 13.2 i förfrågningsunderlaget, eftersom den ligger nära vårdcentralen i tätorten Hammerdal.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av 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.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingen ska dessutom principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet beaktas.

Av p. 2.6 i förfrågningsunderlaget, utvärderingskriterium fem, framgår att offererade anläggningar som ligger i någon av de 20 svenska kommuner med högst antal asylsökande per invånare kommer beläggas med ett prispåslag om 180 kr.

Av p. 13.3 i förfrågningsunderlaget framgår att en anläggning som ligger inom en timmes enkel resväg under vardagar från Migrationsverkets närmaste kontor ges ett fiktivt prisavdrag på 25 kronor. För att uppfylla kriteriet ska en person behöva gå maximalt två kilometer under denna timme.

Förvaltningsrättens bedömning

Anläggningen Åre Societeten

En upphandlande myndighet har stor frihet att själv utforma sin upphandling inom de ramar som ges av de allmänna principerna för offentlig upphandling i 1 kap. 9 § LOU (jfr rättsfallen RÅ 2002 ref. 50 och RÅ 2010 ref. 78). Grundläggande är att leverantörer behandlas icke-diskriminerande och likvärdigt och att upphandlingen genomförs på ett öppet sätt.

I målet är ostridigt att Åre kommun är en av de 20 kommuner i Sverige med högst antal asylsökande per invånare vid en sådan beräkning som avses i p. 2.6, kriterium fem i förfrågningsunderlaget. Genom att tilldela anläggningen Åre Societeten ett prispåslag om 180 kr har Migrationsverket agerat i enlighet med förfrågningsunderlaget. Det har i målet inte framkommit att Migrationsverket bortsett från kravet vid bedömningen av övriga anbud, behandlat anbudsgivare olika, tagit ovidkommande hänsyn eller annars agerat på ett sätt som kan anses strida mot likabehandlingsprincipen i LOU. Förvaltningsrätten finner vidare att syftet med kriteriet får anses ha ett samband med den aktuella upphandlingen och vara godtagbart. Kriteriet kan, enligt förvaltningsrättens mening, därför inte anses vara utformat på ett sätt som strider mot någon grundläggande princip enligt LOU.

Öre har angett att Åre Societeten även borde ha tilldelats ett prisavdrag med 25 kr enligt p. 13.3 i förfrågningsunderlaget. Av utredningen framgår att anläggningen inte hade fått en bättre plats i avropsrangordningen om det aktuella prisavdraget hade tilldelats. Annat har inte heller framkommit än att prispåslaget om 180 kr hade påförts Öres anbud även om ett prisavdrag om 25 kr tilldelats. Öre kan därför inte anses ha lidit eller kunnat komma att lida någon skada genom att Åre Societeten inte tilldelades det aktuella prisavdraget.

Skäl att förordna om rättelse av upphandlingen i den del det avser anläggningen Åre Societeten saknas därmed, varför ansökan i denna del ska avslås.

Anläggningen Hammerdal

Parterna i målet är överens om att anläggningen Hammerdal uppfyller kriteriet i p. 13.2 i förfrågningsunderlaget på närhet till vårdcentral. Något som talar mot detta har inte framkommit. Öre borde därför rätteligen ha tilldelats ett prisavdrag för anläggningen om 25 kr (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 5 juni 2012 i mål nr 1693-12). Genom att inte ha tilldelat Öre detta prisavdrag har Migrationsverket agerat i strid med likabehandlings- och transparensprincipen. Om Öre rätteligen tilldelats prisavdraget hade anläggningen Hammerdal hamnat högre upp i avropsrangordningen. Öre får därför anses ha eller kunnat ha lida skada p.g.a. den anförda bristen, varför ansökan ska bifallas i denna del. Eftersom bristen är hänförlig till utvärderingsfasen är det en tillräcklig åtgärd att upphandlingen rättas, varvid Migrationsverket gör en ny utvärdering av Öres anbud i den del det avser anläggningen Hammerdal, vid vilken anläggningen ska tilldelas ett prisavdrag om 25 kr.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Lina Wiker
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Jonas Nilsson.



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.