



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**  
Enhet 2

**DOM**  
2014-09-18  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
6044-14

**SÖKANDE**

Hmo.nu Omsorg AB, 556922-6888  
Box 19024  
104 32 Stockholm

**MOTPART**

Migrationsverket, 202100-2163  
Upphandlings- och inköpsenheten  
601 70 Norrköping

**MOTPART**

Migrationsverket, 202100-2163  
Upphandlings- och inköpsenheten  
601 70 Norrköping

**SAKEN**

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

---

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avvisar Hmo.nu Omsorg AB:s ansökan om överprövning i den del som avser den direktupphandling, som avslutats med avtal mellan Migrationsverket och HK Partners AB.

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning i övrigt.

Dok.Id 180049

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 406 581 04 Linköping	Brigadgatan 3	013-25 11 00 <b>E-post:</b> forvaltningsrattenilinkoping@dom.se	013-25 11 40	måndag – fredag 08:00-16:00

### **BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Migrationsverket genomför en upphandling avseende tillfälligt boende för asylsökande för område 4 Mitt, dnr. 3.2.2-2014-25264 (upphandlingen). Verket har den 14 augusti 2014 underrättat om beslut att tilldela ett antal leverantörer kontrakt i upphandlingen.

Hmo.nu Omsorg AB (Bolaget) har den 27 augusti 2014 ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att förvaltningsrätten beslutar att den ska rättas på så sätt att även Bolaget tilldelas kontrakt.

Migrationsverket yrkar i första hand att målet ska avskrivas och i andra hand att ansökan ska avslås.

### **VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖRT**

#### *Bolaget*

Bolaget har uppfyllt kravet enligt punkt 8.1 i förfrågningsunderlaget genom att tillsammans med anbudet inge bl.a. ett dokument från Åresotarna AB av vilket framgår att bolaget har begärda handlingar hos kommunen samt diarienummer för ärendet. Det framgår inte heller av förfrågningsunderlaget att det finns något krav på att skicka just mottagningsbevis utan anbudsgivaren endast behöver visa att kommunen har tagit emot handlingarna, vilket Bolaget anser sig ha gjort. Kommunen vill inte heller ha någon kontakt innan upphandlingen tilldelats. Anläggningen har därutöver varit och är ett hotell som drivits med samtliga tillstånd av nuvarande ägaren Break IT AB. Bolaget tillträder som ny ägare från och med den 1 september 2014 så Bolaget själv inte har handlingar om brandskydd hos kommunen men har informerat kommunen om allt. På grund av semestrar kunde

räddningstjänsten inte före den 21 augusti 2014 komma med dokument som visar att brandskyddsbeskrivning mottagits.

#### *Migrationsverket*

Den aktuella upphandlingen har genomförts som direktupphandling enligt LOU. Normalt tillhandahåller Migrationsverket platser åt de asylsökande i vanliga hyreslägenheter. Vid ett stort antal asylsökande kan behovet av boende överstiga det antal lägenhetsplatser som Migrationsverket har att tillgå. Migrationsverket upphandlar därför s.k. ABT-boende. Migrationsverket har ramavtal avseende cirka 1 100 tillfälliga ABT-boendeplatser. Det pågår även en kompletterande upphandling avseende flera sådana platser. Denna upphandling har ännu inte kunnat avslutas. De platser, som denna upphandling resulterar i, cirka 12 000, har redan tagits i anspråk såsom en konkurrensutsatt direktupphandling. Den nu aktuella upphandlingen avser att täcka det ytterligare behov av ABT-platser som kan uppstå, när Migrationsverkets övriga boendeanternativ inte räcker till. Migrationsverket har för det aktuella området slutit avtal med leverantören HK Partners AB. Eftersom överprövning av en upphandling enligt 16 kap. 6 § LOU inte får ske efter det att avtal slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör är förvaltningsrätten förhindrad att överpröva den aktuella upphandlingen.

Migrationsverket kan inte anses ha brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller mot någon annan bestämmelse i nämnda lag på sådant sätt att Bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Bolaget har inte uppfyllt skall-kravet enligt punkt 8.1 att bevisa att kommunen har mottagit efterfrågad brandskyddsdocumentation. Det aktuella kravet är både relevant och proportionerligt.

## SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

### *Angående möjligheten till överprövning av upphandlingen*

Det beslut om tilldelning som fattats den 14 augusti 2014 tillsammans med tillhörande rangordning får anses vara ett beslut om upphandling som kan bli föremål för överprövning (jfr Mål C-26/03 Stadt Halle och HFD 2013 ref 31). Fråga uppkommer därmed i vilken utsträckning det förhållandet att Migrationsverket, enligt befintlig utredning i målet, ingått avtal med någon av valda leverantörer, kan anses utgöra hinder mot en överprövning.

Det står enligt förvaltningsrätten klart att, i de fall som Migrationsverket redan ingått ett avtal med en vald leverantör, kan inte domstol lagligen förordna om någon åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU. I de fall som inte ett avtal tecknats med någon eller några i nämnt beslut utpekade leverantörer bör dock, under i målet aktuella omständigheter, laglig möjlighet till sådan åtgärd föreligga avseende sådant avtal.

### *Angående Bolagets anbud*

Vad så gäller uteslutningen av Bolagets anbud kan följande sägas.

Vid direktupphandling anger inte LOU, såsom vid annonserade förfaranden, procedurregler för hur valet av leverantör ska ske även om de allmänna principerna, däribland likabehandlingsprincipen, ska upprätthållas även vid en direktupphandling. För det fall att den upphandlande myndigheten vid en direktupphandling offentliggjort en procedur för valet av leverantörer får dock, vid en prövning enligt LOU, anses vara av betydelse på vilket sätt denna tillämpats i upphandlingen.

I förfrågningsunderlaget punkt 8.1 anges, såvitt nu är av intresse, följande rörande krav på brandskydd.

*Leverantören ska bevisa att kraven på brandskydd som gäller för den efterfrågade verksamheten är uppfyllda. Detta kan ske genom att i anbudet lämna in följande dokument.*

*1. Ett avsynings- eller tillsynsprotokoll från Brandmyndigheten som visar*

*att verksamheten, som lägst, uppfyller kraven i Boverkets Byggregler för gällande verksamhetsklass. [...].*

*2. Den skriftliga redogörelsen för brandskyddet som ägaren av fastigheten*

*ska lämna kommunen enligt lagen om skydd mot olyckor 2 kap. 2 §. Leverantören ska dessutom visa att kommunen har mottagit redogörelsen genom att till anbudet bifoga bevis för detta (exempelvis diarietörd handling hos kommun eller leveranskvitto eller motsvarande för e-post vilket styrker att handlingen inkommit till kommun).*

Förvaltningsrätten finner att kravet ovan innebär att dokumenten ska inges tillsammans med anbudet samt att det är upp till leverantören att i anbudet visa att kommunen *mottagit* den skriftliga redogörelsen enligt punkt 2. Någon oklarhet i innebörden av det ställda kravet föreligger inte enligt förvaltningsrättens uppfattning.

Bolaget har, till styrkande av att det aktuella kravet är uppfyllt, till anbudet bifogat ett antal handlingar gällande brandskydd för den aktuella anläggningen. Bolaget har emellertid inte visat att kommunen mottagit dessa handlingar förrän den 21 augusti 2014, dvs. långt efter anbudet lämnades in. Att en brandskyddskontroll av anläggningen genomförts i oktober 2012, vilket det protokoll från Åresotarna AB som Bolaget hänvisar till utvisar,

kan enligt förvaltningsrätten inte jämföras med ett sådant bevis om mottagande som andra satsen i punkt 8.1 avser. Ansvar för att inför anbuds-givning säkra bevisning att redogörelsen faktiskt mottagits av kommunen får anses åvila Bolaget. Med hänsyn härtill har Bolagets anbud brutit i kravuppfyllelse varför skäl föreligger att ej uppta detta till slutlig anbudsutvärdering. Skäl för begärd rättelse föreligger således inte.

*Sammanfattning*

Förvaltningsrätten bedömer sammanfattningsvis att Bolaget saknar grund för sin ansökan om överprövning. Ansökan ska därför avslås.

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

Tomas Kjellgren

Föredragande har varit Stefka Bokmark.



# 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 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. 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.