



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**

**DOM**  
2015-07-21  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
3332-15

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2015 -07- 2 1	
<b>Avd</b>	
<b>Dnr</b>	
<b>KSnr</b>	<b>Aktbil</b>

**SÖKANDE**

Hmo.nu Omsorg AB, 556922-6888  
Box 59  
136 22 Haninge

Ombud: advokaten Christofer Morales och jur.kand. Annika Blomqvist  
Advokatfirma DLA Nordic KB  
Box 7315  
103 90 Stockholm

**MOTPART**

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

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avvisar Hmo.nu Omsorg AB:s ansökan om överprövning i del som avser upphandling vari avtal har slutits mellan Migrationsverket och leverantörer.

Förvaltningsrätten bifaller ansökan i övrigt och förordnar om rättelse i form av att Migrationsverket ska uppta Hmo.nu Omsorg AB:s anbud till utvärdering.

Förvaltningsrättens interimistiska förordnande den 5 juni 2015 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 215338

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

**YRKANDEN M.M.**

Migrationsverket genomför direktupphandling avseende tillfälligt boende för asylsökande nr 7 område 5 Nord, dnr 3.2.2-2015-1878. Av beslutsunderderrättelse den 12 maj 2015 framgår att ett antal leverantörer har tilldelats plats i rangordning. Hmo.nu Omsorg AB (Hmo) har ansökt om överprövning av upphandlingen. Förvaltningsrätten har den 1 juni 2015 förordnat att Migrationsverket inte får ingå ytterligare avtal med leverantörer för Område 5 Nord såvitt avser Boendeform 2 till dess målet avgjorts eller annat bestämts

Den 5 juni 2015 fattade Migrationsverket ett nytt tilldelningsbeslut i upphandlingen. Enligt upphandlingsprotokollet bedöms Hmo inte uppfylla kravet på ekonomisk ställning enligt punkt 3.5 i förfrågningsunderlaget och har därför inte kvalificerat sig för utvärdering.

Hmo yrkar i ansökan om överprövning i första hand att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen rättas på så sätt att Migrationsverket genomför en ny utvärdering där bolagets anbud tas upp till utvärdering. I andra hand yrkar Hmo att upphandlingen ska göras om beträffande anbudsområde, Boendeform 2. Hmo åberopar bl.a. utdrag från Creditsafe.

Migrationsverket bestrider bifall till ansökan.

Förvaltningsrätten har den 5 juni 2015 förordnat att Migrationsverket inte får ingå ytterligare avtal med leverantörer för område 5 Nord såvitt avser Boendeform 2 till dess målet avgjorts eller annat bestämts.

### VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

#### *Hmo*

Bolaget har angett Kallgården AB, 556886-3574, (Kallgården) som underleverantör i anbudet. Kallgården kommer att tillhandahålla fastighet. Något krav på att underleverantör måste ha viss ekonomisk ställning kan inte utläsas av förfrågningsunderlaget. Hmo:s anbud kan därför inte förkastas på den grunden. Ställda krav måste klart framgå av förfrågningsunderlaget. Underförstådda krav kan inte accepteras. Den otydliga utformningen av punkt 3.5 i förfrågningsunderlagets strider mot principen om transparens.

Även om förfrågningsunderlaget tolkas så som att anbudsgivares underleverantörer ska uppfylla krav på "Kreditvärdig" uppfyller Hmo kraven. Av utdrag från Creditsafe framgår att Kallgården uppfyllde kravet "Kreditvärdig" på anbudsdagen.

Kravet på borgensförbindelse avseende underleverantörens förpliktelser gentemot leverantören är oproportionerligt och står i strid mot LOU.

Hmo har lidit skada genom att anbudet förkastats i strid med LOU, eftersom Hmo därigenom gått miste om möjligheten att tilldelas kontrakt och leverera till Migrationsverket.

#### *Migrationsverket*

Av förfrågningsunderlaget 3.5, med hänvisning till 3.1, 3.2 och 3.3 framgår tydligt vad som gäller ifråga om krav på underleverantörer inklusive ekonomisk ställning. Kraven är tydliga, relevanta och rimliga. Leverantören och dess underleverantörer ska vara välskötta företag med stabil ekonomi.

Hmo har angett Kallgården AB, 556325-5883, som underleverantör under punkten 3.5 i anbudet. Detta bolag uppfyller inte kraven under punkt 3.5 med hänvisning till 3.3. Utdraget från Creditsafe avser ett bolag med annat organisationsnummer. En borgensförbindelse ska då bifogas anbudet. Den av Hmo nämnda borgensförbindelsen omfattar inte underleverantörer. Moderbolaget kan inte anses vara ekonomiskt ansvarigt för dotterbolag. Hmo har därmed inte uppfyllt upphandlingens ska-krav.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I förfrågningsunderlaget, 3.3. Ekonomisk ställning, anges bl.a. följande.

Leverantören ska vara ett välskött företag (exempelvis aktiebolag, handelsbolag, kommanditbolag, ekonomisk förening, stiftelse, dock ej privatperson) med sund och stabil ekonomi. Leverantören ska vid tiden för anbudets inlämnande lägst inneha ratingen ”Kreditvärdig” enligt Credit Safe eller motsvarande rating från annat kreditupplysningsföretag som har tillstånd enligt kreditupplysningslagen (1973:1173).

Upphandlingsenheten kontrollerar själv att leverantören uppfyller kravet på rating. För det fall leverantören har en lägre rating eller inte kan erhålla rating, ska en borgensförbindelse bifogas anbudet.

I förfrågningsunderlaget, 3.5. Underleverantör, anges bl.a. följande.

För det fall att leverantören avser använda underleverantör för att genomföra väsentlig del av uppdraget ska detta anges samt vilken del av uppdraget som underleverantören ska utföra; [...] Migrationsverket kommer att kontrollera att punkt 3.1, 3.2 och 3.3 i förfrågningsunderlaget uppfylls av underleverantören. [...] Observera att för det fall att underleverantör är

privatperson eller av annan anledning inte kan erhålla rating, måste borgensförbindelse enligt punkt 3.3 bifogas.

*Förvaltningsrättens bedömning*

Av handlingarna i målet framgår att Migrationsverket har ingått avtal avseende område 5 Nord. Att avtal har slutits innebär ett processuellt hinder för överprövning av en upphandling. Hmo:s ansökan ska av det skälet avvisas i den del den avser direktupphandlingar vari avtal har slutits mellan Migrationsverket och leverantörer. Förvaltningsrätten anser dock att processuellt hinder inte föreligger för att pröva ansökan om överprövning i del som avser övriga påbörjade direktupphandlingar och gör därvid följande bedömning.

Så som punkten 3.5 i förfrågningsunderlaget är utformad omfattas även underleverantören av de krav som anges i 3.3, dvs. krav på ekonomisk ställning. Kravet på rating på lägst nivå ”kreditvärdig” gäller således även för underleverantören.

Hmo har i anbudet angett Kallgården AB som underleverantör och angett att det är ett helägt dotterbolag till Hmo. Hmo har i dock anbudet angett olika organisationsnummer för Kallgården AB. Ett organisationsnummer (556325-5883) avser ett bolag som vid tillfället för anbudsinlämnandet var likviderat. De uppgifter som Hmo lämnat om sin tilltänkta underleverantör är i detta avseende oklara såvitt gäller organisationsnummer.

Enligt förvaltningsrättens mening har dock Migrationsverket, utan att göra avsteg från de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna, vid den ratingkontroll som myndigheten åtagit sig att göra kunnat klarlägga att den avsedda underleverantören är Kallgården AB med organisationsnummer 556886-3574.

Den handling från Creditsafe som Hmo lämnat in visar att Kallgården AB uppfyller det ställda ratingkravet. Migrationsverket har därför inte haft fog för att utesluta anbudet från Hmo från utvärdering. Det finns därmed grund för ingripande i upphandlingen.

Förvaltningsrätten finner inte skäl att även pröva vad Hmo anfört om borgensförbindelse och brott mot proportionalitetsprincipen.

Överträdelsen kan avhjälpas genom rättelse på så sätt att Migrationsverket ska uppta Hmo:s anbud till utvärdering.

**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 nå 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.

