



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2015-07-22
Meddelad i
Linköping

Mål nr
3248-15

SÖKANDE

India Center in Sweden Aktiebolag, 556249-5035
Sveavägen 17
111 57 Stockholm

MOTPART

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

KONKURRENSVERKET	
2015 -07- 2 2	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar India Center in Sweden Aktiebolags ansökan om överprövning i de delar där avtal har slutits för Område 3 Öst mellan Migrationsverket och leverantörer enligt bilaga 1.

Förvaltningsrätten avslår ansökan i övrigt.

Dok.Id 214303

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Migrationsverket genomför en direktupphandling avseende tillfälligt boende för asylsökande Nr 7, Område 3 Öst dnr 3.2.2-2015-1876 (upphandlingen). Av tilldelningsbeslut den 12 maj 2015 framgår att 16 leverantörer har tilldelats plats i rangordning. Migrationsverket har för Område 3 Öst slutit avtal med 7 leverantörer, se bilaga 1. Enligt upphandlingsprotokollet till tilldelningsbeslutet uppfyller India Center in Sweden Aktiebolags (Bolaget) anbud inte kravet enligt punkt 3.5 med motiveringen att bilaga samarbetsavtal inte är undertecknat.

Bolaget har den 13 maj 2015 ansökt om överprövning av upphandlingen. Bolaget anför sammanfattningsvis följande. Bolaget ska inte anlita underleverantören, eftersom Bolaget har kompetensen inom hus och det specificeras i punkt 3.4. Det har förklarats i fritexten i punkt 3.5. Det finns ingen anledning att hävda att det saknas underskrift på samarbetsavtalet, eftersom detta skickades in endast för att visa att det fanns intresse för att hjälpa Bolaget om det skulle behövas. – Bolaget har under processen i förvaltningsrätten kompletterat avtalet med underleverantörens underskrift.

Migrationsverket yrkar att förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning. Verket anför sammanfattningsvis följande. Av punkt 3.5 i förfrågningsunderlaget framgår tydligt att bifogade handlingar ska vara undertecknade. Bolagets bifogade handling är inte undertecknad varför skalkravet inte är uppfyllt.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, 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. Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår följande. Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Utredningen i målet

Förfrågningsunderlaget

Av punkt 2.8 "Ofullständiga uppgifter" framgår att anbud som saknar svar/bevis/godkännande av det som efterfrågas i förfrågningsunderlaget kan komma att förkastas/uteslutas så som ofullständigt.

Av punkt 2.9 "Komplettering av handling efter anbudstidens utgång ej tillåtet" framgår följande. Observera att handlingar som huvudregel ej kan kompletteras i efterhand (dvs efter anbudstidens utgång). Anbud som ej innehåller efterfrågade handlingar kommer med stor sannolikhet därför att förkastas/uteslutas.

Av punkt 3.5 "Underleverantör" framgår 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; exempelvis fastighetsförvaltare, fastighetsägare, catering (kosthållning), bemanning mm. [— —] Leverantören ska bifoga kopia på samarbetsavtal, skriftligt åtagande eller liknande handling som visar att underleverantören åtagit sig att ställa kapacitet till leverantörens förfogande för fullgörande av uppdraget. Handlingen ska vara undertecknad av behörig företrädare för underleverantören.

Bolagets anbud inklusive bilagor

Av svar på punkt 3.5 anges bl.a. följande. Bolaget har fått kontakt av Expertiss AB som visat intresse för ett samarbete. Det är inte säkert om Bolaget behöver komma att behöva använda Expertiss AB, men det känns tryggt för Bolaget att kunna ha dem i reserv i fall behovet skulle uppstå. Vidare anges att en handling som visar att underleverantören åtar sig att ställa kapacitet till leverantörens förfogande för fullgörande av uppdraget bifogas.

Av en bilaga till anbudet, benämnd "Åtagande Expertiss AB-Solgården", framgår bl.a. följande. Expertiss AB har åtagit sig att sköta driften av Solgårdens ABT-boende där Bolaget är leverantör till Migrationsverket. Åtagande är inte undertecknat.

Förvaltningsrättens bedömning

Ramen för förvaltningsrättens prövning

Av befintlig utredning i målet framgår att Migrationsverket har ingått avtal med 7 leverantörer avseende Område 3 Öst. Fråga uppkommer därför inledningsvis i vilken utsträckning förhållandet att Migrationsverket ingått avtal kan anses utgöra hinder mot att pröva den aktuella ansökan om överprövning av upphandlingen.

Förvaltningsrätten anser att det beslut om tilldelning som fattats den 12 maj 2015 tillsammans med tillhörande rangordning får anses vara ett beslut om 16 igångsatta direktupphandlingar som kan bli föremål för överprövning. Detta beslut bör, för det fall inget avtal slutits med en konkret leverantör, betraktas som en viljeförklaring från Migrationsverkets sida att vid behov senare ingå kontrakt med de utpekade leverantörerna och utgör således ett led i var och en av de direktupphandlingar som Migrationsverket ämnar utföra för att erhålla tillräckligt med boendeplatser för Område 3 Öst.

Vad beträffar de direktupphandlingar som avslutats genom avtal innebär således dessa avtal ett processuellt hinder för överprövning av upphandlingen. Bolagets ansökan ska därför avvisas i de delar där avtal har slutits mellan Migrationsverket och leverantörer som anges i bilaga 1. Beträffande de övriga påbörjade direktupphandlingarna, för vilka enligt befintlig utredning avtal inte tecknats, är förvaltningsrätten däremot inte processuellt hindrad att pröva ansökan om överprövning.

Angående uteslutningen av Bolagets anbud

Bolaget har gjort gällande att det inte har anlitat någon underleverantör. Mot bakgrund av bl.a. att Bolaget i anbudet hänvisat till en underleverantör finner förvaltningsrätten att Bolaget får anses mena att det kan komma att använda en underleverantör för utförande av uppdraget. Det får anses vara fråga om väsentlig del av uppdraget. Enligt punkt 3.5 i förfrågningsunderlaget ska därmed en handling, som visar att underleverantören åtagit sig att ställa kapacitet till leverantörens förfogande för fullgörande av uppdraget, bifogas anbudet och handlingen ska vara undertecknad av behörig företrädare för underleverantören. Förvaltningsrätten konstaterar att detta är obligatoriska krav. Eftersom det åtagande som Bolaget bifogat anbudet inte undertecknat, har Bolaget inte uppfyllt det obligatoriska kravet i punkt 3.5. Migrationsverket har därmed skäl för att förkasta Bolagets anbud. Det finns inte någon skyldighet för Migrationsverket att tillåta Bolaget att läka denna brist, vilket skulle strida mot likabehandlingsprincipen och även mot förfrågningsunderlaget. Migrationsverket har således inte, på den av Bolaget åberopade grunden, brutit mot någon bestämmelse eller grundläggande princip i LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därmed avslås i denna del.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 2 (DV 3109/1D-LOU)

Mats Edsgården

Föredragande har varit Christine Lindström.



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

**Förteckning över tecknade avtal i Migrationsverkets upphandling av
tillfälligt boende för asylsökande nr 7, Område 3 Öst**

Asperman Bygg & Hyr AB

Bogruppen i Östergötland AB

Boxbo

CarlMike ab

JOKARJO AB (Bodafors och Hotell Stallet)

Sultat Hotell Aktiebolag (Flygeln och Mälarblick)

Svasbo AB



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.