



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-07-19
Meddelad i
Linköping

Mål nr
3804-16
4230-16

SÖKANDE

BOPOÄNGEN AB, 556643-3446

Ombud: Stefan Bohm
c/o Svenska Företagstjänster AB
Vårvägen 19
976 31 Luleå

MOTPART

Migrationsverket, 202100-2163

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

KONKURRENSVERKET	
2016-07-19	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts – en rättelse som ska bestå i att BOPOÄNGEN AB och dess anbud prövas utifrån att kravet på att styrka tillgång till fastighet är uppfyllt (punkten 3.5 förfrågningsunderlaget).

Förvaltningsrätten avvisar Migrationsverkets yrkande att förlängd avtals-spärr inte ska gälla avseende de boendeformer och avtalstider som inte omfattas av BOPOÄNGEN AB:s ansökningar.

Dok.Id 255536

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se
www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

ANSÖKNINGARNA M.M.

Migrationsverket genomför upphandlingen Ramavtal Tillfälligt boende för asylsökande Norrbottens län (dnr 3.2.1-2016-41285) genom förenklat förfarande enligt LOU. Den 1, 8 och 10 juni 2016 har tilldelningsbeslut fattats i upphandlingen. Det framgår att BOPOÄNGEN AB (Bolaget) inte har kvalificerats för att gå vidare till utvärdering. Som skäl anges följande. Bolaget uppfyller inte krav enligt 3.5. Ägare framgår ej av lagfart.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen.

Migrationsverket bestrider bifall till ansökningarna. Vidare yrkar Migrationsverket att förvaltningsrätten omedelbart ska besluta att någon förlängd avtalsspärr inte ska gälla avseende de boendeformer och avtalstider som inte omfattas av ansökningarna.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT**Bolaget**

Förfrågningsunderlaget är inte tillräckligt klart utformat när cirka 40 procent av anbuderna har bedömts inte uppfylla det aktuella kravet.

Bolaget har visat att det äger och sålunda disponerar fastigheten i fråga genom att till anbudet bifoga dokument från Credit Safe och Metria. Dokumentet från Creditsafe visar ensamt och tillsammans med dokumentet från Metria att Bolaget har lagfart på fastigheten.

Det finns flera aktörer som säljer fastighetsinformation, bl.a. Metria, Bisnode och Creditsafe. Samtliga använder sig av Lantmäteriets register, som är det officiella fastighetsregistret i Sverige. I förfrågningsunderlaget finns

ingen information om vem som ska ha utfärdat dokumentet som ska styrka lagfart på fastigheten.

Migrationsverket har i ett av tilldelningsbesluten felaktigt angett fastigheten Piteå Öjebyn 98:1. Anbudet har avsett fastigheten Piteå Öjebyn 98:7. Migrationsverket har i senare tilldelningsbeslut rättat felet.

Bolaget uppfattar att de olika boendeformerna kan ersätta varandra. Det finns därför en risk för att det inte finns några platser att fördela på de boendeformer som Bolaget har lämnat anbud på när denna process är avslutad. De som har lämnat anbud på boendeform B riskerar att lida skada till förmån för anbudsgivare på boendeform A.

Migrationsverket

Förfrågningsunderlaget är tillräckligt tydligt utformat.

Bolaget har bifogat ett utdrag från Metria avseende fastigheten Piteå Öjebyn 98:7. Av utdraget framgår allmän information, men inte uppgift om lagfaren ägare. Vidare har utdrag från Creditsafe bifogats. Dessa handlingar styrker inte att Bolaget äger fastigheten. Ingen av handlingarna utgör kopia av lagfartsbevis.

Migrationsverket har vid tilldelning och påföljande e-postkorrespondens angett fel fastighetsbeteckning. Det rör sig om ett uppenbart skrivfel som Migrationsverket har rättat.

Enligt förfrågningsunderlaget avser upphandlingen sju olika boendeformer (A–G), för vilka avropsavtal kan tecknas för sex månader eller, såvitt avser boendeformerna A–C, ett år respektive tre år med möjlighet till ett års för-

längning. Varje delområde har utvärderats för sig och separat avropsordning har upprättats för varje boendeform och avtalstid.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagrum

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Om en ansökan om överprövning av en upphandling har gjorts, fortsätter avtalsspärr enligt 1 eller 3 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten, förlängd avtalsspärr (16 kap. 8 § första stycket LOU).

Förfrågningsunderlaget

I punkt 3.5, Disponerande av fastighet (fastighetsägare), anges bl.a. följande. Leverantören ska äga eller hyra, dvs. ha tillgång till, den fastighet som ska användas för att bedriva den verksamhet som efterfrågas i upphandlingen. Leverantören ska vid anbudsingivandet styrka att denne har tillgång till fastigheten genom lagfart, fullständiga köpehandlingar eller hyreskontrakt för aktuell anläggning (fastighet/fastigheter) som visar att anbudsgivaren disponerar fastigheten.

Förvaltningsrättens bedömningFörfrågningsunderlagets utformning och Bolagets kravuppfyllelse

Förhållandet att flera anbudslämnare har bedömts inte uppfylla ett obligatoriskt krav i upphandlingen innebär inte att förfrågningsunderlaget är otydligt utformat. Vad Bolaget har åberopat visar därmed inte att förfrågningsunderlagets utformning strider mot LOU.

Ett kvalificeringskrav i upphandlingen är att leverantören vid anbudslämnandet ska styrka tillgång till fastigheten på vilken den upphandlade verksamheten ska bedrivas. Det föreskrivs att en leverantör som disponerar fastigheten genom eget ägande ska styrka detta genom att ge in fullständiga köpehandlingar eller lagfart. Enligt förvaltningsrättens mening får begreppet lagfart anses betyda handling som visar att leverantören har lagfart, dvs. är registrerad lagfaren ägare till fastigheten (jfr 20 kap. jordabalken). Förvaltningsrätten kan inte utläsa att det ställs några närmare krav avseende denna handling.

Bolaget har tillsammans med anbudet gett in en s.k. fastighetsöversikt från Creditsafe, av vilken det framgår att Bolaget är lagfaren ägare till fastigheten på vilken verksamheten ska bedrivas. Att uppgifterna från Creditsafe stämmer och, som Bolaget gör gällande, är inhämtade från fastighetsregistret har inte ifrågasatts av Migrationsverket.

Vid angivna förhållanden har Bolaget styrkt ägande och tillgång till fastigheten och uppfyller därmed det obligatoriska kravet i fråga. Genom att inte kvalificera Bolaget som leverantör i upphandlingen på den angivna grunden har Migrationsverket brutit mot likabehandlingsprincipen i LOU. Detta har medfört att Bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Därmed finns grund för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU.

Förvaltningsrätten anser att upphandlingen ska rättas på så sätt att Bolaget och dess anbud prövas utifrån att kravet på att styrka tillgång till fastighet är uppfyllt (punkten 3.5 förfrågningsunderlaget).

Vid denna utgång saknas anledning att pröva Bolagets övriga invändningar mot upphandlingen.

Förlängd avtalsspärr

Förvaltningsrätten finner att upphandlingen är uppdelad i klart avgränsade ramavtalsområden utifrån boendeform och avtalstid. Bolaget har i ansökningarna om överprövning inte påstått att det lidit eller kan komma att lida skada i de delar av upphandlingen som det inte lämnat anbud i. Ansökningarna får därmed anses omfatta endast de boendeformer och avtalstider som anbudet avser. Vad Bolaget har anfört om de eventuella följderna av att avtalsspärr inte gäller föranleder ingen annan bedömning.

Vid angivna förhållanden gäller i målet förlängd avtalsspärr i enlighet med 16 kap. 8 § första stycket LOU i de delar av upphandlingen som ansökningarna omfattar (jfr Kammarrätten i Stockholms dom den 25 april 2014 i mål nr 1066-14). Därmed ska Migrationsverkets yrkande avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Magnus Wickström

Rådman

Föredragande: 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.