

LÄNSRÄTTEN I
ÖSTERGÖTLANDS LÄN
Charlotta Necking

DOM
2009-05-15
Meddelad i
Linköping

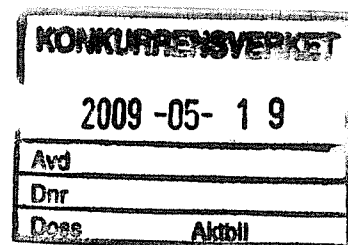
Mål nr
1471-09 E
Rotel 4

SÖKANDE

Långholmens Folkhögskola, 802013-1614
Fasta Paviljonen
117 33 Stockholm

MOTPART

Migrationsverket
601 70 Norrköping

**SAKEN**

Fråga om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU; Upphandling av undervisning för asylsökande vid Migrationsverkets mottagningsenheter

Genom tilldelningsbeslut gällande upphandling av undervisningstjänster, (dnr 22-2009-5259) för vuxna asylsökande vid Migrationsverket har verket antagit anbud från QEM Consulting AB beträffande undervisningstjänster i område Stockholm. Avtal ska tecknas tidigast den 18 maj 2009. Migrationsverket fattade tilldelningsbeslut den 6 maj 2009.

Vid anbudstidens utgång hade det för Migrationsverkets samtliga mottagningsenheter inkommit totalt 26 anbud. Långholmens folkhögskola, som anges med anbudsnummer 23 i bilaga 1 till tilldelningsbeslutet, har inte gått vidare från ”kvalificeringssteg 1” med följande motivering. ”Långholmens folkhögskola: ej registrerad för moms trots att upphandling avser momspliktig verksamhet. Behörig firmatecknare framgår ej.”

Långholmens Folkhögskola (nedan Folkhögskolan) ansöker om överprövning av tilldelningsbeslutet och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att folkhögskolans anbud ska beaktas. De yrkar vidare att länsrätten ska förordna att upphandlingen tills vidare inte ska få avslutas. De anför bl.a. följande. Deras anbud har inte utvärderats med hänvisning till att

Dok.Id 78303

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 406	Brigadgatan 3	013-25 10 00	013-25 11 40	måndag – fredag
581 04 Linköping		E-post: lansratteniostergotland@dom.se		09:00 - 12:00 13:00 - 15:00

Folkhögskolan, vid tidpunkten för anbudsförfarandet, inte varit momsregistrerade. Detta strider mot intentionerna i LOU om alla företags möjlighet att medverka vid offentlig upphandling. Det strider även mot diskrimineringsprincipen. De tillämpliga rättsliga grunderna är förutom de nys nämnda, även principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet som återfinns i 1 kap 9 § LOU. Folkhögskolan anser att de riskerar att lida skada enligt 16 kap 1 och 2 §§ om den upphandlande enheten tecknar avtal i enighet med tilldelningsbeslutet.

Migrationsverket yrkar att länsrätten avslår Folkhögskolans ansökan om överprövning och anför som grunder följande. Migrationsverket har genomfört en upphandling av undervisningstjänster för asylsökande vid verkets mottagningsenheter. Upphandlingen genomfördes som en förenklad upphandling enligt LOU. Folkhögskolas anbud diskvalificerades på grund av att de inte var registrerade för mervärdesskatt. Migrationsverket hade ställt momsregistrering som krav i förfrågningsunderlaget. Det framgick indirekt genom att de upphandlade undervisningstjänsterna är mervärdesskattepliktiga. Därtill framgick att anbudspriset skulle anges exklusive mervärdesskatt under punkten 3.5 i anbudsinbjudan. – Av 15 kap. 2 § LOU framgår att 11 kap. 6 § samma lag är tillämplig vid förenklad upphandling. Migrationsverket har således haft rätt att uppställa krav på att anbudsgivarna ska vara momsregistrerade. Vidare framgår av 15 kap. 13 § att 10 kap. 2 § samma lag är tillämplig vid förenklad upphandling. Migrationsverket menar att det på ett tydligt sätt framgått att det krävts momsregistrering för att leverantören ska anses kvalificerad att delta i upphandlingen. Med hänvisning till vad som ovan anförts anser sig Migrationsverket inte brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU. Därtill kommer att Folkhögskolan med beaktande av dess anbudspris inte skulle ha tilldelats kontraktet även om det varit med vid utvärderingen, varför de inte kan anses ha lidit eller kan komma att lida sådan skada varom stadgas i 16 kap. 2 § LOU. Migrationsverket yrkar därför att länsrätten avslår Folkhögskolas ansökan om överprövning.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

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 upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 2 § LOU stadgas följande. 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Av anbudsinbudans avsitt om kommersiella villkor under punkten 5.3 framgår att ”anbudspriset ska anges som ett totalpris i svenska kr exkl. moms”. – Av bilaga 3 i anbudsinbudan under punkten 4.1.2 framgår att anbudsgivare ska inge sanningsförsäkran med acceptans av kommersiella villkor enligt förfrågningsunderlaget inklusive bilagor. Enligt punkten 4.1.3 framgår vidare att anbudsgivaren ska uppfylla ”lagenligt uppfyllda krav avseende sina registrerings-, skatte- och avgiftsskyldigheter”.

I 3 kap 8 § mervärdesskattelagen (1994:200), ML, anges vissa undantag från skatteplikten. Skattefrihet för utbildning omfattar i huvudsak det offentliga skolväsendet. Annan utbildning beskattas med 25 % mervärdesskatt.

Av Skatteverkets registersvar den 24 mars 2009 avseende Folkhögskolan, som bifogats till anbudet framgår att de inte var registrerade för mervärdesskatt vid tidpunkten då begäran om uppgifter gjorts.

Länsrätten gör följande bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår att det uppställts som krav på anbudsgivaren att denne ska redogöra för att han eller hon lagenligt uppfyller krav avseende sina registrerings-, skatte- och avgiftsskyldigheter. Det nu aktuella skall-kravet får anses vara tillräckligt tydligt definierat i anbudsförfrågan.

Det framgår i målet att Folkhögskolan inte var registrerade för mervärdesskatt vid tidpunkten för anbudsgivningen. Av 3 kap. 8 § ML framgår motsatsvis att den typ av undervisningstjänster som upphandlas är skattepliktiga, varför Migrationsverkets skall-krav i denna del måste anses rimligt. Mot denna bakgrund kan de i förfrågningsunderlaget uppställda skallkraven avseende momsregistrering inte anses uppfyllda. Redan på denna grund har det således funnits skäl för Migrationsverket att diskvalificera Folkhögskolas anbud.

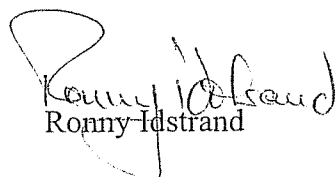
Eftersom Folkhögskolan inte uppfyller de i upphandlingen uppställda skallkraven och inte heller i övrigt förmått visa att Migrationsverket har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag, bör Folkhögskolas begäran om överprövning avslås.

Med hänsyn till att länsrätten prövat målet i sak saknas skäl att fatta något interimistiskt beslut.

LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten avslår ansökan om överprövning.

HUR MAN ÖVERKLAGAR; se bilaga (DV 3109/1 D).


Ronny Idstrand



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Jönköping. Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.