



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**

**DOM**  
2016-09-28  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
4258-16

**SÖKANDE**

Köpingbaden Camping och Utveckling AB, 556676-6480  
c/o P & E Persson AB  
Box 53  
391 20 Kalmar

**MOTPART**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2016-10-07	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Ombud: Advokat Toralf Hällen och biträdande juristen Peter Olsson  
Flood Herslow Holme Advokatbyrå AB  
Box 7615  
103 94 Stockholm

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Migrationsverkets upphandling Ramavtal Tillfälligt boende för asylsökande Kalmar län (dnr 3.2.1-2016-41271), boendeform A, avtalstid sex månader, inte får avslutas förrän rättelse har gjorts på så sätt att en ny utvärdering görs vid vilken Köpingbaden Camping och Utveckling AB:s anbud beaktas.

Dok.Id 263065

**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

**BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Migrationsverket genomför upphandlingen Ramavtal Tillfälligt boende för asylsökande Kalmar län (dnr 3.2.1–2016–41271). Upphandlingen genomförs enligt reglerna för förenklat förfarande och omfattar sju olika boendeformer (A–G) för vilka avropsavtal kan tecknas för sex månader, eller, såvitt avser boendeformerna A–C, även för ett år respektive tre år. Anbudsgivare har kunnat lämna anbud på ett eller flera av dessa delområden. Den 13 juni 2016 meddelade Migrationsverket tilldelningsbeslut. Köpingbaden Camping och Utveckling AB (Köpingbaden), som har lämnat anbud för boendeform A och för avtalstid sex månader, har inte kvalificerats för att gå vidare till utvärdering. Som skäl anges att Köpingbaden inte uppfyller krav enligt p. 3.5 att bifoga lagfart till anbudet.

Köpingbaden ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att Köpingbadens anbud kvalificeras för utvärdering.

Migrationsverket bestrider bifall till ansökan.

**VAD PARTERNA HAR ANFÖRT****Köpingbaden**

Köpingbaden har bifogat lagfartsbevis för fastigheterna på vilken den offererade anläggningen är belägen. Av lagfarten framgår att fastigheten ägs av Borgholms kommun. Köpingbaden har ingått tomträttsavtal med kommunen för fastigheterna. Avtalet tecknades 2010 och är giltigt t.o.m. 2031. Köpingbadens anbud har alltså blivit felaktigt förkastat.

### **Migrationsverket**

Av p. 3.5 i förfrågningsunderlaget framgår att leverantören ska ha tillgång till den fastighet i vilken anläggningsboendet ska bedrivas. Tillgången ska styrkas vid anbudsgivande genom ingivande av lagfart, fullständiga köpehandlingar eller hyreskontrakt. Även den anbudsgivare som hyr en fastighet ska bifoga lagfart eller fullständiga köpehandlingar för aktuell anläggning.

Köpingbaden har till sitt anbud bifogat ett tomträttsavtal av vilket framgår att Borgholms kommun upplåter fastigheten Solbergatäkten 1:1 i Borgholms kommun till Köpingbaden med tomträtt. Migrationsverket har accepterat att fastigheten disponeras genom andra nyttjanderättsformer än hyresavtal, t.ex. arrendeavtal eller tomträttsavtal. Sådana är dock bara giltiga under förutsättning att de ingåtts med rätt fastighetsägare. För samtliga anbud där anbudsgivare inte ägt den fastighet som anbudsgivaren offererat har Migrationsverket krävt att anbudsgivaren även ska inge lagfart eller fullständiga köpehandlingar avseende fastigheten.

Köpingbaden har inte inkommit med någon lagfart som visar att Borgholms kommun äger den aktuella fastigheten. Anbudet har därför rätteligen förkastats.

### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

#### **Tillämpliga bestämmelser m.m.**

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av 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.

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 upphandlingen ska dessutom principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet beaktas.

Av p. 3.5 i förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Leverantören ska äga eller hyra den fastighet som ska användas för att bedriva den verksamhet som efterfrågas i upphandlingen. Detta ska styrkas genom att lagfart, fullständiga köpehandlingar eller hyreskontrakt för anläggningen, som visar att leverantören disponerar över fastigheten, ska lämnas in. Vid hyreskontrakt/villkorat hyreskontrakt ska även lagfart eller fullständiga köpehandlingar för aktuell anläggning bifogas.

#### **Förvaltningsrättens bedömning**

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att Köpingbaden har yrkat att upphandlingen rättas genom att dess anbud kvalificeras för utvärdering. Köpingbadens yrkande kan således endast anses omfatta upphandlingen i den del de lämnat anbud, dvs. boendeform/avtalsområde A, avtalstid sex månader.

Migrationsverket har godtagit att Köpingbaden offererat en anläggning som disponeras med tomträtt. Förvaltningsrätten har vid sin prövning att utgå från detta.

Om upphandlande myndighet ska kunna utesluta en anbudsgivare från att delta i utvärderingen ska det klart framgå av förfrågningsunderlaget vad som krävs för att anbudsgivaren ska uppfylla ett obligatoriskt krav. Det är den upphandlande myndigheten som bär risken för att förfrågningsunderlaget innehåller oklarheter (se Kammarrätten i Göteborgs dom den 12 juli 2016 i mål nr 7229-15).

Köpingbaden har till sitt anbud bifogat bl.a. tomträttsavtal och informationsdokument – som inte är utfärdat av inskrivningsmyndigheten – avseende fastigheten Solbergatäkten 1:1. Av kravet i p. 3.5 i förfrågningsunderlaget framgår att en leverantör som äger eller hyr fastighet ska bifoga lagfart till anbudet. Lagfart innebär en inskrivning av förvärvet i fastighetsregistret. Kravet kan alltså inte tolkas på annat sätt än att bevis om lagfart ska lämnas in. Några närmre krav på vad sådant bevis ska bestå av har Migrationsverket inte ställt upp i förfrågningsunderlaget. De till anbudet bifogade handlingarna får därför anses tillräckliga som lagfartsbevis. Migrationsverket har alltså inte haft fog för att förkasta Köpingbadens anbud på den av Migrationsverket angivna grunden.

Annat har inte framkommit än att Köpingbaden hade tilldelats ramavtal för anläggningen om anläggningen hade kvalificerats för utvärdering. Köpingbaden får därmed anses ha lidit eller kunnat komma att lida skada på grund av bristerna i Migrationsverkets bedömning. Ansökan ska därför bifallas och upphandlingen ska, i de delar som Köpingbaden lämnat anbud, rättas genom att en ny utvärdering görs där Köpingbadens anbud ska beaktas.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

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

Lina Wiker  
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Jonas Nilsson.



# 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.