



SÖKANDE

Air Liquide Gas AB, 556019-3764

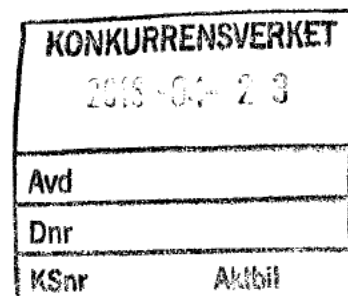


MOTPART

Linköpings universitet
Rättsavdelningen
581 83 Linköping

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Linköpings universitet (LiU) genomför upphandlingen Hyra av tank för flytande nitrogen och leveranser till denna (dnr IFM-2017-00839). Upphandlingen är genomförd genom förnyad konkurrensutsättning av ramavtalet LiU-2017-02260. LiU har den 2 februari 2018 fattat tilldelningsbeslut enligt vilket Praxair Sverige AB har tilldelats kontraktet. Som skäl för beslutet angavs att den antagna leverantören offererat det lägsta totalpriset.

Air Liquide Gas AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ingriper mot upphandlingen.

LiU yrkar att ansökan om överprövning ska avslås.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖRT

Bolaget

Tanken som idag används av LiU ägs av bolaget och vid nedmontering av tanken kommer LiU debiteras 40 000 – 50 000 kr, vilket innebär en extra kostnad vid eventuellt byte av leverantör. Detta skulle under avtalsperioden innebära en kraftig höjning av totalkostnaden för LiU. Det lägsta totalpriset är inte rätt utvärderat enligt tilldelningsbeslutet eftersom kostnaden för nedmontering av befintlig tank inte har beaktats vid LiU:s utvärdering av anbudet. Totalpriset i anbudet med bolaget som leverantör blir därmed 40 000 – 50 000 kr lägre än övriga anbudsgivare. LiU har konstaterat att inget leveransavtal finns mellan parterna. Därför avser bolaget följa sedvanlig praxis vid leverantörsbyte enligt standardavtal samt branschkutym, vilket kommer innebära att kostnaden för nedmontering av tanken debiteras LiU. Med anledning av ovanstående är LiU:s utvärdering av anbudet felaktig.

LiU

Samtliga kostnader rörande tjänsten, däribland nedmontering av tank, ingår i det offererade priset enligt punkt 2.3.3 och 3.1 i förfrågningsunderlaget. LiU har utvärderat anbudgivarnas priser i enlighet med punkt 1.5.3 i förfrågningsunderlaget och vinnande leverantör har offererat det lägsta priset, vilket var tilldelningskriteriet. Den debitering som bolaget hänvisar till kommer att bestridas av LiU. Upphandlingsdokumenten i tidigare upphandlingar, där bolaget antagits som leverantör, anger tydligt att nedmontering av tank ska ingå i det offererade priset. LiU har därmed, inom ramen för den tidigare upphandlingen, redan betalat för en kommande nedmontering. Denna fråga ligger dock utanför ramen för förevarande överprövning. Även om debitering rätteligen skulle kunnat ske vid byte av leverantör så vore det ett brott mot likabehandlingsprincipen att ge bolaget, i egenskap av befintlig leverantör, en sådan fördel i utvärderingen som bolaget gör gällande.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 (20 kap. 6 § LOU).

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 (se RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om LiU vid utvärderingen av anbuden har brutit mot någon bestämmelse i LOU eller någon av de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna. Om så bedöms vara fallet ska förvaltningsrätten pröva om detta medför att bolaget lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening. Av administrativa föreskrifter i upphandlingsdokumentet framgår bl.a. följande.

Punkt 1.5.3 *Utvärdering av avropssvar*: Endast avropssvar som klarat tidigare nämnd kontroll/prövning kommer att utvärderas. Det avropssvar som har lägst totalpris kommer antas enligt följande: [Total årlig hyreskostnad för gasstation inkluderande, tank, tankdator och förångare med kringutrustning] + [förbrukningskostnad vid årsförbrukning om 250 000 kubikmeter gasformigt nitrogen per år] = totalpris.

Punkt 3.1 *Pris*: Hyra för leverantörens utrustning (tank, tankdator förångare mm) på plats ska anges i kronor per månad. Produktpris för levererad mängd nitrogen ska anges i kronor per kubikmeter levererad gasfas. Eventuella kostnader för transport av tank till befintlig platta, installation vid avtalsperiodens start, eventuella kostnader för demontering och transport från plattan efter avtalsperiodens slut, samt kostnader för kvalitetskontroller och transporter under avtalstiden ska ingå i priset. Inga övriga kostnader får tillkomma.

Av tilldelningsbeslut framgår bl.a. att samtliga tre inkomna avropssvar uppfyllde samtliga krav enligt avropsförfrågan och därmed gick vidare till utvärdering. Vidare framgår av tilldelningsbeslutet att Praxair Sverige AB offererade det lägsta priset och därmed antogs som leverantör i enlighet med tilldelningskriteriet. Kostnaden för att ta bort den befintliga tanken är inte en kostnad som enligt förfrågningsunderlaget får räknas av vid beräkningen av totalpriset. Det som bolaget gör gällande innebär således inte att utvärde-

ringen har genomförts på ett felaktigt sätt. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Kristina André Lilja

Rådman

Föredragande har varit Joel Törnqvist.

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

