



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

Enhet 1

DOM
2019-02-20
Meddelad i Uppsala

Mål nr
7224-18 E

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Processkontroll GT AB, 556756-2540
Box 2088
444 02 Stora Höga

MOTPART

VafabMiljö kommunalförbund, 222000-3129
Returvägen 20
721 37 Västerås

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019-02-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 266416

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Smedsgränd 22

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se
www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se

Telefax
018-10 00 34

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

VafabMiljö kommunalförbund (kommunalförbundet) har genomfört en upphandling benämnd ”Mobila gasflak för transport av fordonsgas”, dnr 2018/0244-VKF-061. Kommunalförbundet har fattat tilldelningsbeslut och antagit anbudet från Nordic Gas Solutions AB.

Processkontroll GT AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska rättas. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande.

Vinnande anbudsgivare har lämnat oriktiga uppgifter. Ett av utvärderingskriterierna avser gasvolym och den står i direkt proportion till den geometriska volymen som även den har redovisats i anbuden. Vinnande leverantörs beräknade gasvolym stämmer inte i relation till den geometriska volymen och är troligtvis felräknad. Om alla anbudens gasvolym hade beräknats på likvärdigt sätt så hade bolagets anbud vunnit utvärderingen.

Gasvolymen i ett gaslager står i direkt proportion till lagrets geometriska volym, därav följer att gasvolymen som lagret rymmer endast utgör en annan enhet. Då gasen inte är en del av leveransen så måste gasvolymen räknas fram med hjälp av en formel samt en given gassammansättning och temperatur. Då båda anbudsgivarna har redovisat både den geometriska volymen samt gasvolymen framgår det tydligt att vinnande anbud har lämnat en felaktig uppgift om gasvolymen som i sin tur har använts vid utvärderingen. För beräkning av gasvolymen finns det en ISO standard som bekräftar påståendet.

Bolaget riskerar att lida skada enligt 16 kap. 2 § LOU om den upphandlande myndigheten tecknar avtal i enlighet med tilldelningsbeslutet.

Kommunalförbundet bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

De i anbudena angivna gasvolymerna har beräknats i enlighet med vad som angivits i förfrågningsunderlaget. Kommunalförbundet har inget intresse av hur stor den geometriska volymen är. Det väsentliga för kommunalförbundet är hur många normalkubikmeter som inryms i gaslagret. Detta är också den faktor som med säkerhet kommer att kunna verifieras inför ett leveransgodkännande. En leverans av ett gaslager som inte inrymmer den mängd gas som angivits i anbudet kommer inte att godkännas. Att verifieringen av gasvolymen utgör ett kontraktsvillkor, innebär att anbudsgivaren inte behöver uppfylla kravet inför tilldelning. Uppgiften i anbudet om volym kan inte vara felaktig. Om leveransen avviker från vad som angivits i anbudet (och därigenom blivit en del av kontraktet) kommer *leveransen* att vara felaktig. Någon möjlighet att rätta tilldelningsbeslutet i enlighet med ansökan om överprövning föreligger därmed inte.

All verifiering är inte lämplig eller ens möjlig att genomföra före tilldelning av kontrakt. Kommunalförbundet har medvetet avstått från att uppställa sådana kriterier som med säkerhet inte kan verifieras förrän efter leverans. Genom leveranskontroller avser kommunalförbundet säkerställa att leveransen sker enligt avtal.

Genom att endast pröva de krav som angivits i underlaget och genom att endast utvärdera de kriterier som angivits i underlaget avser kommunalförbundet säkerställa likabehandling och transparens.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten ska pröva om det finns skäl att enligt LOU ingripa mot kommunalförbundets upphandling med anledning av de grunder bolaget anfört.

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska en upphandlande myndighet behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. I 20 kap. 6 § LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU 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.

Vid en ansökan om överprövning av upphandling är det den sökande parten som ska ange de omständigheter som denne vill åberopa till stöd för att förutsättningar för ett ingripande är uppfyllda (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69). Det är den som gör gällande att det föreligger fel i en upphandling som ska påvisa bristerna i upphandlingen. När det är frågan om påståenden som till sin natur är sådana att det inte går att bedöma tillförlitligheten i dem utan teknisk eller annan särskild sakkunskap är det leverantörens ansvar att genom sakkunnigbevisning eller på annat sätt styrka sina påståenden (se Kammarrätten i Göteborgs dom den 4 april 2014, mål nr 6092-13).

Bolaget har anfört att vinnande leverantörs beräknade gasvolym är felräknad eftersom den inte stämmer i relation till den geometriska volymen. Det har vidare anförts att gasvolymen måste räknas fram med hjälp av en formel samt en given gassammansättning och temperatur samt att det framgår tydligt att vinnande anbud har lämnat en felaktig uppgift om gasvolymen som i

sin tur har använts vid utvärderingen. Bolaget har även hänvisat till och i målet bifogat ISO-standard för beräkningen.

Enligt förvaltningsrättens mening är det här fråga om påståenden som till sin natur är sådana att det inte går att bedöma tillförlitligheten i dem utan teknisk eller annan särskild sakkunskap. Det ankommer på bolaget att i sådant fall styrka sitt påstående genom t.ex. expertutlåtande. Förvaltningsrätten finner mot den bakgrunden att det utifrån handlingarna i målet inte kan anses visat att kommunalförbundet gjort fel i upphandlingen på sätt som bolaget påstått. Det har därför inte heller framgått att bolaget skulle ha lidit, eller riskerat att lida, skada till följd av kommunalförbundets agerande i upphandlingen. Bolagets ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Susanna Pohl Söderman
rådman

Målet har beretts av föredragande juristen Carl Martin Gölstam.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

