



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1
Maria Persson

DOM
2012 -04- 0 4
Meddelad i
Malmö

Mål nr
2427-12 E, 2430-12 E

KONKURRENSVERKET	
2012-04-05	
Avd	
Dnr	
Dass	ArbS

SÖKANDE

Strandmöllen AB, 556599-8480
Näsvägen 22
341 34 Ljungby

MOTPARTER

- | | |
|------------------------|-----------|
| 1. Osby kommun | 2427-12 E |
| 2. Östra Göinge kommun | 2430-12 E |

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Strandmöllen AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 104399

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Osby kommun och Östra Göinge kommun (kommunerna) genomför en samordnad upphandling av gas, gasblandningar, gasol och flaskhyra, UH-2012-1. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU.

Strandmöllen AB (Strandmöllen) har ansökt om överprövning av upphandlingen och anfört bl.a. följande. Strandmöllen lider ekonomisk skada på grund av felaktig uträkning av anbuden. Kommunerna har kalkylerat på tre års hyra och ett års gaskostnad vilket är fel. Strandmöllen har kalkylerat på ett års hyreskostnad och ett års gaskostnad alternativt tre års hyreskostnad och tre års gaskostnad. Det är den totala upphandlingen som ska utvärderas. I de administrativa föreskrifterna beskrivs inte hur beräkningsunderlaget ska beräknas och utvärderas. Utvärderingen och prisbilagan är vilseledande i form av att "årshyra flaska" ska anges vilket räknas om till en treårs hyra. Det brukliga är att teckna hyresavtal på tre år om detta är syftet. Under beräknad volym anges det endast 420 vilket Strandmöllen tolkar som 420 årsavtal eftersom detta efterfrågas i prisbilagan. Talet 115 flaskor per år är Strandmöllen inte bekant med. Hur ska man förstå att årsavtal ska beräknas på tre år? I utvärderingsmodellen måste prisbilagan beräknas på den totalt uppskattade volymen under avtalsperioden och inte som nu dvs. avtal på tre år och inköp av gas på ett år. Den tidigare leverantören har haft alla fakta angående volymer och kunnat anpassa sitt anbud.

Kommunerna har bestritt bifall till ansökan och anfört i huvudsak följande. Modellen för priset bygger på det faktum att kommunerna i avtalet med leverantören tecknar hyresavtal för gasflaskorna på tre år. Avtalstiden på flaskorna ska harmonieras med avtalstiden för gasen. Kostnaden för flaskorna blir kvar under hela perioden oberoende av om flaskorna fylls med gas eller inte. Flasksaldo för de upphandlande myndigheterna ligger i dag på 115 flaskor per år. Kommunerna ser en indikation på att antalet

flaskor kommer att utökas under avtalsperioden varför 420 flaskor under avtalsperioden är en vettig uppskattning. Volymerna gas och gasblandningar är baserade på 2011 års volymer från nuvarande leverantör. Förbrukningen av gas är starkt beroende på vilka verksamheter som bedrivs och i vilken form. I utvärderingspriset har 2011 års förbrukning använts.

DOMSKÄL

Enligt 16 kap. 4 och 5 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

I det aktuella förfrågningsunderlaget anges i punkten 2.8.4 under rubriken *Prövning av anbud – Utvärderingen* att upphandlande myndighet kommer att anta det anbud som är mest ekonomiskt fördelaktigt, att priser anges i bifogad prisbilaga, att samtliga efterfrågade priser ska vara angivna och att utvärderingen kommer att ske av total anbudssumma enligt uppställning i prisbilagan.

Förvaltningsrätten konstaterar att det av de kommersiella villkoren framgår att avtalsperioden i förevarande fall är tre år. Av förfrågningsunderlaget framgår det att priser ska anges i prisbilagan och att utvärderingen kommer att ske med hänsyn till den totala anbudssumman enligt prisbilagan. Av prisbilagan framgår att anbudsgivaren ska lämna pris per år avseende flaskhyra samt att kommunerna i utvärderingen kommer att beräkna flaskkostnaden utifrån volymen 420 flaskor. Det framgår således klart och tydligt vilken volym som ska utvärderas och hur utvärderingen kommer att ske. Enligt förvaltningsrätten framkommer inte annat än att kommunerna har följt angiven utvärderingsmodell. Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att Strandmöllen inte förmått göra det sannolikt att kommunerna har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt LOU. Strandmöllens ansökan om detta ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)



Jan Bratt



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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. 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 ska 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 förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

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

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1B LOU