



SÖKANDE

Hanter Ingenjörsteknik Aktiefbolag, 556104-6581
Box 15003
507 15 Gånghester

MOTPART

Region Uppsala
Box 602
751 25 Uppsala

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2017-09-29	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Region Uppsala (regionen) har genomfört en upphandling benämnd "Smågodstransportör till Akademiska sjukhuset i Uppsala", dnr LSU2013-0071. I tilldelningsbeslut den 17 maj 2017 antog regionen anbud från Swisslog AB (Swisslog) sedan anbud från Hanter Ingenjörsteknik AB (bolaget) förkastats.

YRKANDEN OCH GRUNDER

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska göras om och i andra hand att rättelse ska ske genom att anbudsutvärderingen görs om.

Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande.

Upphandlingen avser ett rörpostsystem som ska installeras vid Akademiska Sjukhuset i Uppsala. Rörpostsystemet är uppbyggt kring fem knutpunkter som i sin tur är förbundna till varandra genom fyra separata linjer för transport mellan knutpunkterna. Varje knutpunkt ska även kunna byggas ut i framtiden och ska därför ha minst fyra lediga linjeplatser. I rörpostsystemet ska det finnas en servicestation som är kopplad till en knutpunkt via en egen linje. Placeringen av servicestationen var inte slutgiltigt bestämd vid tidpunkten för anbudets inlämnande. Den var därför organisatoriskt placerad vid den knutpunkt som i underlaget benämns nordväst, KP Nordväst (KP3).

I anbudsbilaga anger Swisslog att man till KP3 har anslutit 6 linjer som används för stationer, 4 linjer för motorvägar, 2 linjer för optioner och 4 lediga linjeplatser. Att man anslutit 6 linjer till stationer innebär att servicestationen inte är medräknad som en egen linje. I anbudsbilagan anger Swisslog vidare att det i KP3 installeras 10 fläktar plus 2 fläktar för optionen. Att man

installerar 10 fläktar innebär att det inte finns en fläkt installerad för servicestationen som således inte är medräknad som en egen linje. Swisslog anger även att de totalt i systemet har med 53 stycken fläktar plus optioner. Att man installerar totalt 53 fläktar innebär att det inte finns en fläkt installerad för servicestationen som således inte är medräknad som en egen linje. Ovanstående beskrivningar tillsammans med förfrågningsunderlagets definition att ”en linje är de transportröer, stammar och växlar som sammanlänkar stationerna inom ett visst område tillhörande en drivenhet” visar tydligt på att Swisslog inte har med utrustning för att ansluta servicestationen till något av knutpunktsrummen via en egen linje. Anbudet från Swisslog uppfyller inte samtliga obligatoriska ska-krav som ställts upp i förfrågningsunderlaget då det inte omfattar en egen linje till servicestation. Anbudet borde därför rätteligen ha uteslutits och bolaget har på grund av ovanstående lidit eller riskerat att lida skada.

Grunden för bolagets andrahandsyrkande är att eftersom varken anbudet från bolaget eller Swisslog omfattar en egen linje för servicestation så kan respektive företags anbud anses likställda. Därmed kan regionen göra en ny prövning av anbudet i upphandlingen.

Regionen bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande.

I första hand ska bolagets ansökan avvisas med hänsyn till att bolaget saknar talerätt. Förvaltningsrätten har i mål 3393-16 konstaterat att bolaget inte uppfyllt i upphandlingen ställt ska-krav om egen linje till servicestation. Kammarrätten i Stockholm har i mål 677-17 fastställt förvaltningsrättens dom. Bolagets anbud har rätteligen uteslutits ur upphandlingen och bolaget kan därmed inte lida någon skada varför talerätt saknas.

I andra hand har Swisslogs anbud rätteligen utvärderats till vinnande anbud i upphandlingen. Swisslog har uppfyllt aktuellt ska-krav om att servicesta-

tionen ska vara placerad på en egen linje och bekräftat detta i sitt anbud. Det aktuella ska-kravet framgår av ritningsunderlaget som även det har bekräftats av Swisslog och det framgår även av inskickad ritning att servicestationen är kopplad till KP nordväst. Swisslog har även uppfyllt ska-krav om en fläkt särskilt installerad för servicestationen.

I den utrustning Swisslog offererat för KP Rum 3 är det möjligt att totalt ansluta 16 stycken linjer. Enheten har således 16 linjeplatser. Enligt kraven ska det vara möjligt att ansluta sex linjer till KP3 (linjer mellan KP3 och olika stationer, t.ex. servicestationen), 4 motorvägar (linjer som förbinder de olika knytpunkterna) samt två linjer för optioner. Därutöver ska det finnas lediga platser för ytterligare fyra linjer för framtida expansion av systemet. Sammanlagt ska 16 linjer kunna anslutas till KP3 vilket Swisslogs anbud uppfyller. En av de ovan angivna sex linjerna går till en automatisk provtagningsstation benämnd KKF i ritningen. Denna station skiljer sig från övriga eftersom den använder en så kallad *powerline* med två transportrör, ett rör transporterar prover till KKF och ett från KKF. Bägge dessa rör är anslutna till KP3 på en linjeplats. Bolaget har felaktigt antagit att det behövs två linjeplatser i KP3 för att betjäna KKF. Sammantaget används således sex linjer i KP3, fyra linjer för stationer, en till KKF och en till servicestationen.

Bolagets påstående om att antalet fläktar skulle ge ledning för vilka linjer som Swisslog har offererat är felaktigt. Linjer benämnda linje 5 och 6 är inte egna linjer. Dessa linjer utgör en så kallad *powerline* till servicestationen benämnd KKP eftersom de till skillnad från övriga linjer endast transporterar patroner i en riktning. Linje 5 går således till KKP och linje 6 till servicestationen. Swisslog har i sitt anbud angivit korrekt antal linjer till KP3. Eftersom linje 5 och 6 utgör en *powerline* har den endast räknats som en linje, men eftersom den utgörs av två linjer kräver den två fläktar.

Det har i upphandlingen aldrig ställts något ska-krav om ett visst antal fläktar. Swisslog har i sitt anbud felaktigt angivit antalet fläktar (10 i stället för 11) eftersom man inte räknat med att den *powerline* som ansluter till KP3 kräver två fläktar. Swisslog har dock korrekt angivit antalet linjer och har i förtydligande även rättat räknefelet vilket utgör en uppenbar felskrivning.

Bolaget har getts tillfälle att yttra sig men har inte avhörtts.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) har genom lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, som trädde i kraft den 1 januari 2017, upphört att gälla. Den upphävda lagen gäller dock för sådan upphandling som har påbörjats före ikraftträdandet. Den i målet aktuella upphandlingen påbörjades före den 1 januari 2017, varför den äldre lagen ska tillämpas.

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

I det nu aktuella målet har regionen, efter domstolens beslut om rättelse i mål 3393-17, fattat ett nytt tilldelningsbeslut och då förkastat anbudet från bolaget och antagit anbud från Swisslog. Förvaltningsrätten finner att den

omständigheten att upphandlingen tidigare varit föremål för prövning i förvaltningsrätten inte utgör något hinder mot att pröva bolagets ansökan om överprövning (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2013 ref. 36).

Förvaltningsrätten har därmed att pröva om regionen haft fog för att acceptera Swisslogs anbud.

Huvudregeln enligt det upphandlingsrättsliga regelverket är att endast de anbud som uppfyller obligatoriska krav (s.k. ska-krav) i förfrågningsunderlaget får utvärderas. Anbud som inte uppfyller dessa krav ska förkastas. Ett anbud ska dock inte förkastas om detta skulle vara oproportionerligt eller strida mot likabehandlingsprincipen.

Mål enligt LOU är en typ av mål där förvaltningsrättens utredningsskyldighet är begränsad. Det åligger därför parterna att i stor utsträckning ansvara för utredningen i målet (jfr RÅ 2009 ref. 69). Av allmänna principer följer vidare att den som påstår något även har bevisbördan för detta. I vissa fall kan dock bevisbördan gå över på motparten om den påstående parten har fullföljt sin bevisbörda.

Bolaget har huvudsakligen gjort gällande att Swisslogs anbud inte uppfyllt vissa krav rörande placering av servicestation inom det aktuella rörpostsystemet. Regionen har redogjort för den tekniska lösning som Swisslog offererat samt förklarat att den uppfyller de ställda ska-kraven. Bolaget har inte invänt mot regionens förklaring. Förvaltningsrätten finner mot bakgrund av vad regionen anfört och utredningen i målet inte skäl att ifrågasätta att Swisslogs anbud omfattar en egen linje till servicestation så som ska-kravet föreskriver. Eftersom bolaget inte visat att vinnande anbud skulle brista i kravuppfyllnad i förhållande till vad som angetts i förfrågningsunderlaget

saknas grund för ett ingripande enligt LOU. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1A LOU).



Per-Erik Nistér

f.d. rådman

Målet har handlagts av föredragande juristen Nicklas Rydgren.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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.