

Sandefjord kommune
Postboks 2025
3202 Sandefjord

Kun per e-post til: miriam.schei@sandefjord.kommune.no

For: Kommuneadvokat Miriam Schei

Oslo, 1. mai 2016

Deres ref.:
15/4177

Saksansvarlig advokat:
Helge Stemshaug

Sandefjord havn - prosess for tildeling av seilingstider for perioden 1. januar 2020 - 31. desember 2025

Det vises til Sandefjord kommunes utlyste prosess for tildeling av seilingstider i Sandefjord havn. Ifølge prosessdokumentets punkt 4.7 skal spørsmål som ønskes besvart sendes kommunen ved kommuneadvokat Schei senest 1. mai 2016. Color Line ønsker svar på følgende spørsmål:

1. Det angis som «forpliktelse» å inngå avtale med kommunen etter tildeling. Kommunen vil ikke legge frem noe utkast til slik avtale før 1. september. Vi forstår kommunen slik at avtalen ikke forutsettes å skulle regulere «nye forhold», men at man skal nedfelle det som følger av invitasjonen og den relevante søknaden, supplert med utfyllende regulering av slike temaer som kommunen har angitt (for eksempel antesipert mislighold). Vi forstår dette videre slik at det rettslig sett foreligger en forpliktende avtale etter tildeling, og at begge parter (også kommunen) er forpliktet til å nedfelle denne i et avtaledokument. Uenighet om avtalen vil da ikke medfører at rettigheter og plikter bortfaller. Eventuelle konflikter må, om nødvendig, løses med domstolenes hjelp. Kan kommunen bekrefte at dette er en riktig forståelse, eller er det slik at hvis partene ikke blir enige innen rimelig tid så bortfaller tildelingen?
2. Kommunen angir at søkere kan trekke tilbake sin søknad helt frem til tildeling er meddelt. Samtidig vil innholdet i alle søknader bli kjent når disse er inngitt.

Color Line mener som kjent at dette medfører at konkurransen ikke oppfyller de kravene til likebehandling mv. som gjelder, og at dette kunne vært unngått. Color Line tar forbehold om å forfølge dette videre.

Hvordan konkurransen for øvrig gjennomføres vil kunne være avgjørende for hvilken betydning den ulikheten som er påpekt får, herunder kommunens svar på følgende:

Ref.: #6460687/3

Det skal bare inngis én søknad fra hvert rederi (side 23 i prosessdokumentet), men denne kan inneholde søknad om flere seilingstider - for eksempel Gruppe 1 og 2, og vil kunne omfatte flere skip. Er det anledning til å trekke søknaden for så vidt gjelder bare én Gruppe, eller bare for ett skip, eller må man velge mellom å opprettholde eller trekke hele søknaden? Det vil kunne favorisere Fjord Line ytterligere hvis det bare er anledning til å trekke hele søknaden.

3. Kommunen har i prosessdokumentet og i presentasjonen 15. april lagt føringer for strukturen i rederienes søknader. De viktigste er:
 - Kun to rederier (pkt. 1.1)
 - Samme rederi kan ikke ha både Gruppe 1 (10.00) og Gruppe 3 (08.30) så sant det er flere interessenter (pkt. 3.2)
 - Fjord Line disponerer Gruppe 3, slik at denne tiden bare blir ledig dersom Fjord Line søker Gruppe 1 og tildeles denne (pkt. 2.7/3.3)
 - Kun én søknad pr. rederi (presentasjonen s. 23)
 - Ingen koblinger mellom seilingstidsgruppene i søknaden (pkt. 6)

Som en følge av de fastsatte reglene må Gruppe 2 (07.00) tildeles til et rederi som tildeles (eller disponerer) Gruppe 1 eller 3 (så sant det er flere interessenter til disse tidene).

Det kan være aktuelt å tilby ulik tonnasje for de ulike tidene. Et rederi kan f.eks. ønske å søke Gruppe 1 med ett skip (Skip A). I kombinasjon med slik søknad om Gruppe 1, vil det kunne være aktuelt å tilby et annet skip (Skip B) til seilingstidene i Gruppe 2.

Hvis Fjord Line tildeles Gruppe 1, skal Gruppe 3 tildeles et annet rederi. Det kan tenkes uaktuelt å tilby Skip A for Gruppe 3. Det vil i så fall kunne være aktuelt å tilby Skip B for Gruppe 3. Skip B vil da ikke lenger være tilgjengelig for Gruppe 2. I et slikt tilfelle vil det eventuelt også kunne være aktuelt å tilby et tredje skip, Skip C, for Gruppe 2.

Dette innebærer i så fall at:

- Prioritet 1: Gruppe 1 (10.00)
 - Skip A tilbys med Gruppe 1 (10.00) som 1. prioritet for rederiet og eneste prioritet for dette skipet.
- Prioritet 2: Gruppe 3 (08.30)
 - For det tilfelle at rederiet ikke tildeles det som er angitt som 1. prioritet, tilbys Skip B for Gruppe 3 (08.30) som 2. prioritet for rederiet og 1. prioritet for dette skipet.
- Prioritet 3: Gruppe 2 (07.00)
 - For det tilfelle rederiet tildeles det som er angitt som 1. prioritet for rederiet, tilbys Skip B for Gruppe 2 (07.00), som en 3. prioritet for rederiet og 2. prioritet for dette skipet.
 - For det tilfelle rederiet tildeles det som er angitt som 2. prioritet for rederiet, og rederiet ønsker å tilby et alternativt skip for Gruppe 2, tilbys Skip C som 1. prioritet for dette skipet.

Kommunen bes om å bekrefte vår vurdering at en søknad med slik struktur/de alternativer som er angitt ovenfor vil være i overensstemmelse med de kravene kommunen stiller til søknadene.

4. Ved inngivelse av søknad er det viktig å kunne kalkulere fremtidige kostnader med størst mulig grad av sikkerhet. Kommunen har angitt at man først senere vil tildele det nattleiet som kommunen disponerer utfra hva som anses mest hensiktsmessig ut fra operasjonelle hensyn. Dette skaper unødig usikkerhet. Det er i denne sammenheng ingen relevante usikkerheter som tilsier behov for å utsette dette. Vi ber derfor om at kommunen tar stilling til dette spørsmålet nå. Vi kan ikke se at de hensyn som i dag tilsier nattleiet disponeres av den som tildeles Gruppe 1 vil endre seg, og foreslår derfor at dette derfor gjøres til en premiss for konkurransen.
5. Når det gjelder kostnader knyttet til fremtidig gjennomføring av avtaler legger vi til grunn at kommunens svar knyttet til spørsmål om fremtidige endringer i regler og satser/priser kan forstås dit at kostnadsendringer av betydning eventuelt vil være forankret i at det inntreer relevante kostnadsendringer med tilknytning til havnen. Er dette korrekt?
6. Når det gjelder eventuelt strømforbruk ved bruk av landstrømanlegg legger Color Line til grunn at kommunen ikke urimelig vil utnytte den monopolposisjon som oppstår, men vil legge til grunn (i) vanlige prinsipper for prisfastsettelse for bruk av landstrøm i andre havner som eksempelvis Oslo, Kristiansand og Larvik, alternativt at kommunen benytter (ii) vanlige prinsipper for prisfastsettelse for netjtjenester (regulert av NVE) og salg av strøm (konkurransedyktig pris) eller (iii) tilby den som har nattleiet å kjøpe strøm direkte fra strømleverandør. Kommunen bes klargjøre hvordan prisfastsettelsen vil skje.
7. Miljøutslipp skal angis som forventet samlet utslipp (kg/år) fra Kvernberget-Fergeleiet-Kvernberget. Skal forhaling fra/til nattleie inkluderes når miljøutslipp skal beregnes?

Med vennlig hilsen
Advokatfirmaet BA-HR DA

Helge Stemshaug
Advokat