

**LÄNSRÄTTEN I
ÖREBRO LÄN**

Maria Wetterholm

BESLUT

2008-12-12

Meddelat i Örebro

Mål nr

2991-08 E

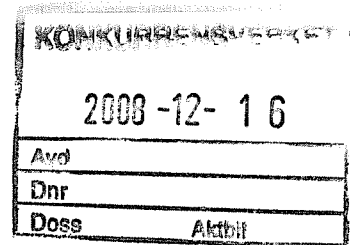
Rotel 6

SÖKANDE

Baxter Medical Aktiebolag, 556171-0657
Box 63
164 94 Kista

Ombud:

Jur. kand. Johan Kennemyr
c/o RydinCarlsten Advokatbyrå AB
Box 1766
111 87 Stockholm

**MOTPART**

Örebro läns landsting, Upphandlingsenheten
Box 1613
701 16 Örebro

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU; nu fråga om interimistiskt beslut

Örebro läns landsting har inlett upphandling avseende läkemedel och läkemedelsnära produkter som föreskrivs på rekvisition, diarienummer ÖLL 2008/1871. Upphandlingen har genomförts genom öppet förfarande enligt LOU. Upphandlingen har omfattat ett stort antal produkter. Enligt tilldelningsbeslut den 4 december 2008 har Örebro läns landsting beslutat att inte anta Baxter Medical Aktiebolag som leverantör för produkter inom ATC-koderna B05BA03 (Glucos buffrad), B05BB01 (Natriumklorid inf. 100 ml), J06BA01 (Subkutant Immunglobulin) och J06BA02 (Intravenöst Immunglobulin, KIOVIG).

Baxter Medical Aktiebolag (härefter bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen skall rättas på så vis att Upphandlingsenheten skall anta bolaget som leverantör avseende produkter med ATC-koderna B05BA03 (Glucos buffrad), B05BB01 (Natriumklorid inf. 100 ml), J06BA01 (Subkutant Immunglobulin) och J06BA02 (Intravenöst Immunglobulin, KIOVIG). Vidare yrkar bolaget att länsrätten interimistiskt skall besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. – Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. För produkterna med ovan angivna ATC-koder har Upphandlingsenheten antagit två leverantörer trots att bolaget uppfyller de uppställda kraven för att få ingå ramavtal för dessa produkter. Därigenom strider upphandlingen mot 5 kap. 5 § LOU som anger att om ett ramavtal ingås med flera leverantörer skall dessa vara minst tre. Denna överträdelse av LOU innebär att bolaget har lidit, eller i vart

Dok.Id 55982

Postadress Box 63 701 41 Örebro	Besöksadress Drottninggatan 2	Telefon 019-16 77 50 E-post: lansratteniorebro@dom.se	Telefax 019-10 37 40	Expeditionstid måndag – fredag 08:30-12:00 13:00-15:00
--	---	---	--------------------------------	--

fall kommer att lida skada genom att på felaktiga grunder ha nekats ingå ramavtal inom aktuella ATC-koder. Det krav som uppställs i 5 kap. 5 § LOU innebär att en upphandlande myndighet måste ingå avtal med tre leverantörer om det kommit in tre eller fler godtagbara anbud. Det är inte ens möjligt för den upphandlande myndigheten att i förfrågningsunderlaget ange att den endast vill ha två leverantörer. Av förfrågningsunderlaget (se avsnitt 6.4.4.) framgår klart att Upphandlingsenheten förbehållit sig rätten att för produkter inom varje ATC-kod anta en eller flera leverantörer. Med hänvisning till 5 kap. 5 § LOU anser bolaget att Upphandlingsenheten, för det fall den antar mer än en leverantör inom en ATC-kod, är skyldig att anta minst tre leverantörer. När det inkommit minst tre godtagbara anbud för produkter inom samma ATC-kod saknar Upphandlingsenheten rätt att anta endast två leverantörer. Upphandlingsenhetens handlande strider vidare även mot de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna om likabehandling och transparens.

SKÄL FÖR BESLUTET

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

I 16 kap. 2 § första stycket LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. – Enligt andra stycket samma paragraf får rätten omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Länsrätten gör följande bedömning.

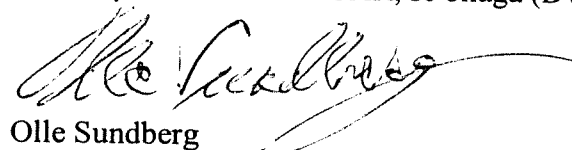
Med hänsyn till vad som hittills har framkommit finner länsrätten skäl förelägga att interimistiskt besluta att upphandlingen avseende de aktuella produkterna inte får avslutas, d.v.s. att avtal med leverantör i det aktuella upphandlingsärendet inte får träffas, innan något annat har beslutats.

BESLUT

Länsrätten förordnar, i avvaktan på att länsrätten avgör målet slutligt eller förordnar på annat sätt, att den av Örebro läns landsting inledda upphandlingen avseende läkemedel och läkemedelsnära produkter som förskrivs på rekvisition, med diarenummer ÖLL 2008/1871, såvitt avser produkterna med

ATC-koderna B05BA03 (Glucos buffrad), B05BB01 (Natriumklorid inf. 100 ml), J06BA01 (Subkutan Immunglobulin) och J06BA02 (Intravenöst Immunglobulin, KIOVIG), tills vidare inte får avslutas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1d)


Olle Sundberg



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Jönköping.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

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