



FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I MALMÖ  
Avdelning 1  
Maria Persson

BESLUT  
2012-03-30  
Meddelat i Malmö

*Bullerby A* Sida 1 (4)  
Mål nr  
2807-12 E

### SÖKANDE

Abbott Scandinavia Aktiebolag, 556046-6137  
Box 1498  
171 29 Solna

Ombud: Advokat Tomas Kjellgren, jur. kand. Daniel Björklund och  
jur. kand. Anna Lapinska  
Mannheimer Swartling Advokatbyrå AB  
Box 1711  
111 87 Stockholm

### MOTPART

Region Skåne  
291 89 Kristianstad

### SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU);  
nu fråga om avvisning

---

### BESLUT

Förvaltningsrätten avvisar Abbott Scandinavia Aktiebolags ansökan om  
ingripande enligt LOU.

Dok.Id 103855

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 4522 203 20 Malmö	Kalendegatan 6	040-35 35 00	040-97 24 90	måndag – fredag 08:00-16:00
		E-post: <a href="mailto:forvaltningsrattenimalmo@dom.se">forvaltningsrattenimalmo@dom.se</a>		

**YRKANDEN M.M.**

Region Skåne genomför en upphandling avseende en lokal överenskommelse avseende TNF-alfahämmare i öppenvården, dnr 1200096. Upphandlingen syftar till att upprätta ett avtal om återbäring mellan Region Skåne och de leverantörer som tillhandahåller TNF-alfahämmare. Överenskommelsen avser läkemedel som förskrivs på recept eller via Dostjänst till invånare folkbokförda i Region Skåne och som ingår i läkemedelsförmånen enligt Tandvårds- och läkemedelsförmånsverkets beslut. Region Skåne har tecknat avtal med Merck, Sharp & Dohme AB och med UCB Pharma AB.

Abbott Scandinavia Aktiebolag (Abbott) har ansökt om överprövning av avtalens giltighet samt yrkat att förvaltningsrätten ska besluta att avtalen inte får fullgöras till dess något annat har bestämts. Abbott anför bl.a. följande. För det första har Region Skåne annonserat upphandlingen i TED/EUT som förhandlat förfarande. För det andra har Region Skåne inkluderat ett kontrakt med ekonomiska villkor. För det tredje har Region Skåne avslutat upphandlingen genom att ingå kontrakt innehållande ekonomiska villkor. För det fjärde har Region Skåne uppställt kvalitativa krav på deltagande leverantörer vilket i sig visar att det är fråga om inköp av produkter med kommersiella villkor. För det femte kan aldrig det förhållandet att inga volymgarantier ges samt att Region Skåne kan göra avsteg från sin motprestation under återopande av patientsäkerhet medföra att ingen upphandlingsplikt uppkommer. Ett upphandlingspliktigt varukontrakt har uppkommit enligt LOU. Region Skåne har att följa vad som föreskrivs i LOU och borde rätteligen ha tillämpat bestämmelsen rörande avtalsspärr. Eftersom Region Skåne ingått kontrakt utan att respektera avtalsspärren har man berövat Abbott chansen att få sin ansökan om överprövning rättsligt prövad. Det föreligger därmed grund att förklara ingångna kontrakt ogiltiga.

Region Skåne har getts tillfälle att yttra sig över ansökan och anför bl.a. följande. Region Skåne genomför inte köp av öppenvårdsläkemedel utan lagstiftningen innebär i stället en statligt riktad förmån till förmånsberättigade enskilda individer. Regioner och landstings uppgift enligt lagen om läkemedelsförmåner m.m. är att ersätta kostnaderna för dessa förmåner. I arbetet med att verka för en effektivare och mer rationell läkemedelsanvändning har Region Skåne valt att i ett transparent förfarande efterfråga möjlig återbäring. I avtal om återbäring åtar sig Region Skåne endast att rekommendera de läkemedel som ger mest totalekonomisk nytta, vilket inte nödvändigtvis innebär det läkemedel för vilket återbäring har överenskommit. Det kan konstateras att upphandlingsskyldighet endast föreligger för slutenvårdsläkemedel men inte för öppenvårdsläkemedel, däribland nu aktuella TNF-alfahämmare. För öppenvårdsläkemedel gäller i stället läkemedelsförmånslagens bestämmelser om förmån till förmånsberättigade enskilda.

### SKÄL FÖR BESLUTET

Enligt 1 kap. 2 § LOU gäller denna lag för offentlig upphandling av byggentreprenader, varor och tjänster samt av byggkoncessioner. Lagen gäller även när upphandlande myndigheter anordnar projekttävlingar.

Med offentlig upphandling avses, enligt 2 kap. 13 § LOU, de åtgärder som vidtas av en upphandlande myndighet i syfte att tilldela ett kontrakt eller ingå ett ramavtal avseende varor, tjänster eller byggentreprenader.

I lagen (2002:160) om läkemedelsförmåner m.m. anges i 5 § första stycket att med läkemedelsförmåner enligt denna lag avses ett skydd mot höga kostnader vid inköp av sådana förmånsberättigade varor som avses i 15 och 18 §§. Förmånerna innebär en reducering av den enskildes kostnader för sådana varor.

I 7 § samma lag anges att Tandvårds- och läkemedelsförmånsverket beslutar om ett läkemedel eller en vara som avses i 18 § ska ingå i läkemedelsförmånerna och fastställer inköpspris och försäljningspris som, med de undantag som anges i 7 a och 7 b §§, ska tillämpas av öppenvårdsapoteken.

I 22 § samma lag anges att kostnader för förmåner enligt denna lag ersätts av det landsting inom vars område den berättigade är bosatt.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I förevarande fall har Region Skåne ingått avtal om återbäring. Syftet har således inte varit att tilldela ett kontrakt eller att ingå ett ramavtal avseende varor, tjänster eller byggentreprenader. Med hänsyn härtill anser förvaltningsrätten att avtalen om återbäring inte omfattas av LOU och det föreligger därmed inte någon skyldighet för Region Skåne att upphandla enligt LOU. Abbotts ansökan om överprövning av avtalens giltighet ska därmed avvisas. Vid sådant förhållande finns det inte skäl att besluta om att avtalen inte får fullgöras.

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



Ola Brändström

## HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska undertecknas av klaganden eller dennes ombud och ges in i original samt innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå 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 Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.