



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA

DOM
2011-01-24
Meddelad i Västerås

Mål nr
8547-10 E
Enhet 2

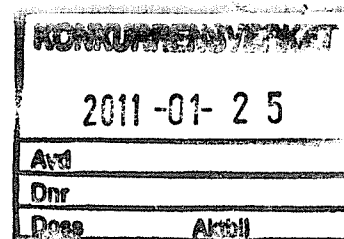
SÖKANDE

Baxter Medical AB, 556171-0657

Ombud: Advokaten Pernilla Norman
Lindskog Malmström Advokatbyrå KB
Box 27707
115 91 Stockholm

MOTPART

Landstinget Västmanland
Upphandlingsservice
721 89 Västerås



ÖVERKLAGAT BESLUT

Landstinget Västmanlands upphandling av läkemedel, vätskor, dnr
LVU100016, avseende ATC-koderna B05BA03 och B05BB01

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förklarar, med upphävande av Landstinget Västmanlands tilldelningsbeslut den 20 december 2010 och den 21 december 2010 avseende ATC-koderna B05BA03 och B05BB01, att ny anbudsutvärdering ska göras.

Förvaltningsrättens intermistiska beslut den 30 december 2010 upphör härmed att gälla.

Dok.Id 24361

Postadress
Box 1001
721 26 Västerås

Besöksadress
Sigurdsgatan 22

Telefon
018-16 73 00

E-post: forvaltningsrattenuppsala@dom.se

Telefax
021-13 20 25

Expeditionstid
måndag – fredag
08:30-12:00
13:00-16:30

BAKGRUND

Landstinget Västmanland (landstinget) har genomfört en upphandling av ramavtal avseende läkemedel, vätskor. Ett av de bolag som lämnat anbud är **Baxter Medical AB (bolaget)**. Enligt tilldelningsbeslut den 20 december 2010 har bolaget inte antagits som leverantör i upphandlingen för ATC-koden B05BA03 (kolhydrater). Bolaget antogs däremot som leverantör för ATC-koden B05BB01 (elektrolyter). Enligt nytt tilldelningsbeslut den 21 december 2010 tilldelades dock ett annat bolag kontrakt även för ATC-koden B05BB01 (elektrolyter).

Förvaltningsrätten beslutade den 30 december 2010 på framställan av bolaget att landstinget, i avvaktan på att förvaltningsrätten avgör målet slutligt eller annat förordnar, tills vidare inte får avsluta upphandlingen.

YRKANDEN M M

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse vidtas på så sätt att utvärderingen görs om och bolaget tilldelas avtal avseende ATC-koderna B05BA03 och B05BB01. Som grund för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Landstinget har gjort en felaktig poängsättning i utvärderingsfasen gällande kriteriet *hanterbarhet (testad/dokumenterad)* då landstinget inte har tilldelat bolaget några poäng trots att de av bolaget offererade produkterna har dokumenterad hanterbarhet. Bl.a. har elektrolyterna använts tidigare/gällande avtalsperiod inom landstinget. Av förfrågningsunderlaget framgår inte hur kriteriet var avsett att utvärderas och det framgår inte heller av dokumentationen hur denna utvärdering har kommit att genomföras. Det framgår inte hur olika faktorer vid utvärderingen av kriteriet har ställts mot varandra. Bolaget har tilldelats olika utvärderingspoäng för de olika ATC-koderna trots att de har

samma typ av förpackningspåsar. Något möte mellan landstinget och bolaget där produkterna utvärderats har inte skett. Landstinget har i upphandlingen inte uppfyllt principerna i 1 kap. 9 § LOU om transparens, förutsebarhet, objektivitet, likabehandling och proportionalitet. Landstingets upphandling i strid med LOU och upphandlingsrätten i övrigt har lett till att bolaget riskerar att lida skada.

Landstinget medger bifall till bolagets yrkande om att upphandlingen inte får avslutas innan utvärderingen gjorts om och nytt tilldelningsbeslut fattats för de aktuella ATC-koderna B05BA03 och B05BB01. Landstinget medger att detaljerad motivering till utvärderingspoängen saknas.

DOMSKÄL

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

Enligt 16 kap. 1 § första stycket samma lag får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Enligt 16 kap. 2 § första stycket samma lag, i dess lydelse före den 15 juli 2010, ska rätten, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av förfrågningsunderlaget framgår, såvitt nu är i fråga, följande.

Upphandlingen avser ramavtal för läkemedel, vätskor, och kontraktsperioden är två år med möjlig förlängning om två år med ett år i taget.

Upphandlingen har skett genom öppet förfarande.

Under *punkten 6* i kravspecifikationen framgår att anbudsgivarna skulle bifoga dokumentation som underlag för utvärdering av den medicinska

ändamålsenligheten. Om det var ett välkänt och beprövat preparat, som är godkänt av läkemedelsverket och varit det i två år, behövdes dock inte någon specifik dokumentation.

Av kravspecifikationen under *punkten 5.1 Medicinsk ändamålsenlighet* framgår att de medicinska ställningstagandena och besluten ska baseras på bästa möjliga tillgängliga kunskap (evidens), och dokumenterad klinisk effekt och säkerhet. Under *punkten 5.2 farmaceutisk ändamålsenlighet* framgår att de farmaceutiska ställningstagandena och besluten syftar bl.a. till ett patientanpassat sortiment. Exempel på sådana egenskaper hos läkemedlet är förpackningar (storlek och utförande). De skall-krav som anges i punkterna *5.1 Medicinsk ändamålsenlighet* och *5.2 farmaceutisk ändamålsenlighet* utvärderas enligt vad som anges i bilaga 2 till förfrågningsunderlaget.

Av förfrågningsunderlagets bilaga 2 framgår avseende **ATC-koden B05BA03** att *medicinsk ändamålsenlighet* i utvärderingsfasen utgör 50 procent vid poängsättningen och *pris* utgör 50 procent. Särskilt kriterium benämnt *farmaceutisk ändamålsenlighet* saknas. I stället ingår, såsom förvaltningsrätten förstår av ordalydelsen, farmaceutisk ändamålsenlighet i kriteriet *medicinsk ändamålsenlighet* då detta kriterium innehåller delkriterierna hanterbarhet (testad/dokumenterad), förpackningsstorlekar och sortimentbredd (avseende glukoskoncentrationen). Dessa viktas enligt följande; hanterbarhet 0,35, förpackningsstorlekar 0,10 och sortimentbredd 0,05. Vid poängsättningen avseende hanterbarhet ges fyra poäng om produkten har tillfredställande hanterbarhet och noll poäng om produkten inte har tillfredställande hanterbarhet. Vidare ges avseende förpackningsstorlekar vid poängsättningen 4 poäng om produkten finns i 100, 250, 500 och 1 000 ml och en poäng om produkten inte finns i dessa storlekar.

Av frågningsunderlagets bilaga 2 framgår avseende ATC-koden B05BB01 att *medicinsk ändamålsenlighet* i utvärderingsfasen utgör 30 procent vid poängsättningen och *pris* utgör 70 procent. Särskilt kriterium benämnt *farmaceutisk ändamålsenlighet* saknas. I stället ingår, såsom förvaltningsrätten förstår av ordalydelsen, farmaceutisk ändamålsenlighet i kriteriet *medicinsk ändamålsenlighet* då detta kriterium innehåller delkriterierna hanterbarhet (testad/dokumenterad) och förpackningsstorlekar. Dessa viktas enligt följande; hanterbarhet 0,15 och förpackningsstorlekar 0,15. Vid poängsättningen avseende hanterbarhet ges fyra poäng om produkten har dokumenterad hanterbarhet och noll poäng om produkten inte har dokumenterad hanterbarhet. Vidare ges avseende förpackningsstorlekar vid poängsättningen 4 poäng om produkten finns i 100, 250, 500 och 1 000 ml och en poäng om produkten inte finns i dessa storlekar.

Förvaltningsrätten konstaterar att det i förfrågningsunderlaget saknas en detaljerad motivering till hur tilldelningen av poäng vid utvärderingsfasen, avseende ATC-koderna B05BA03 och B05BB01, skulle ske; vilket även landstinget har medgivit i sitt yttrande.

Med hänvisning till vad som framkommit i målet bifaller förvaltningsrätten bolagets yrkande om rättelse i form av ny anbudsutvärdering.

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



Kristina Jaros Åberg
rådman

Målet är handlagt av Ida Annerstedt.



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. 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.