

**LÄNSRÄTTEN I
VÄSTMANLANDS LÄN**

DOM
2009-04-16
Meddelad i Västerås

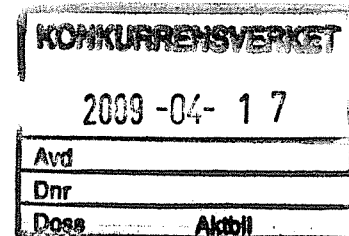
Mål nr
404-09 E (rotel 1)
491-09 E (rotel 2)
493-09 E (rotel 3)
494-09 E (rotel 4)

SÖKANDE

Octapharma Nordic AB, 556614-9794

Ombud:

Advokat Fredrik Linder och jur. kand. Emma Berglund
Hamilton Advokatbyrå
Box 715
101 33 Stockholm



MOTPARTER

Landstingen i Västmanlands län, Uppsala län, Gävleborgs län och
Dalarnas län

Ombud:

Landstingsjurist Mats Holmberg
Landstinget i Uppsala län
Box 602
751 25 Uppsala

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om offentlig upphandling, LOU

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Landstingen i Västmanlands län, Uppsala län, Gävleborgs län och Dalarna har inlett en upphandling avseende ramavtal på läkemedel och läkemedelsnära produkter (UPPH2008-0052). Upphandlingen omfattar landstingens behov av läkemedel som föreskrivs per rekvisition och sker i samverkan mellan nämnda landsting. Deltagande landsting har genom fullmakt uppdragit åt Landstinget i Uppsala län att genomföra upphandlingen men beslut fattas av respektive landsting. Ett av de bolag som har lämnat anbud är Octapharma Nordic AB (bolaget). Enligt tilldelningsbeslut antogs inte bolaget som leverantör i upphandlingen i nu aktuellt hänseende.

Dok.Id 39480

Postadress
Box 1001
721 26 Västerås

Besöksadress
Sigurdsgatan 22

Telefon
021-19 56 00
E-post: lansrattenivastmanland@dom.se

Telefax
021-13 20 25

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

Bolaget yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse gjorts in-
nebärande att CLS Behring AB:s (CLS) anbud avseende ATC-koderna
B05AA01, B02BD01, J06BA02, J06BA01 och J06BB01 förkastas samt att
bolagets anbud avseende ATC-koderna B05AA01, B02BD01 samt
J06BB01 därmed antas. Bolaget yrkar vidare att produkterna avseende
ATC-koderna B05AA01, B02BD01, J06BA02, J06BA01 och J06BB01
antas avseende de produkter där ingen annan anbudsgivare inkommit med
ett förmånligare anbud avseende produkt med samma styrka, storlek, etc.

Som grund för sin talan anför bolaget bl.a. följande. CLS har inte uppfyllt
”skall-kravet” i upphandlingen att inkomma med registreringsbevis som
inte är äldre än tre månader räknat från sista anbudsdag i enlighet med vad
som föreskrivs i punkt 2.5 i de administrativa föreskrifterna. CLS har inte
heller uppfyllt ”skall-kravet” avseende att inkomma med riskklassbedöm-
ning från kreditupplysningsinstitut som inte är äldre än tre månader i en-
lighet med vad som föreskrivs i komplettering nr 1, bilaga 20. CLS anbud
ska därför förkastas. Av tilldelningsbeslut och utvärderingsprotokoll går
inte att utläsa vilka produkter som landstingen har antagit. Inte heller har
landstingen utvärderat bolagets anbud vad gäller ATC-kod B02BD01 och i
förfrågningsunderlaget anges inte vilka storlekar, styrkor etc. som avses att
upphandlas. Detta strider mot principen om transparens, likabehandlings-
principen och 1 kap. 9 § LOU. Landstingen ska för att behandla alla an-
budsgivare lika även anta bolagets anbud avseende de produkter där ingen
annan anbudsgivare inkommit med ett förmånligare anbud. Bolaget kan
komma att lida skada enligt 16 kap. 2 § andra stycket LOU eftersom det på
goda skäl kan antas att bolaget vid en korrekt genomförd anbudsutvärde-
ring skulle ha antagits som leverantör i upphandlingen.

Samtliga landstingen medger bifall till bolagets yrkande att rättelse sker
genom att en ny utvärdering genomförs för de angivna ATC-koderna.

Målen avseende landstingen i Uppsala län, Dalarna och Gävleborg har genom beslut av Länsrätten i Uppsala län den 12 mars 2009 (mål nr 386-09, 394-09 och 397-09) överlämnats till länsrätten.

Länsrätten har i interimistiskt beslut den 2 mars 2009 förordnat att upphandlingen avseende Landstinget i Västmanlands län tills vidare inte får avslutas. Motsvarande beslut avseende övriga landsting har samma dag fattas av Länsrätten i Uppsala län.

Bolaget har här efter inkommit med ett kompletterande yrkande i vilket bolaget yrkar att Baxter Medical AB:s (Baxter) anbud avseende ATC-koderna J06BA01 och J06BA02 ska förkastas, samt för det fall länsrätten förordnar att Baxters anbud avseende ATC-koden B05AA01 ska utvärderas, att Baxters anbud även ska förkastas avseende den sistnämnda koden. Som grund härför har bolaget bl.a. uppgivit att Baxter inte uppfyller ”skallkraven” i upphandlingen enligt punkt 2.5.1 i upphandlingsföreskrifterna samt att Baxters påstådda misstag i samband med anbudsgivningen inte är en sådan felskrivning som avses i 9 kap. 8 § LOU.

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.

I 16 kap. 2 § LOU stadgas att 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Länsrätten gör följande bedömning

Bolaget yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse skett innebärande att CLS anbud avseende ATC-koderna B05AA01, B02BD01, J06BA02, J06BA01 och J06BB01 förkastas och att bolagets anbud vad gäller ATC-koderna B05AA01, B02BD01 och J06BB01 antas. Vidare yrkar bolaget att bolagets produkter gällande ATC-koderna B05AA01, B02BD01, J06BA02, J06BA01 och J06BB01 antas där ingen annan anbudsgivare inkommit med ett förmånligare anbud.

Landstingen har medgivit bifall till bolagets yrkanden att rättelse sker genom att en ny utvärdering genomförs för de angivna ATC-koderna. Länsrätten finner inte skäl till annan bedömning i denna del varför förutsättningar föreligger för att förordna om att rättelse sker genom att de av bolaget angivna ATC-koderna utvärderas på nytt och att CLS anbud avseende de nämnda koderna förkastas. Bolagets yrkanden i den delen ska därför bifallas.

Avseende bolagets kompletterande yrkanden framgår av upphandlingsföreskrifterna punkt 2.5.1 bl.a. att leverantör ska intyga att läkemedelsförsäkring finns. Såvitt framgår av föreskrifterna föreligger det enligt länsrättens mening inget krav på när försäkringsintyget ska vara utfärdat för att det ska beaktas i utvärderingen. Baxter får därför anses uppfylla ”skall-kravet” avseende punkt 2.5.1 i upphandlingsföreskrifterna. Av 9 kap. 8 § LOU framgår att en upphandlande myndighet får tillåta att en anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning. Landstingen har medgivit bifall till Baxters yrkande och länsrätten har i dom denna dag i mål nr 409-09, 473-09, 492-09 och 505-09 förordnat att rättelse ska ske genom att Baxters anbud gällande ATC-kod B05AA01 ska utvärderas. Bolagets yrkanden i den delen ska därför avslås.

DOMSLUT

Länsrätten bifaller ansökan om överprövning på så sätt att länsrätten förordnar att landstingen i Västmanlands län, Dalarnas län, Gävleborgs län och Uppsala län ska göra en ny utvärdering av ATC-koderna med beteckningarna B05AA01, B02BD01, J06BA02, J06BA01 och J06BB01 avseende upphandlingen av ramavtal på läkemedel och läkemedelsnära produkter och att CLS Behring AB:s anbud i denna del ska förkastas.

Länsrätten förordnar att de interimistiska besluten inte längre ska gälla.

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



Leif Gäverth
lagman
sp

