



**LÄNSRÄTTEN I
VÄSTMANLANDS LÄN**

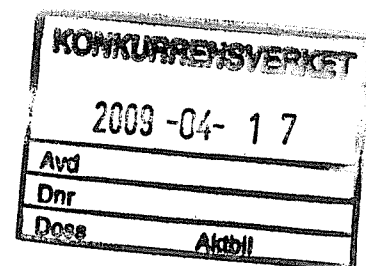
DOM
2009-04-16
Meddelad i
Västerås

Mål nr
473-09 E
Rotel 5

SÖKANDE

Baxter Medical AB, 556171-0657

Ombud:
Jur.kand. Johan Kennemyr
c/o Advokatfirman Lindahl KB
Box 1766
111 87 Stockholm



MOTPART

Landstinget Gävleborg

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

SAKEN

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

Landstingen i Västmanlands län, Uppsala län, Gävleborgs län och Dalarnas län har genomfört upphandling, öppet förfarande, avseende ramavtal på läkemedel och läkemedelsnära produkter (UPPH2008-0052). Upphandlingen omfattar landstingens behov av läkemedel som förskrivs per rekvisition. Deltagande landsting har genom fullmakt uppdragit åt Landstinget i Uppsala län att genomföra upphandlingen men tilldelningsbeslut fattas av respektive landsting. Ett av de bolag som lämnat anbud är Baxter Medical AB (bolaget). Enligt tilldelningsbeslut har bolaget antagits som leverantör, men inte avseende vissa produkter.

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar, som det slutligen bestämt sin talan, att länsrätten ska förordna om rättelse på så sätt att utvärderingen ska göras om avseende ATC-kod B05AA01 (Albumin) och bolaget ska antas som leverantör. Bolaget

Dok.Id 39861

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 1001 721 26 Västerås	Sigurdsgatan 22	021-19 56 00 E-post: lansrattenivastmanland@dom.se	021-13 20 25	måndag – fredag 08:30-12:00 13:00-16:00

anför bl.a. följande. Bolagets produkt utvärderades inte till följd av en uppenbar felskrivning där ATC-koden angivits till B02AA01 istället för B05AA01. Bolaget upptäckte felet först efter att tilldelningsbeslut meddelats och påtalade detta samt yrkade att produkten skulle utvärderas vilket bolaget förvägrades. Felskrivningen är så iögonfallande och uppenbar att landstinget borde ha uppmärksammat detta och – i enlighet med 9 kap. 8 § LOU – tillåtit bolaget att rätta felskrivningen. En rättelse innebär ingen förändring av anbudet, utgör inte någon otillåten särbehandling och produkten har hela tiden funnits offererad. I förfrågningsunderlaget uppställs inte något skall-krav avseende att en produkt måste anges tillsammans med ATC-kod för att kunna bli utvärderad. Ett angivande av fel ATC-kod kan då inte leda till en automatisk uteslutning från utvärderingen. Landstinget använder redan bolagets produkt och inom den aktuella ATC-koden finns endast tre leverantörer på marknaden varför det bör ha framstått som märkligt att erbjuda produkten inom en annan ATC-kod. Landstinget borde ha upptäckt felskrivningen. Om bolagets produkt hade utvärderats hade den antagits som det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet och avtal skulle ha skrivits med bolaget. Landstingets handlande strider mot 9 kap. 8 § LOU och de av 1 kap. 9 § LOU följande principerna om likabehandling och transparens.

Landstinget Gävleborg (landstinget) medger att rättelse ska göras genom en ny utvärdering där bolagets produkt, som felaktigt angetts med ATC-kod B02AA01, tas med i utvärderingen av inkomna anbud för ATC-kod B05AA01.

Länsrätten i Gävleborgs län har i interimistiskt beslut den 3 mars 2009 förordnat att upphandlingen avseende ATC-kod B05AA01 inte får avslutas innan något annat har beslutats. Vidare har Länsrätten i Gävleborgs län i beslut den 11 mars 2009 överlämnat målet till Länsrätten i Västmanlands län.

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.

Av 9 kap. 8 § LOU framgår att en upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet.

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

I 16 kap. 2 § LOU anges 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 har anfört att en uppenbar felskrivning har skett avseende den aktuella ATC-koden och yrkat att en ny utvärdering ska göras där bolagets produkt ska tas med i utvärderingen. Landstinget medger yrkandet och bolaget har lidit skada av att dess produkt inte har utvärderats. Vid dessa förhållanden finns det skäl att förordna om rättelse av upphandlingen på så sätt att bolagets anbud avseende den aktuella ATC-koden ska utvärderas.

DOMSLUT

Länsrätten förordnar om rättelse av upphandlingen på så sätt att utvärderingen avseende ATC-kod B05AA01 ska göras om och Baxter Medical AB:s offererade produkt ska tas med i utvärderingen av inkomna anbud.

Länsrätten förordnar att Länsrätten i Gävleborgs interimistiska beslut den 3 mars 2009 inte längre skall gälla.

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



Christian Finnerman

länsrättsfiskal

åt