

**LÄNSRÄTTEN I
ÖREBRO LÄN**

BESLUT
2008-12-19
Meddelat i Örebro

Mål nr
3074-08 E
Rotel 6

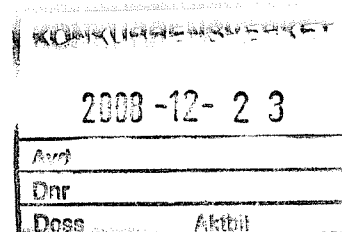
Vidar Ambrosiani

SÖKANDE

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

Ombud:

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



MOTPART

Landstinget i Värmland
651 82 Karlstad

SAKEN

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

Landstinget i Värmland har i samarbete med Landstinget Södermanland och Örebro läns landsting inlett upphandling avseende läkemedel och läkemedelsnära produkter som förskrivs på rekvisition, diarienummer ÖLL 2008/1871. Upphandlingsenheten vid Örebro läns landsting har genomfört upphandlingen, men varje landsting har därefter fattat varsitt separat tilldelningsbeslut. Upphandlingen har genomförts genom öppet förfarande enligt LOU. Upphandlingen har omfattat ett stort antal produkter. Enligt tilldelningsbeslut den 4 december 2008 har Landstinget i Värmland 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).

Länsrätten i Värmlands län har i beslut den 19 december 2008 överlämnat målet till Länsrätten i Örebro län för fortsatt handläggning.

Baxter Medical Aktiebolag (härefter bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen skall rättas på så vis att landstinget 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

Dok.Id 56301

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

beslutats. – Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. För produkterna med ovan angivna ATC-koder har landstinget 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 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 landstinget 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 landstinget, 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 landstinget rätt att anta endast två leverantörer. Landstingets handlande strider vidare även mot de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna om likabehandling och transparens.

SKÅL 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 Landstinget i Värmland, i samarbete med Landstinget Södermanland och 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 (Subkutant Immunglobulin) och J06BA02 (Intravenöst Immunglobulin, KIOVIG), tills vidare inte får avslutas.

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



Olle Sundberg