

**LÄNSRÄTTEN I
ÖREBRO LÄN**

BESLUT
2008-12-19
Meddelat i Örebro

Mål nr
3078-08 E
Rotel 6

Vidar Ambrosiani

SÖKANDE

Sandoz AB, 556544-2711
Berga Alle 1E
254 52 Helsingborg

Ombud:

Advokaten Martin Levinsohn
Setterwalls Advokatbyrå AB
Box 4501
203 20 Malmö

KONKURRENSSEKRETER	
2008-12-23	
Ans	
Dnr	
Doss	Aktbil

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 Landsting i Värmland beslutat att anta anbudet från GlaxoSmithKline AB såvitt avser produkterna med ATC-koderna J01DC02 (cefuroxim) och J01DD02 (ceftazidim).

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

Sandoz AB (härefter bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen skall rättas på så vis att de av bolaget offererade produkterna med ATC-koderna J01DC02 (cefuroxim) och J01DD02 (ceftazidim) åsätts full poäng vid utvärdering enligt utvärderingskriterierna sortimentsbredd och etikettering – förväxlingsrisk. I andra hand yrka bolaget att länsrätten skall besluta att upphandlingen skall göras om. Vidare yrkar bolaget att länsrätten interimistiskt skall besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. – Till stöd för sin talan anför bolaget bland annat följande. Upphandlingen har skett i strid

Dok.Id 56302

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

med 1 kap. 9 § LOU och de grundläggande EG-rättsliga principer som gäller för all upphandling genom att landstinget tillämpat utvärderingskriterierna på ett sätt som strider mot förfrågningsunderlaget. Landstinget har utan grund gjort poängavdrag vid utvärderingen av bolagets anbud samt använt och tillämpat utvärderingskriterier som diskriminerar vissa anbudsgivare. Beträffande kriteriet sortimentsbredd har landstinget genom att ge bolaget poängavdrag för sämre sortimentsbredd (avsaknad av beredningsformen monovial och/eller barnstyrkor) beaktat landstinget andra offererade, eller icke offererade, produkter vid utvärderingen. Det strider mot förfrågningsunderlaget. Utifrån förfrågningsunderlaget borde landstinget ha utvärderat varje produkt för sig. Bolagets nu aktuella produkter har också fått poängavdrag under utvärderingskriteriet etikettering – förväxlingsrisk. De aktuella produkterna är namnsatta efter den rekommendation som Läkemedelsverket tillämpar. Landstinget saknar grund för att ge bolaget poängavdrag för namnsättningen av de offererade produkterna. Bolaget har för samtliga aktuella produkter offererat lägre priser än övriga anbudsgivare. Om bolagets anbud åsätts full poäng för utvärderingskriterierna sortimentsbredd och förväxlingsrisk, kommer inga prispåslag att göras. Bolagets anbud blir därmed det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet vad gäller de aktuella produkterna. Bolaget har lidet skada till följd av landstingets brott mot LOU.

SKÄL 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. – I andra stycket samma paragraf anges att rätten omedelbart får 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 föreligga 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 diarienummer ÖLL 2008/1871, såvitt avser produkterna med ATC-koderna J01DC02 (cefuroxim) och J01DD02 (ceftazidim), tills vidare inte får avslutas.

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



Olle Sundberg