

14. marts 1997. Immuno Danmark A/S mod de 14 amter og Hovedstadens Sygehusfælleskab (det danske sygehusvæsen)

Indkøb af blodprodukter var omfattet af indkøbsdirektivet. Klagenævnet var kompetent til at påkende indsigelse om Traktatens artikel 36, men bestemmelsen kunne ikke anvendes. Sagsomkostninger

Sagen angik sygehusvæsnets indkøb af blodprodukter, dvs. lægemidler fremstillet på grundlag af blod fra mennesker. Sygehusvæsnet foretog ikke EU-udbud af sine indkøb af blodprodukter og købte dem så vidt muligt hos en bestemt dansk leverandør, hvilket var udslag af en dansk selvforsyningspolitik. En virksomhed, der fremstillede blodprodukter, klagede til Klagenævnet herover. Sygehusvæsnet anførte, at sagen var omfattet af undtagelsesbestemmelsen i Traktatens artikel 36 (om hensynet til menneskers liv og sundhed m.m.), og at Klagenævnet derfor ikke var kompetent til at tage stilling til klagen. Subsidiært anførte sygehusvæsnet, at Klagenævnet i medfør af Traktatens artikel 36 ikke burde tage klagen til følge, ligesom sygehusvæsnet henviste til undtagelsesbestemmelsen i indkøbsdirektivets artikel 2. Klageren bestred, at Traktatens artikel 36 eller indkøbsdirektivets artikel 2 kunne finde anvendelse.

Klagenævnet udtalte, at nævnet var kompetent til at tage stilling til en indsigelse om anvendelse af Traktatens artikel 36 og henviste herved til, at de offentlige udbydere ellers efter omstændighederne kunne bringe overtrædelser af udbudsreglerne uden for Klagenævnets kompetence ved at påberåbe sig artikel 36, hvilket ville være uantageligt og stride mod formålet i Lov om Klagenævnet for Udbud. Klagenævnet udtalte videre, at indkøb af blodprodukter var omfattet af indkøbsdirektivet, og at undtagelsesbestemmelserne i direktivets artikel 2 og artikel 3 (om sikkerhedsinteresser m.m.) ikke kunne finde anvendelse. Traktatens artikel 36 kunne heller ikke finde anvendelse, da de nævnte undtagelsesbestemmelser i indkøbsdirektivet måtte antages at varetage hensynene bag artikel 36, der derfor ikke kunne anvendes selvstændigt ved siden af dem. Klagenævnet henviste desuden til, at EU's lægemiddeldirektiver (direktiverne 65/65 og 75/319 i forbindelse med direktiv 89/381) måtte anses for en harmonisering i et sådant omfang, at artikel 36, således som den fortolkes i EF-domstolens praksis, allerede som følge deraf ikke kunne finde selvstændig anvendelse.

Det pålagdes sygehusvæsnet at betale sagsomkostninger til klageren med 200.000 kr. Beløbet blev fastsat under hensyn til, at klageren havde betalt gebyrer til Klagenævnet med 60.000 kr.

Det bemærkes, at den danske selvforsyningspolitik for blodprodukter er opretholdt ved lov nr. 465 af 10. juni 1997.