

Datum

2016-06-22

Diarienummer

446/2016

Part

EQL Pharma AB
(org. nr. 556713-3425)
Traktorvägen 11
226 60 LUND

Saken

Sanktionsavgift för brister i tillhandahållandeskyldighet av periodens vara.

Beslut

Tandvårds- och läkemedelsförmånsverket (TLV) beslutar att ta ut en sanktionsavgift om 15 000 kronor från EQL Pharma AB (företaget) på grund av brister i tillhandahållandeskyldigheten rörande Fenoximetylpenicillin EQL Pharma, vnr 389453 (varan), under januari 2016.

Utredning

Bakgrund

Företaget bekräftade i december 2015 att det skulle kunna tillhandahålla varan till öppenvårdsapoteken under januari 2016 med tillräcklig hållbarhet. Den 13 januari 2016 fick TLV anmälan om att varan inte längre tillhandahölls. Den 14 januari 2016 beslutade TLV att varan inte längre skulle anses som tillgänglig.

TLV underrättade företaget om att TLV mot ovanstående bakgrund övervägde att ta ut en sanktionsavgift på 15 000 kronor.

TLV tillhandahåller historiska försäljningssiffror för såväl periodens vara som totalförsäljning per förpackningsstorleksgrupp, som en vägledning till företagen inför att de ska göra sina egna bedömningar. För den aktuella förpackningsstorleksgruppen har den genomsnittliga försäljningen för periodens vara under det senaste året varit 764 förpackningar per månad (exkl. försäljning till dosapotek). Inom gruppen har det under samma period sålts mellan 415 – 1 095 förpackningar totalt per månad (exkl. försäljning till dosapotek).

Företagets motivering

Konkurrensen i förpackningsstorleksgruppen har tidigare varit låg då gruppen under lång tid bestått av två tillgängliga produkter från ett och samma företag som delat positionen periodens vara (PV) och därigenom delat på den totala försäljningsvolymen.

Mot bakgrund av det och i jämförelse med hur PV-försäljningen generellt sett ut, kan TLV:s uppgifter om 764 förpackningar inte anses riktig. Enligt beräkningar som företaget gjort borde en rimlig förväntad försäljningsvolym för PV i januari varit 555 förpackningar.

Företaget har under januari månad levererat 603 förpackningar från distributör till apoteken. Företaget uppger dessutom att det under januari endast såldes 146 förpackningar av varan från apoteken. Företaget anser därför att de har tillhandahållit förväntad volym till marknaden.

Företaget menar att aviserat belopp för sanktionsavgiften i ärendet inte står i relation till den genomsnittliga förväntade försäljningen per månad för periodens vara (exklusive dosapotek) för den aktuella förpackningsstorleksgruppen.

En sanktionsavgift på 15 000 kr utgör 349 % av värdet på vad som inte levererats, vilket företaget inte anser stämmer överens med tidigare meddelade sanktionsavgifter.

Skälen för beslutet

Tillhandahållandeskyldighet

Den som har ett godkännande för försäljning av ett läkemedel som har lägst fastställt försäljningspris och som har bekräftat att samma läkemedel ska vara tillgängligt ska tillhandahålla läkemedlet till öppenvårdsapoteken med tillräcklig hållbarhet. Om företaget inte tillhandahåller läkemedlet får TLV ta ut en sanktionsavgift. (21 a och 25 a 1 st. 2 p. §§ lagen [2002:160] om läkemedelsförmåner m.m.)

Företaget har ett godkännande för försäljning av varan och varan hade lägst fastställt försäljningspris under januari 2016. Företaget hade även bekräftat att det skulle kunna tillhandahålla varan till öppenvårdsapoteken med tillräcklig hållbarhet. Eftersom företaget inte tillhandahöll varan till öppenvårdsapoteken under hela prisperioden konstaterar TLV att företaget under januari 2016 har brutit i sin tillhandahållandeskyldighet av varan. Det finns därför grund att ta ut en sanktionsavgift av företaget.

Befrielse från sanktionsavgift

TLV har möjlighet att helt eller delvis befria ett företag som har brutit i sin tillhandahållandeskyldighet från sanktionsavgift om det finns skäl för detta (25 c § lagen om läkemedelsförmåner).

På sin hemsida tillhandahåller TLV historiska försäljningssiffror för såväl periodens vara som för totalförsäljning per förpackningsstorleksgrupp. Företagen kan ha dessa siffror som en vägledning när de gör sina egna bedömningar av hur många förpackningar av varan som de behöver leverera till öppenvårdsapoteken för att

tillgodose marknads behov för den aktuella tidsperioden. Mot bakgrund av de historiska siffror som funnits att tillgå för vägledning av förväntad försäljning kan TLV konstatera att 603 förpackningar är en låg siffra sett dels i relation till den genomsnittliga försäljningen per månad, dels till variationen per månad. Hur PV-försäljningen sett ut generellt för samtliga förpackningsstorleksgrupper saknar i sammanhanget betydelse.

TLV bedömer mot denna bakgrund att de uppgifter som inkommit från företaget inte utgör skäl för att helt eller delvis befria företaget från sanktionsavgift.

Sanktionsavgiftens storlek

Sanktionsavgift får tas ut med ett belopp som fastställs med hänsyn till hur allvarlig överträdelsen är och ska bestämmas till lägst femtusen kronor och högst tio miljoner kronor (25 b § lagen om läkemedelsförmåner och 12 a § förordningen [2002:687] om läkemedelsförmåner m.m.).

TLV bedömer att sanktionsavgiften i detta fall ska bestämmas till 15 000 kronor. Vid fastställande av denna avgift har TLV tagit hänsyn till mängden av varor som företaget har levererat.

TLV ifrågasätter inte företagets invändning att fastställd sanktionsavgift överskrider skillnaden i pris mellan de förpackningar som företaget levererat och det totala antalet förpackningar som sålts under den aktuella försäljningsperioden. TLV har emellertid även lagt vikt vid att viss del av sanktionsavgiften bör utgöra ett incitament för läkemedelsföretagen att ge korrekt besked om deras möjligheter att tillhandahålla varan under hela perioden samt den ökade administration som uppstår för apoteken när periodens vara tar slut och ersätts med en ny vara. Detta är grundprinciper som TLV regelmässigt tillämpar vid fastställande av sanktionsavgift och utgör därmed inte någon avvikelse från tidigare beslut om sanktionsavgifter i tillsynsärenden.

Sanktionsavgiften tillfaller staten och faktureras av TLV efter att beslutet har vunnit laga kraft.

Angående gällande regler, se bilaga.

Detta beslut har fattats av generaldirektören Sofia Wallström. Föredragande har varit utredaren Sofie Berge. I den slutliga handläggningen har även utredaren Gitte Terp, juristen Tove Morén, chefsjuristen Leif Lundquist och enhetschefen Inger Erlandsson deltagit.

Sofia Wallström

Sofie Berge

Hur man överklagar

Beslutet kan överklagas hos Förvaltningsrätten i Stockholm. Överklagandet, som ska vara skriftligt, ska ställas till förvaltningsrätten, men ges in till TLV. TLV måste ha fått överklagandet **inom tre veckor** från den dag klaganden fick del av beslutet, annars kan överklagandet inte prövas. TLV sänder överklagandet vidare till förvaltningsrätten för prövning om inte TLV själv ändrar beslutet på det sätt som begärts.

BILAGA**Gällande regler**

Enligt 21 a § lagen (2002:160) om läkemedelsförmåner m.m. – förmånslagen – gäller följande.

Den som har ett godkännande för försäljning av ett läkemedel som har lägst fastställt försäljningspris enligt 21 § första stycket och har bekräftat att läkemedlet ska vara tillgängligt ska tillhandahålla läkemedlet till öppenvårdsapoteken.

I 25 a § första stycket 2 förmånslagen anges bland annat att TLV får ta ut en sanktionsavgift av den som har ett godkännande för försäljning och som inte tillhandahåller ett läkemedel enligt 21 a § eller enligt föreskrifter som har meddelats i anslutning till 21 a §. Enligt tredje stycket samma bestämmelse tillfaller sanktionsavgiften staten.

Av 25 b § förmånslagen framgår att sanktionsavgift får tas ut med ett belopp som fastställs med hänsyn till överträdelsens allvar och att regeringen får meddela föreskrifter om hur sanktionsavgiftens storlek ska fastställas.

Av 12 a § förordningen (2002:687) om läkemedelsförmåner m.m. framgår att den sanktionsavgift som får tas ut enligt 25 a § förmånslagen ska bestämmas till lägst femtusen kronor och högst tio miljoner kronor.

Enligt 25 c § förmånslagen gäller följande.

Befrielse från sanktionsavgift ska medges helt eller delvis om det är oskäligt att ta ut sanktionsavgift. Vid denna bedömning ska särskilt beaktas

1. om överträdelsen berott på en omständighet som den avgiftsskyldige inte förutsåg eller borde ha förutsett eller inte kunnat påverka,
2. vad den avgiftsskyldige har gjort för att undvika överträdelsen, och
3. om överträdelsen i övrigt framstår som ursäktlig.

Av 12 § förordningen om läkemedelsförmåner m.m. framgår att TLV får meddela föreskrifter om utbyte av läkemedel enligt förmånslagen.

Enligt 12 b § TLV:s föreskrifter och allmänna råd (TLVFS 2009:4) om prissättning av utbytbara läkemedel och utbyte av läkemedel m.m. gäller följande.

Den som marknadsför ett läkemedel som är utbytbart enligt 21 § första stycket lagen (2002:160) om läkemedelsförmåner m.m. och kan tillhandahålla det till hela marknaden under hela den nästkommande prisperioden ska bekräfta detta till Tandvårds- och läkemedelsförmånsverket senast vid den tidpunkt som Tandvårds- och läkemedelsförmånsverket meddelar, efter att Tandvårds- och läkemedelsförmånsverket har publicerat den prisrangordning som gäller inom varje förpackningsstorleksgrupp under den nästkommande prisperioden.

En sådan bekräftelse ska även omfatta att hållbarheten för varje förpackning kommer att vara sådan att den inför förpackningens utlämnande från öppenvårdsapoteket under hela prisperioden är tillräcklig för patientens hela förväntade användningstid och minst ytterligare två månader.

Enligt 12 c § TLVFS 2009:4 gäller följande.

Tandvårds- och läkemedelsförmånsverket informerar på sin webbplats vilket av de läkemedel inom varje förpackningsstorleksgrupp, för vilka en bekräftelse enligt 12 b § har gjorts, som har det lägsta försäljningspriset per enhet. Endast denna förpackning ska anses vara tillgänglig, enligt 21 § första stycket lagen (2002:160) om läkemedelsförmåner m.m., om inte annat följer av 13 eller 13 a §§ dessa föreskrifter.

Av 13 § TLVFS 2009:4 framgår bland annat att om den som marknadsför ett läkemedel inte kan tillhandahålla en förpackning i den omfattning som krävs under en prisperiod kan TLV besluta att förpackningen, i den mån den inte redan finns för försäljning hos ett enskilt öppenvårdsapotek, inte ska anses vara tillgänglig.