



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2011-01-14
Meddelad i
Göteborg

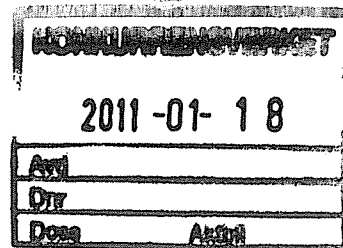
Mål nr
19900-10 E
Enhet 1:1

SÖKANDE

O.l.g.a ek. fören., 769601-2082
Släpharvsgatan 3
431 47 Mölndal

MOTPART

Mölndals stad
Vård- och omsorgsnämnden
431 82 Mölndal

**ÖVERKLAGADE BESLUT**

Vård- och omsorgsnämndens beslut den 28 oktober och 10 november
2010, dnr 113/08-33 och 113/08-35

SAKEN

Ansökan om rättelse enligt lagen (2008:962) om valfrihetssystem, LOV

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår O.l.g.a:s, ek. fören. ansökan om rättelse.

BAKGRUND

Vård- och omsorgsnämnden har beslutat att inte godkänna kooperativet O.l.g.a:s, ek. fören. (kooperativet) ansökningar om godkännande avseende utförande av hemtjänstinsatser i Mölndals stad.

Som skäl för beslutet den 28 oktober 2010 anges att CV saknas i ansökan för den person som ska utföra den dagliga ledningen av verksamheten och att den person vars CV bifogats ansökan inte är den som utför den dagliga ledningen av verksamheten.

Som skäl för beslutet den 10 november 2010 anges att kooperativet inte har styrkt kompetensen hos första linjens chef genom bifogat CV. Det uppfyller inte kraven i avsnitt 3.3 Krav på personal i förfrågningsunderlaget, av vilket framgår att den som ansvarar för den dagliga ledningen av verksamheten ska ha högskoleutbildning med inriktning social omsorg eller annan utbildning som bedöms likvärdig.

YRKANDEN M.M.

Kooperativet O.l.g.a ek. fören.

Kooperativet ansöker om rättelse av besluten och anför följande.

Besluten grundar sig på en felaktig bedömning av kompetensen för den som utför den dagliga ledningen. Kooperativet har, efter uppmaning från kommunens sida, lämnat två varianter på ansökan med två olika personer som daglig ledare. Kooperativet anser bägge uppläggen bra och det innebär ett bra teamarbete i den ledningsgrupp som de båda angivna dagliga ledarna Eva Ternegren och Johan Holm ingår i.

I kooperativets första ansökan angavs Eva Ternegren som den som är ytterst ansvarig för verksamheten. Hon arbetar aktivt i verksamheten genom att ingå i ledningsgruppen, med möten minst en gång per månad och genom att leda styrelsemöten i kooperativet med samma frekvens. I uppdraget ingår också att hålla medarbetarsamtal med ansvariga chefer, i samråd upprätta rutiner kring genomförandeplaner och övrig vårdplanering. Utöver detta konsulterar kooperativet henne i olika frågor vid behov. Hon har varit ordförande i kooperativet sedan mars 2006 och är väl insatt i verksamheten. Det administrativa arbetet inom kooperativet är delegerat till ansvariga för personal och ekonomi, vilka rapporterar direkt till styrelsen. De personer som arbetar med ekonomi och personalansvar kompletterar den som ansvarar för den dagliga ledningen genom att vara tillgängliga på kontoret dagligen mellan kl. 8 och 17. Kontoret finns i det hus där uppdrag utförs och där hemtjänstpersonalen finns. Kooperativet har sedan juni 1996 utfört dessa tjänster i Mölndals stad och organisationen kommer framöver att se ut på liknande sätt som tidigare. Eva Ternegren har socionomexamen. Hon har arbetat i liknande befattningar och har genom det nuvarande uppdraget den kompetens som krävs. Att den som har ansvaret för den dagliga ledningen ska vara heltidsanställd i verksamheten kan inte vara ett krav som är rimligt att ställa när volymen på hemtjänstverksamheten inte är större än maximalt 600 timmar per månad och antalet anställda i hemtjänsten i dag uppgår till två till tre heltidsanställda. I den kommunala hemtjänsten i Mölndals stad finns enhetschefer som inte alltid har den utbildning som nämns ovan eller är placerade i samma lokaler som hemtjänstpersonalen. De är chefer för 25–30 anställda var och kan således inte vara tillgängliga för varje enskild anställd i högre utsträckning än vad Eva Ternegren kan. Bland nuvarande licensierade företag i Mölndal stad finns de som har ett liknande upplägg beträffande den dagliga ledningen.

I ansökan nummer två angavs Johan Holm som ansvarig för den dagliga ledningen. I kommunens förfrågningsunderlag står att ledningspersonal ska

ha goda kunskaper om gällande lagstiftning, förordningar och föreskrifter som är relevanta för verksamheten. Den som utövar den dagliga ledningen ska ha högskoleutbildning med inriktning social omsorg eller annan utbildning som bedöms likvärdig. Det beskrivs inte vidare vad som menas med begreppet daglig ledning, varför det är svårt att förstå vilka argument som ligger bakom avslagsbeslutet.

Sammanfattningsvis får kooperativets ledningsorganisation anses uppfylla alla de krav på utbildning, kompetens och erfarenhet som kan ställas på ledning av ifrågavarande verksamhet.

Vård- och omsorgsnämnden

Vård- och omsorgsnämnden anser att ansökan ska avslås och anför följande.

I sin ansökan om godkännande har kooperativet bekräftat och accepterat de krav och villkor som ställts genom Mölndals stads förfrågningsunderlag för valfrihetssystem inom hemtjänsten. Kooperativet har inte styrkt i sin ansökan eller genom komplettering av ansökan att kooperativet har den kompetens som svarar mot ställda krav enligt aktuell kravspecifikation.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 2 § LOV anges att den upphandlande myndigheten ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt. Den upphandlande myndigheten ska iaktta principerna om öppenhet, ömsesidigt erkännande och proportionalitet när den tillämpar valfrihetssystem.

Enligt 8 kap. 1 § LOV ska den upphandlande myndigheten godkänna samtliga sökande som uppfyller de krav som angetts i annonsen och förfrågningsunderlaget och som inte har uteslutits med stöd av 7 kap. 1 §.

Av 10 kap. 1 § LOV framgår att en leverantör, som gör gällande att en upphandlande myndighet brutit mot en bestämmelse i denna lag, får ansöka om rättelse hos allmän förvaltningsdomstol. Av 10 kap. 2 § LOV framgår att om den upphandlande myndigheten brutit mot någon bestämmelse i denna lag och detta medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta om att den upphandlande myndigheten ska vidta rättelse.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om kooperativet har uppfyllt de krav som den upphandlande myndigheten har angivit i förfrågningsunderlaget och om de uppställda kraven är relevanta i förhållande till de tjänster som ska utföras.

I förfrågningsunderlaget från Mölndals stad avseende nu aktuella hemtjänstinsatser anges under avsnitt 3.3 Krav på personal följande. Ledningspersonal ska ha goda kunskaper om gällande lagstiftning, förordningar och föreskrifter som är relevanta för verksamheten. Den som utövar den dagliga ledningen av verksamheten ska ha högskoleutbildning med inriktning social omsorg eller annan utbildning som bedöms likvärdig.

I förarbetena till LOV anges bl.a. följande. Av förfrågningsunderlaget ska framgå alla de krav som leverantören ska uppfylla för att bli godkänd och få teckna kontrakt. Att kraven ska vara proportionerliga och relevanta i förhållande till de mål som eftersträvas följer bl.a. av 1 kap. 2 §. Eftersom tjänsternas art och omfattning kan variera kan det inte av LOV framgå vilka krav som ska ställas. De får inte sätta upp några osakliga krav som inte

står i proportion till ändamålet och som skulle innebära att leverantörer behandlas olika. Det finns dock inget som hindrar att de upphandlande myndigheterna sätter upp rimliga och motiverade krav som gäller samtliga leverantörer. Kravlistan bör givetvis anpassas efter den verksamhet det handlar om. Det pågår ett omfattande kvalitetsarbete inom omsorgs- och stödverksamheten för äldre samt hälso- och sjukvården. Att all verksamhet, både egenregi och driftsentreprenader enligt LOU och LOV, tillhandahåller vård, stöd och omsorg av god kvalitet är mycket viktigt. Den verksamhetsansvariga nämnden har ett ansvar för att all verksamhet bedrivs i enlighet med de mål och riktlinjer som kommunfullmäktige fastställt och att de föreskrifter som gäller för verksamheten följs (prop. 2008/09:29 s.71 ff.).

Av den beskrivning som har lämnats av kooperativet framgår inte att Eva Ternegren, som anmälts som daglig ledare, utövar den faktiska dagliga ledningen av verksamheten.

Av CV rörande Johan Holm framgår att han inte har genomgått någon avslutad högskoleutbildning med inriktning social omsorg eller annan utbildning som bedöms likvärdig.

Kooperativet kan mot den bakgrunden inte anses ha uppfyllt kraven för den person som ska ansvara för den dagliga ledningen som den upphandlande enheten ställt i förfrågningsunderlaget till aktuella hemtjänstinsatser.

Ställda krav bedöms vara relevanta och har en inte oväsentlig betydelse i förhållande till det som leverantörerna i valfrihetssystemet ska göra, dvs. bedriva och utöva daglig ledning över hemtjänstinsatser. Vård- och omsorgsnämnden har således haft fog för att utesluta kooperativet. Ansökan om rättelse av vård- och omsorgsnämndens beslut ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1B)


Ann Rittri

Föredragande i målet har varit Henny Johansson.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.