



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

BESLUT
2013-05-06
Meddelat i Göteborg

Mål nr
690-13 E
Enhet 2:2

KLAGANDE

Jakobsdal Vård & Omsorg AB, 556666-6243
Annike Devintiér
Stampgatan 15 6 vån
416 64 Göteborg

MOTPART

Mölnåls kommun
Vård- och omsorgsnämnden
431 82 Mölnåls

ÖVERKLAGAT BESLUT

Vård- och omsorgsnämndens beslut den 11 januari 2013, dnr 206/11

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2008:962) om valfrihetssystem, förkortad LOV;
nu fråga om avvisning

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2013 -05- 0 6 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

BESLUT

Förvaltningsrätten avvisar ansökan om överprövning enligt LOV.

Dok.Id 201654

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

BESLUT

690-13 E

BAKGRUND

Mölnåds stad har i beslutet den 11 januari 2012 (dnr 206/11) avslågit Jakobsdal Vård & Omsorg AB:s ansökan om godkännande av den som utövar den dagliga ledningen för hemtjänstinsatser enligt LOV i Mölnåds stad. Beslutet har motiverats med att det genom bifogat CV inte är styrkt att den som är tänkt att utöva den dagliga ledningen av verksamheten har den kompetens som nämnden kråver. I avsnitt 2.6.2 "Chef för verksamheten/ den som utövar den dagliga ledningen" i förfrågningsunderlaget sägs bl.a. att den som ansvarar för den dagliga ledningen av verksamheten ska ha treårig högskoleutbildning med inriktning social omsorg/socionomutbildning eller annan utbildning som bedöms likvärdig.

YRKANDE M.M.

Jakobsdal Vård & Omsorg AB (bolaget) överklagar beslutet att inte godkänna den som utövar den dagliga ledningen för hemtjänstinsatser enligt LOV i Mölnåds stad och yrkar att föreslagen enhetschef ska godkännas i enlighet med kraven i förfrågningsunderlagen avseende "annan utbildning som bedöms likvärdig". Bolaget anför i huvudsak följande. I förfrågningsunderlaget framgår att den som ansvarar för den dagliga ledningen av verksamheten ska ha treårig högskoleutbildning med inriktning social omsorg/socionomutbildning eller annan utbildning som bedöms likvärdig. Föreslagen enhetschef har arbetat som enhetschef inom bolaget sedan hösten 2010, då som godkänd enhetschef i Lerums kommun enligt samma ställda krav på behörighet. Föreslagen person uppfyller väl de krav man kan ställa på en enhetschef inom vård och omsorg och det faktum att både annan kommun och Socialstyrelsen tidigare godkänt hennes behörighet som chef styrker detta. Bolaget önskar få föreslagen persons behörighet prövad igen och godkänd i enlighet med kraven i förfrågningsunderlaget avseende "annan utbildning som bedöms likvärdig".

Mölnåds stad har i yttrande anført bl.a. följande. Vård och omsorg upphandlar verksamhet hemtjänst enligt LOV. Förfarandet innebär att olika företag

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

BESLUT

690-13 E

ansöker om godkännande som utförare av hemtjänstinsatser. Verksamheten ska bedrivas utifrån god kvalitet och utföraren ska också ansvara för att verksamheten bedrivs enligt gällande lagstiftning, föreskrifter och riktlinjer. I sin ansökan om godkännande har sökanden bekräftat och accepterat de krav och villkor som ställts i förfrågningsunderlaget för valfrihetssystem inom hemtjänsten. I förfrågningsunderlaget p. 2.6.2 har krav på chef formulerats där krav ställs på att 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. Mölndals stad anser inte att den person som bolaget avser att ha som chef för den dagliga ledningen uppfyller de krav som ställs enligt förfrågningsunderlaget. – Mölndals stad har inrättat ett valfrihetssystem inom hemtjänst och bolaget godkändes som leverantör i september 2011. Mölndals stad har efter viss skriftväxling meddelat bolaget med innehåll att byte av chef inte godtas. Även om meddelandet har formats som ett avslagsbeslut enligt 8 kap. 1 § LOV har beslutet inte en rättsverkan som ett sådant avslagsbeslut. Bolaget har alltså inte fått avslag på sin ansökan om att bli godkänd leverantör trots att meddelandet har formats så. Meddelandet är istället ett svar i frågan om möjlighet att byta ut chefen för verksamheten enligt punkt 2.6.2 i förfrågningsunderlaget, enligt vilken en godkänd leverantör ska ansöka om tillstånd att byta den ansvariga personen för den dagliga ledningen av verksamheten. Svaret har endast civilrättslig verkan i det avtal som träffades mellan Mölndals stad och bolaget och som alljämt reglerar parternas mellanhavanden. – Mölndals stad har inte brutit mot någon bestämmelse i LOV utan har behandlat alla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt och iakttagit principerna om öppenhet, ömsesidigt erkännande och proportionalitet. I förfrågningsunderlaget har ställts krav på yrkeskompetens hos den som utövar den dagliga ledningen av verksamheten. Bolaget har föreslagit att en person med en annan kompetens än den efterfrågade skulle godtas som ansvarig för den dagliga ledningen. Den person som bolaget föreslagit har visserligen en lång arbetslivserfarenhet och gedigen högskoleutbildning och

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

BESLUT

690-13 E

hennes lämplighet att arbeta i arbetsledande ställning ifrågasätts inte. Utifrån de handlingar som finns att tillgå i målet framgår emellertid att personen saknar högskolestudier i socialt arbete, juridik inom socialt arbete samt frågor kring äldre och åldrande. Därför bedöms utbildningen inte motsvara kraven i förfrågningsunderlaget.

SKÄL FÖR BESLUTET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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

En leverantör, som gör gällande att en upphandlande myndighet brutit mot en bestämmelse i denna lag, får ansöka om rättelse hos allmän förvaltningsdomstol. Endast den sökande som inte godkänts får ansöka om rättelse av den upphandlande myndighetens beslut enligt 8 kap. 1 §. En ansökan om rättelse ska inges skriftligen (10 kap. 1 § LOV).

Vid 2.6.2 Chef för verksamheten/den som utövar den dagliga ledningen i förfrågningsunderlaget anges följande.

Ledningspersonal ska ha goda kunskaper om gällande lagstiftning, förordningar och föreskrifter som är relevanta för verksamheten.

Utföraren ansvarar för att chef på plats, d.v.s. den som utöver den dagliga ledningen av verksamheten har lämplig utbildning och erfarenhet av liknande arbetsuppgifter. Med lämplig utbildning avses 3-årig högskoleutbildning, inriktning social omsorg/ socionomutbildning eller annan utbildning som bedöms likvärdig.

I ansökan om godkännande ska CV bifogas för den personen som utför den dagliga ledningen av verksamheten, för att bli godkänd.

Om den som ansvarar för den dagliga ledningen av verksamheten ska bytas ut ska ansökan lämnas till staden, för godkännande, innan byte sker.

I avsnitt 4 AVTALSVILLKOR anges följande vid punkten 4.23 Tvist

Om tvist uppstår inom ramen för detta avtal ska den i första hand lösas av parterna. I andra hand ska tvist hänskjutas till svensk allmän domstol på stadens hemort och avgöras enligt svensk rätt.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

BESLUT

690-13 E


Förvaltningsrättens bedömning

Valfrihetssystem baseras på den kvalitet som beställaren anser vara bäst. De sökande som uppfyller de krav som angetts i annonsen och förfrågningsunderlaget och som inte uteslutets med stöd av 7 kap. 1 § LOV ska därför godkännas av den upphandlande myndigheten. I de fall den upphandlande myndigheten fattar beslut om att inte godkänna sökanden som leverantör i valfrihetssystemet åligger det den upphandlande myndigheten att lämna upplysningar om hur rättelse söks.

Under skriftväxlingen i förvaltningsrätten har det framkommit att Mölndals stad i ett tidigare beslut godkänt Jakobsdal Vård & Omsorg AB som utförare av hemtjänst. Den aktuella prövningen avser därför inte sådan rättelse som kan sökas av en leverantör som inte godkänts av den upphandlande myndigheten enligt dess beslut i 8 kap. 1 § LOV.

Frågan i förevarande mål rör istället att Mölndals stad inte godkänt den av bolaget föreslagna person som ansvarar för den dagliga ledningen av verksamheten. Att byte av den som ansvarar för den dagliga ledningen förutsätter godkännande av Mölndals stad framgår av punkten 2.6.2 i förfrågningsunderlaget. I förfrågningsunderlaget som ligger till grund för avtalet mellan Mölndals stad och Jakobsdal Vård & Omsorg AB anges även att om tvist uppstår inom ramen för avtalet ska den i första hand lösas av parterna. I andra hand ska tvist hänskjutas till svensk allmän domstol på stadens hemort och avgöras enligt svensk rätt. Förvaltningsrätten kan därför inte pröva den i målet aktuella frågan, varför ansökan om rättelse enligt LOV ska avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b LOU)


Maria Jolfors

Rådman

Föredragande har varit M Georgsson.



SVERIGES DOMSTOLAR

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
3. om förvaltningsrättens namn, mättnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1B LOU