



KLAGANDE

[REDACTED]

MOTPART

Upphandlingsenheten i Värnamo kommun

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2020-02-17	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Kommunen avslög [REDACTED] ansökan om att godkännas som utförare av hemtjänst enligt lagen om valfrihetssystem. I utredningen till beslutet framgår bl.a. följande. Kommunen uteslöt [REDACTED] eftersom hon genom en lagakraftvunnen dom var dömd för brott som avser yrkesutövningen. Svalövs kommun har tidigare hävt ett avtal med henne och i mål nr [REDACTED] slog tingsrätten i Lund fast att hon hade begått väsentligt avtalsbrott som utgjorde grund för hävning. Utföraren ska även ha sådan ekonomisk stabilitet och finansiell ställning att uppdraget kan genomföras utan risk för störningar på grund av ekonomiska problem. Enligt kommunens bedömning kunde inte [REDACTED] utföra uppdraget för kommunen utan risk för sådana störningar. Hon hade inte så stor omsättning och inga anställda. Hon uppfyllde dock kravet gällande rating, med en rating på 80, vilket innebär mycket god kreditvärdighet.

[REDACTED] har ansökt om rättelse och yrkar att hon ska godkännas som utförare och vill att kommunen ska betala ersättning för det ekonomiska lidande kommunens felaktiga avslag orsakat. Hon framför i

huvudsak följande. Domen som kommunen hänvisar till innebär inte att hon har begått ett allvarligt tjänstefel. Kommunen har tidigare haft avtal med henne och då inte sett några problem. Hon uppfyller kommunens krav i förfrågningsunderlaget. Att bolaget har förlorat en tvist med Svalövs kommun står inte med i kraven. Enligt senaste deklARATIONEN omsatte hennes enskilda firma över 500 000 kr. Antalet anställda kommer även öka när bolaget blir godkänt av kommunen. De är i dagsläget anställda i hennes aktiebolag och är till antalet cirka 80 stycken. Det är inte relevant att spekulera som kommunen gör om hur framtida verksamhet kommer se ut.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och framför i huvudsak följande. [REDACTED] har inte visat att hon uppfyller de krav på ekonomisk och finansiell stabilitet som kommunen kräver. Den enskilda firmans ekonomi är god eftersom det inte genomförs några affärstransaktioner genom firman. I det fall [REDACTED] har för avsikt att överföra verksamheten från sitt aktiebolag till den enskilda firman kommer affärstransaktionerna vara att jämföra med de som idag fortgår i aktiebolaget. Kommunen har tidigare avslagit aktiebolagets ansökan om att få bedriva hemtjänst med anledningen av att aktiebolaget inte uppfyller kraven för ekonomisk och finansiell ställning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Vad som kan prövas i målet

[REDACTED] yrkande om att kommunen ska ersätta henne för skada som uppkommit utgör en skadeståndstalan och kan inte prövas av förvaltningsrätten utan ska väckas i allmän domstol (se 10 kap. 5 § LOV).

Grund för uteslutning

Kommunen har uteslutit [REDACTED] från upphandlingen och framför att hon har begått väsentligt avtalsbrott i yrkesövningen. En

upphandlande myndighet har möjlighet att utesluta en sökande som enligt lagakraftvunnen dom blivit dömd för brott som avser yrkesövningen. Den dom som kommunen hänvisar till är däremot en tvistemålsdom och gäller en skadeståndstalan mellan [REDACTED] bolag [REDACTED] och Svalövs kommun. I domskälen framgår att [REDACTED] gjort sig skyldig till väsentligt avtalsbrott men enligt domslutet ogillades hennes talan. Det framgår alltså inte att hon är dömd för avtalsbrott. Det var därför inte rätt av kommunen att utesluta [REDACTED] eftersom det inte rör sig om en lagakraftvunnen dom där sökande blivit dömd för brott som avser yrkesövningen (se 7 kap. 1 § punkten 3 LOV).

Krav för att bli godkänd utförare

Kommunen anser även att [REDACTED] inte uppfyller kraven på ekonomisk stabilitet och finansiell ställning för att godkännas som utförare. Enligt kommunens förfrågningsunderlag ska utföraren ha sådan ekonomisk stabilitet och finansiell ställning att uppdraget kan genomföras utan risk för störningar på grund av ekonomiska problem. Kommunen kommer inhämta och bedöma utförarens kreditvärdighet, s.k. rating. Utifrån hur kravet i förfrågningsunderlaget är utformat får det anses innebära att kommunen har möjlighet att utöver kreditvärdighet även beakta andra ekonomiska och finansiella faktorer som kan vara av betydelse för prövningen.

Det framgår att [REDACTED] uppfyller kravet på rating och att hon har hög kreditvärdighet. Det finns däremot inga anställda i hennes enskilda firma, som är tänkt att vara utföraren av hemtjänsten. Det framgår inte heller att [REDACTED] i sin ansökan har åberopat andra företags kapacitet till hjälp för utförandet. Hon har i yttrande uppgett att hon har möjlighet att använda sig av anställda i sitt aktiebolag. Hon har dock inte visat på något åtagande från det aktiebolaget eller på annat sätt visat att hon kommer förfoga över nödvändiga resurser när ett eventuellt kontrakt ska fullgöras (se 5 kap. 2 § LOV). [REDACTED] uppfyller därmed inte kravet på

ekonomisk stabilitet och finansiell ställning, och därmed inte de krav som kommunen angett i förfrågningsunderlaget. Det var därmed rätt av kommunen att inte godkänna [REDACTED] som utförare av hemtjänst (se 8 kap. 1 § LOV). Ansökan om rättelse ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Avgörandet kan överklagas. Information om detta finns i bilaga 1 (FR-03).

Tova Wetterö

Förvaltningsrättsfiskalen Tova Wetterö har avgjort målet. Förvaltningsrättsnotarien Lina Silén har varit föredragande.



Hur man överklagar

FR-03

Vill du att beslutet ska ändras i någon del kan du överklaga. Här får du veta hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som du fick del av det skriftliga beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För part som företräder det allmänna (till exempel myndigheter) räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om du exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Så här gör du

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför du tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring du vill ha och varför du tycker att kammarrätten ska

ta upp ditt överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).

3. Tala om vilka bevis du vill hänvisa till. Förklara vad du vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå dig: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om du har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten. Du hittar adressen i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har du tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om du *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt du vill föra fram.

Vill du veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om du har frågor. Adress och telefonnummer hittar du på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.