

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I VÄXJÖ****DOM**  
2015-02-12  
Meddelad i  
VäxjöMål nr  
4305-14**SÖKANDE**Marlenas Hemservice, 640426-2203  
Skogsby 115  
386 93 FärjestadenOmbud: Berne Gustavsson  
Stora Rör  
Stora Rörsvägen 57  
386 95 Färjestaden**MOTPART**Mörbylånga kommun  
386 80 Mörbylånga**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Marlenas Hemservices ansökan om rättelse.

**YRKANDEN M.M.**

Mörbylånga kommun (kommunen) beslutade den 24 november 2014 att avslå Marlenas Hemservices ansökan om att bli godkänd som leverantör av hemtjänstinsatser enligt LOV. Som skäl för beslutet angavs följande. Vid en avstämning mellan de kompetenskrav som finns i förfrågningsunderlaget och den kompetens som Marlenas Hemservice har redovisat kan kommunen konstatera att kriterierna i förfrågningsunderlaget inte är uppfyllda.

Marlenas Hemservice ansöker om rättelse och yrkar att företaget ska godkännas som leverantör samt anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget är för komplext och kontraproduktivt om kommunen vill få några privata utförare av hemtjänsten. I förfrågningsunderlaget uppställs krav på att utföraren ska lämna in 20 bilagor tillsammans med ansökan. Att bolagshandlingar, försäkringar och betyg begärs in är naturligt men att begära in nio skriftliga kvalitetsrutiner avskräcker säkert många småföretag som inte har tillräckliga administrativa resurser. Dessutom ska verksamhetsberättelse, patientsäkerhetsberättelse m.m. lämnas in årligen vilket säkert inte är något problem för större vårdbolag men tungt för småföretag. I förfrågningsunderlaget och vid kontakt med handläggare har framkommit att den verksamhetsansvariges formella utbildning och kunskaper givits en avgörande betydelse. Detta hindrar många kompetenta personer att starta denna verksamhet. Marlenas Hemservices ansökan är komplett och uppfyller kraven med undantag för de nio kvalitetsrutinerna. Marlena Kadlubowska har mer än tio års erfarenhet av att arbeta med hemtjänst och personlig omvårdnad. Hon har en lång och dokumenterad erfarenhet som personlig assistent och har haft ett sex år långt uppdrag som personlig assistent till en kvinna som behövde fullständig omvårdnad. Hon har vidare ett stort antal äldre kunder som fått stort förtroende för henne och har hemtjänst inom kommunens försorg. Hon är medlem i en företagarförening, har samarbete med bank och redovisningsföretag och talar flera språk. Anledningen till att Marlenas

Hemservice inte har godkänts som leverantör verkar vara att Marlena Kadlubowska saknar rätt högskoleutbildning och att hon har utländsk bakgrund. Berne Gustavsson har uppgett att han är beredd att gå in som verksamhetsansvarig och hans CV bifogas.

Kommunen vidhåller sitt beslut.

## SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

### *Tillämpliga bestämmelser*

Av 1 kap. 2 § LOV följer 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. 2 § LOV följer 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.

I förarbetena till LOV anges att de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna om likabehandling, icke-diskriminering, öppenhet, ömsesidigt erkännande och proportionalitet gäller i valfrihetssystemet. Kravet på *lika-behandling* och *icke-diskriminering* medför att alla ansökningar från leverantörer om att få delta i valfrihetssystemet ska behandlas lika i alla skeenden av förfarandet. Alla leverantörer ska således ges så lika förutsättningar

som möjligt och faktorer som nationalitet eller etableringsort ska inte spela någon roll. *Proportionalitetsprincipen* förutsätter att alla krav som ställs i förfrågningsunderlaget ska vara rimliga i förhållande till de mål som eftersträvas. Tjänstens art och omfattning kan variera från ett valfritetssystem till ett annat och därför bör även kraven som ställs variera. Enligt regeringens mening bör högre krav kunna ställas avseende t.ex. ekonomisk kapacitet och omvårdnadskompetens på en leverantör som tillhandahåller ett särskilt boende än på en som tillhandahåller vissa hemtjänstinsatser. Principen om *öppenhet* innebär en skyldighet att offentliggöra en inbjudan att lämna ansökningar och att uppgifter som gäller valfritetssystemet är offentliga (prop. 2008/09:29 s 61 f.)

En leverantör som erhållit ett negativt beslut av den upphandlande myndigheten kan på nytt ansöka om att bli godkänd som leverantör i det aktuella valfritetssystemet (a. prop. s. 105).

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

Förvaltningsrättens prövning består i en bedömning av huruvida sökanden uppfyller kraven som ställs i förfrågningsunderlaget. Om domstolen finner att sökanden uppfyller ställda krav eller att den upphandlande myndigheten har ställt krav som står i strid med de grundläggande principerna i LOV ska domstolen besluta om rättelse.

Av punkten 3.4.1. i förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Utföraren av tjänster ska ha tillgång till verksamhetsansvarig med minst högskoleutbildning inom social omsorg eller annat som kommunen finner likvärdigt och minst två års erfarenhet inom verksamhetsområdet. Verksamhetsansvarigs utbildning styrks med betygskopia. Dessutom ska meritförteckning finnas samt namn och telefonnummer till minst två personer som kan bekräfta uppgifterna och bistå med referenser.

Av Marlenas Hemservices ansökan framgår att Marlena Kadlubowska är kontaktperson på företaget. Av ansökan framkommer inte annat än att det också är hon som ska vara verksamhetsansvarig. Av Marlena Kadlubowskas CV framgår att hon har genomgått fyraårig gymnasieutbildning med inriktning på biologi och kemi. Hon har vidare viss utbildning inom restaurangbranschen. Sedan 2005 driver hon företaget Marlenas Hemservice för städning, personlig assistans och catering. Marlena Kadlubowska har emellertid inte kunnat visa att hon har någon högskoleutbildning inom social omsorg eller annan likvärdig utbildning genom att inkomma med betygskopior över denna. Förvaltningsrätten anser att kravet på utbildning i förfrågningsunderlaget framstår som rimligt och motiverat i förhållande till ändamålet. Det måste därför uppfyllas för att en ansökan ska kunna godkännas. Mot bakgrund av att Marlenas Hemservice inte har uppfyllt det ställda kompetenskravet och då förvaltningsrätten inte har funnit att kravet strider mot någon bestämmelse i LOV har kommunen således haft skäl att inte godkänna Marlenas Hemservice som leverantör av hemtjänstinsatser. Det föreligger därmed inte skäl att förordna om rättelse. Ansökan ska således avslås.

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

Sofia Lindvall

Föredragande: Victor Ericsson



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

**Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då Ni fick del av domen/beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.