



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2010-11-17
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
15744-10 E
Enhet 2:1

KLAGANDE

JAL Consult HB, 969724-9838
Timjansgatan 26
424 42 Angered

MOTPART

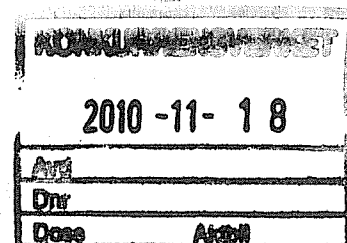
Mölnads kommun
Vård- och omsorgsnämnden
431 82 Mölndal

ÖVERKLAGAT BESLUT

Mölnads kommuns beslut den 4 augusti 2010, diariernr 113/08

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår JAL Consult HB:s ansökan om rättelse.

BAKGRUND

Vård- och omsorgsnämnden (nämnden) beslutade att inte godkänna JAL Consult HB:s (bolaget) ansökan om godkännande avseende utförande av hemtjänstinsatser i Mölndals stad. Som skäl för beslutet angavs att bolaget inte styrkt ställde krav på kompetens hos första linjens chef genom bifogat CV.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om rättelse av beslutet och anför bl.a. följande. Ansökan avser att bli leverantör i servicedelen där städning, tvätt och inköp ingår. Det kan inte anses nödvändigt att ha högskoleutbildning för att utföra dessa typer av tjänster. För de fall det hade varit fråga om vårdinsatser hade kravet på utbildning varit relevant. I fråga om rena servicetjänster torde detta krav vara helt ovidkommande. Det är troligtvis få städfirmor i regionen som uppfyller dessa krav. Genom att ställa krav på högskoleutbildning sällar man bort merparten av småföretagen, vilket är diskriminerande. Bolaget är därtill godkända leverantörer i Stenungsund och Partille.

Nämnden anser att ansökan ska avslås.

DOMSKÄL

Gällande bestämmelser m.m.

Av 1 kap. 2 § LOV framgår följande. 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.

Utredning

Av förfrågningsunderlaget från Mölndals stad av nu aktuella hemtjänstinsatser anges under kravspecifikationen att CV för personen som utför den dagliga ledningen av verksamheten ska bifogas. Under avsnitt 3.3 Krav på personal anges 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. Vård- och omsorgsnämnden har den 15 juni 2010 begärt kompletteringar från bolaget bl.a. avseende CV för personen som utför den dagliga ledningen av verksamheten. Bolaget har därefter kompletterat sin ansökan till vård- och omsorgsnämnden och bifogat ett CV rörande Tomi Alppiranta.

Av ingivet CV framgår att Tomi Alppiranta drivit företag sedan år 1989 och att han periodvis har haft många anställda. Det framgår vidare att han arbetat mycket med fastighetsskötsel åt bl.a. Göteborgs kommun.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Frågan är om bolaget har uppfyllt de krav som nämnden angivit i annonsen och förfrågningsunderlaget till utförare av hemtjänstinsatser samt om det uppställda kravet om angiven högskoleutbildning för den person som utövar den dagliga ledningen är proportionellt i förhållande till de tjänster som ska utföras.

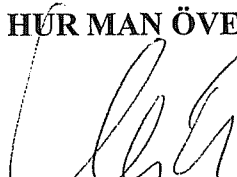
I förarbetena till LOV (prop. 2008/09:29 s.71 f) anføres bl.a. följande. Kravspecifikationerna ska vara proportionerliga och relevanta i förhållande till de mål som eftersträvas vilket följer av 1 kap 2 § LOV. Eftersom tjänsternas art och omfattning kan variera kan det inte av LOV framgå vilka krav som ska ställas. Kommuner och landsting får inte sätta upp 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. Det föreligger inte något hinder mot att olika kommunala ambitionsnivåer kan medföra en skillnad i kravspecifikationerna så länge kraven är i nivå med de nationella kraven i gällande rätt.

Kommunen är huvudman för socialtjänsten och även för de fall kommunen tecknar avtal med privata aktörer för att dessa ska utföra kommunens uppgifter så förblir den avtalade verksamheten en kommunal angelägenhet där kommunen bär huvudansvaret. Det är således den verksamhetsansvariga nämnden som bär ansvar för att all verksamhet bedrivs i enlighet med de mål och riktlinjer som kommunfullmäktige fastställt samt att de föreskrifter och lagkrav som gäller för verksamheten följs (prop. 2008/09:29 s.73).

Bolaget har inte gett in underlag som visar att bolaget uppfyller det specifika krav avseende utbildning som den upphandlade enheten ställt i förfrågningsunderlaget.

Hemtjänstinsatser är en insats som följer av kommunens ansvar gentemot kommuninvånare som av olika anledningar behöver hjälp och stöd i sin vardag. Dessa insatser omgärdas av en rad lagar och förordningar bl.a. för att förebygga att allvarliga missförhållanden uppstår men även för att klargöra den anmälningsskyldighet som enligt 14 kap. 2 § socialtjänstlagen åligger den som uppmärksammar missförhållanden. Mot denna bakgrund får kravet på angiven högskoleutbildning för den som utövar den dagliga ledningen av verksamheten, och således kontrollerar, den dagliga verksamheten anses vara rimligt, motiverat och proportionellt i förhållande till det som leverantörerna i valfrihetssystemet ska göra, d.v.s. utföra hemtjänstinsatser. På grund härav och då bolaget inte har visat att den som utövar den dagliga ledningen av verksamheten har efterfrågad utbildning har nämnden haft fog för att utesluta bolaget. Vad bolaget i övrigt anför föranleder ingen annan bedömning. Ansökan om rättelse ska således avslås.

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



Urban Karlsson

Föredragande har varit Carin Carlsson.



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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.