



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-04-26
Meddelad i Linköping

Mål nr
1701-17

KONKURRENSVERKET	
2017-04-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Edenia omsorg AB, 556830-5113
Snickaregatan 9
582 26 Linköping

MOTPART

Linköpings kommun, 212000-0449

Ombud: Advokat Katarina Ibold och bitr. jurist Nina Burman-Lundin
Advokatfirman Delphi
Box 465
581 05 Linköping

SAKEN

Rättelse m.m. enligt lagen (2008:962) om valfrihetssystem (LOV)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

1. Förvaltningsrätten avvisar skadeståndsyrkandet.
2. Förvaltningsrätten avslår ansökan om rättelse.

Dok.Id 284407

Postadress
Box 406

581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post: [forvaltningsratten@linkoping@dom.se](mailto:forvaltningsratten@linkoping.dom.se)
www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Linköpings kommun (Kommunen) tillämpar valfrihetssystem enligt LOV vad gäller hemtjänst. Den 16 februari 2017 har Kommunen beslutat att inte godkänna Edenia omsorg AB (Bolaget) som hemtjänstutförare enligt LOV.

Bolaget yrkar i ansökan om rättelse att Bolaget ska godkännas som hemtjänstutförare. Bolaget yrkar vidare ersättning från Kommunen för ekonomisk förlust, dvs. skadestånd.

Kommunen motsätter sig rättelse.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT**Bolaget**

Kommunen har vetat från början att Bolagets företrädare inte har erfarenhet av att driva hemtjänstföretag, men att företrädaren har arbetat med svärfadern som assistent och hjälpt många andra med besök till vårdcentralen och sjukhus. Bolagets företrädare har flera års erfarenhet av att driva företag. Vid möte med Kommunen upplystes om att Bolaget var nystartat och saknade referenser avseende uppdrag av motsvarande typ. Kommunen föreslog att Bolaget kunde ange referenser som känner till företrädarens andra företag och sätt att driva företag.

Bolagets arbetsledare saknar erfarenhet inom hemtjänst, men har många års erfarenhet inom vård och omsorg. Arbetsledaren har den kompetens som krävs, eftersom hon är intensivsjuksköterska.

Kommunen visste från början att Bolaget har kompetens, men saknar erfarenhet och därmed inte kan bli godkänt. Den långa handläggningstiden om tio månader har orsakat Bolaget ekonomisk skada.

Kommunen

Bolaget uppfyller inte kraven i 3.2 och 4.2.2 i förfrågningsunderlaget.

Utförare ska ha tillräcklig kompetens och erfarenhet för att kunna fullgöra uppdraget. Det framgår att Bolaget helt saknar erfarenhet av utförande av hemtjänst. Vidare avser Bolagets referenser inte uppdrag av motsvarande typ. Bolaget har därmed inte visat att det kan leverera utlovad kvalitet.

Den föreslagna arbetsledaren är legitimerad sjuksköterska med vidareutbildning i intensivvård. Arbetsledarens yrkesmässiga erfarenhet är inom landsting, främst slutenvård. Detta anses inte utgöra erfarenhet med hemtjänstliknande uppgifter. Den vård som bedrivs inom hemtjänsten baseras på ett helt annat regelverk än det arbetsledaren tidigare varit i kontakt med. Arbetsledaren har således inte den erfarenhet som krävs.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering

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).

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 (10 kap. 2 § LOV).

En upphandlande myndighet som inte följt bestämmelserna i denna lag ska ersätta sökanden för därigenom uppkommen skada. Skadeståndstalan som grundar sig på beslut enligt 8 kap. 1 § ska väckas inom ett år från det att den upphandlande myndigheten beslutat att inte godkänna sökanden. Talan om skadestånd ska väckas vid allmän domstol (10 kap. 5 § LOV).

Förfrågningsunderlag

I Ansökningsformulär anges bl.a. följande.

3.2 *Kompetenskrav*

Utförare ska ha tillräcklig kompetens och erfarenhet för att kunna fullgöra uppdraget, hemtjänst personlig omvårdnad respektive hemtjänst boservice. Kompetensen och erfarenheten avser även att driva företag. Nystartade företag ska ha skaffat sig kompetens om att driva företag genom utbildning eller på annat sätt.

Redogörelse som styrker att man har tillräcklig kompetens och erfarenhet för att kunna fullgöra uppdraget ska lämnas för företagets ledning och för personal.

Jag har jobbat med min svärfar som behövde mycket vård och var närstående till många andra personer på sjukhuset och hjälpte dem från hjärta utan ersättning på grund av att de inte kunde språket. Jag äger redan flera företag, men känner mig mer intresserad och tycker mycket om att jobba med och hjälpa andra människor speciellt de äldre, så jag kände att det var dags att starta ett omsorgsföretag och ägna mer tid åt dem.

Ansökan ska innehålla två referenser avseende uppdrag av motsvarande typ. Nystartade företag kan uppfylla kravet genom att lämna referenser för personer i ledande ställning.

Endast utförare som vid referenstagning visar att man kan leverera utlovad kvalitet kommer att bli godkänd.

Ange referent, arbetsplats, titel:
██████████ (sjuksköterska som jobbar tillsammans med mig)
██████████ (våra företags ekonomikonsult)

4.2.2 Arbetsledare/första linjens chef

Utföraren ska säkerställa att arbetsledare har lämplig utbildning och erfarenhet av liknande arbetsuppgifter.

Förvaltningsrättens bedömning

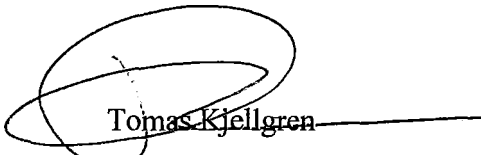
Förvaltningsrätten prövar inte fråga om skadestånd enligt 10 kap. 5 § LOV. Bolagets skadeståndsyrcande ska därför avvisas.

Kommunen har gjort bedömningen att Bolaget inte styrkt tillräcklig erfarenhet för att fullgöra uppdraget, att Bolagets referenser inte avser uppdrag av motsvarande typ och att Bolagets arbetsledare inte har erfarenhet av liknande arbetsuppgifter. Vad Bolaget har anfört ger inte förvaltningsrätten anledning att ifrågasätta Kommunens bedömning i dessa delar. Därmed brister Bolaget i uppfyllelse av obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget. Vid detta förhållande har Kommunen, som ska behandla leverantörer på ett likvärdigt sätt (jfr 1 kap. 2 § LOV), haft fog för att inte godkänna Bolaget.

Sammanfattningsvis är det inte visat att Kommen har brutit mot LOV, vilket är en förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D).



Tomas Kjellgren
Rådman

Föredragande: Carl Hultsberg



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.