

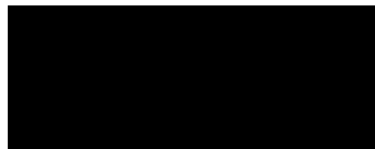


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

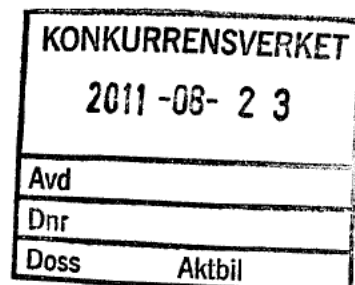
DOM
2011-08-19
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
2844-11
Enhet 16

KLAGANDE



Ombud: Ulla Hansson
Sjukgymnastförbundet
Box 3196
103 63 Stockholm



MOTPART

Stockholms läns landsting
Box 6913
102 39 Stockholm

ÖVERKLAGAT BESLUT

Stockholms läns landstings Hälso- och sjukvårdsnämnds förvaltning beslut
den 25 januari 2011 (delegationsbeslut)

SAKEN

Laglighetsprövning enligt kommunallagen

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår [redacted] överklagan.

Dok.Id 155364

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND M M

[REDACTED] som är sjukgymnast, inkom i november 2010 till Hälso- och sjukvårdsnämndens förvaltning med en anmälan om ersättningsetablering.

Vid sammanträde den 8 december 2010 beslutade Hälso- och sjukvårdsnämndens utskott Stockholms stad och Ekerö att under § 5 - i enlighet med det förslag som lämnats i ett tjänsteutlåtande av den 22 november 2010 - avslå [REDACTED] anmälan om ersättningsetablering.

Det sammanträdesprotokoll som fördes den 8 december 2010 justerades samma dag. Av ifylld blankett "Anslag/Bevis" framgick att protokollet ifråga hade anslagits den 8 december 2010 och att överklagandetiden utgick den 29 december 2010.

Den 20 december 2010 tillställde Hälso- och sjukvårdsnämndens förvaltning [REDACTED] ett meddelande, i vilket hon underrättades om att Hälso- och sjukvårdsnämndens utskott Stockholms stad och Ekerö vid sammanträde den 8 december 2010 hade beslutat att avslå hennes anmälan om ersättningsetablering. I beslutsmeddelandet angavs att motiveringen till avslagsbeslutet var följande.

För att kunna genomföra en ersättningsetablering krävs det enligt 5 a § lagen om ersättning för sjukgymnastik (LOS) att sjukgymnasten är verksam och har rätt till sjukgymnastikersättning enligt LOS. Vid granskning av ärendet har landstinget konstaterat att [REDACTED] på grund av sjukdom inte är verksam som sjukgymnast. Det finns därmed ingen möjlighet att inleda ett förfarande om ersättningsetablering så länge verksamheten inte bedrivs aktivt, d v s att hon fortlöpande tar emot patienter enligt LOS.

[REDACTED] rätt till sjukgymnastersättning är dock vilande enligt LOS under hennes sjukdomstid och så länge hon kan styrka detta genom läkarintyg.

I en den 18 januari 2011 till Hälso- och sjukvårdsnämndens förvaltning inkommen skrivelse begärde [REDACTED] genom ombud, omprövning av det beslut som hade fattats den 8 december 2010 och som hon fick kännedom om den 20 december 2010. I denna skrivelse uppgav ombudet

följande. [REDACTED] har fått avslag på sin anmälan om att få överlåta sin etablering enligt förfarandet om ersättningsetablering. Hon är fortfarande sjuk och har haft vikarie 100 % fram till den 30 september 2010. Därmed uppfyller [REDACTED] heltidskravet i 8 § LOS och har således en aktiv etablering. Det finns således inte något skäl som skulle kunna utgöra ett hinder i förfarandet. Hon begär därför att en omprövning sker snarast.

ÖVERKLAGAT BESLUT

Genom ett den 25 januari 2011 fattat beslut har Hälso- och sjukvårdsnämndens förvaltning, genom enhetschefen [REDACTED], beslutat att avskryva ärendet. Som motivering till detta beslut angav denne följande. Förvaltningen har återigen granskat de tillgängliga handlingarna och konstaterat att det inte har framkommit några nya omständigheter i ärendet. Därmed lämnas ärendet utan åtgärd.

YRKANDE M M

I en den 3 februari 2011 till Hälso- och sjukvårdsnämndens förvaltning inkommen skrivelse har [REDACTED] genom ombud, överklagat beslutet från 25 januari 2011. Ombudet har därvid yrkat att Stockholms läns landsting påbörjar förfarandet om ersättningsetablering enligt LOS såsom lagen anger, då [REDACTED] har en aktiv verksamhet som drivs med LOS. Som närmare motivering till överklagandet har ombudet angett bl a följande.

Den 8 oktober 2010 fick [REDACTED] avslag på sin förfrågan om fortsatt vikarie på sin sjukgymnastverksamhet i centrala Stockholm då Stockholms Läns Landsting, i sitt avslag på denna ansökan, inte fann det troligt att [REDACTED] har möjlighet att återgå till arbete. Då [REDACTED] har ett sjukdomstillstånd där möjligheten till återgång till arbete visserligen inte är omöjlig men kommer att ta lång tid beslutar hon sig istället för att säga upp sin rätt till ersättning och möjliggöra för en annan sjukgymnast att få ingå samverkansavtal med Landstinget med motsvarande villkor enligt 5 a § LOS.

Genom ett den 20 december 2010 daterat beslutsmeddelande underrättas [REDACTED] om att hennes anmälan om att inleda förfarandet om er-

sättningsetablering avslås med motiveringen att hon på grund av sjukdom inte är verksam och att det därmed inte finns möjligheter att inleda förfarandet om ersättningsetablering enligt 5 § LOS.

██████████ lämnade den 18 januari 2011 in en begäran om omprövning eftersom hon visserligen är förhindrad att arbeta på grund av sjukdom men har haft vikarie 100 %, godkänd av nämnda förvaltning hela tiden fram till den 30 september 2010, vilket innebär att hon har en aktiv verksamhet enligt 8 § LOS:

“En sjukgymnast anses som heltidsverksam om sjukgymnasten arbetar minst 35 timmar per vecka i genomsnitt eller har arbetat minst denna tid någon tolv månadersperiod under de senaste två åren.

Sjukgymnastikersättning lämnas även till en sjukgymnast som till följd av sjukdom, ledighet för vård av barn, förestående ålderspensionering, vidareutbildning eller forskning inom yrkesområdet, politiskt eller fackligt uppdrag eller av annat liknande skäl inte bedriver verksamhet på heltid”

Verksamheten bedrivs i centrala Stockholm och har så gjorts sedan år 2003. Begäran om omprövning avslogs den 25 januari 2011.

För att ██████████ skall ha rätt att överlåta sin verksamhet genom ersättningsetablering krävs enligt 5 a § LOS att hon alltiämt kan anses vara verksam med rätt till ersättning. Även om ██████████ verksamhet upprätthålls med hjälp av vikarie skall hon anses uppfylla nämnda rekvisit i 5 a § LOS som Stockholms Läns landsting åberopar i sitt beslut från den 20 december 2010.

I prop.2008/09:64 s 47 står under rubriken “Ersättningsetableringar bör tillåtas” följande:

“Att en läkare eller sjukgymnast får möjlighet att överlåta sin praktik innebär kontinuitet för patienterna. När läkaren eller sjukgymnasten slutar kan han eller hon erbjuda patienten att fortsätta hos den nyetablerade läkaren eller sjukgymnasten. Patienten kan på så sätt få ett smidigt byte av vårdgivare, kan fortsätta att gå till samma praktik som tidigare och behöver inte själv söka en ny vårdkontakt.”

Vidare står på samma sida ett stycke ner:

“Att ersättningsetablering idag inte tillåts kan även negativt påverka andra yrkesutövare än de som är direkt berörda. I de fall vårdgivarna driver gemensam praktik; s k gruppraktik, går oftast inte alla i pension samtidigt. Om inte landstinget väljer att ingå avtal med en ny vårdgivare får det till följd att färre personer ska bära de fasta kostnaderna för praktiken, vilket kan få till följd att mottagningen måste läggas ned.”

(██████████ verksamhet bedrivs just på en sådan gruppraktik)

De fördelar för patienterna som i nyssnämnda proposition lyfts fram som skäl för att tillåta ersättningsetableringar ger indikation om regeringens inställning till en generös tillämpning av reglerna om ersättningsetablering. Stockholms Läns Landsting tillstyrker ██████████ rätt till sjukgymnastikersättning enligt LOS men att denna ska vara vilande till dess hon

kan börja arbeta igen. Stockholms Läns Landsting lämnar i sitt beslut om avveckling inget lagstöd till varför [REDACTED] verksamhet i centrala Stockholm där ca 2 000 patientbehandlingar utförs varje år av [REDACTED] vikarier, skall upphöra.

SKÅL FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Enligt 10 kap. 8 § kommunallagen (KL) ska ett överklagat beslut upphävas om

1. det inte har tillkommit i laglig ordning,
2. beslutet hänför sig till något som inte är en angelägenhet för kommunen,
3. det organ som har fattat beslutet har överskridit sina befogenheter,
4. beslutet strider mot lag eller annan författning.

Enligt 5 a § LOS ska en sjukgymnast som är verksam med rätt till ersättning enligt denna lag och som avser att överlåta sin verksamhet anmäla till landstinget om han eller hon i samband härmed vill

1. – säga upp sin rätt till ersättning, och
2. – möjliggöra för annan sjukgymnast att få ingå samverkansavtal med landstinget med motsvarande villkor (ersättningsetablering).

I 8 § första stycket LOS anges att sjukgymnastikersättning endast lämnas till en sjukgymnast som senast ett år efter det att verksamheten påbörjades bedriver privat sjukgymnastisk verksamhet på heltid, om inte annat följer av andra stycket eller 10 §, samt att en sjukgymnast anses som heltidsverksam om sjukgymnasten arbetar minst 35 timmar per vecka i genomsnitt eller har arbetat minst denna tid någon tolv månadersperiod under de senaste två åren.

Vidare anges i 8 § andra stycket LOS bl a att sjukgymnastersättning även lämnas till en sjukgymnast som till följd av sjukdom inte bedriver verksamhet på heltid.

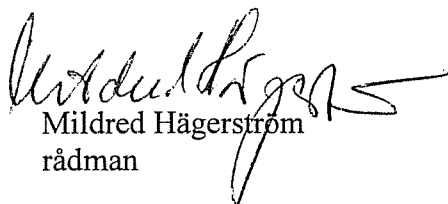
Av 10 § LOS framgår att om en sjukgymnast på grund av sjukdom är helt eller delvis förhindrad att bedriva verksamhet får en annan sjukgymnast som uppfyller villkoren i 7 och 9 §§ samma lag vikariera under frånvaron.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Förvaltningsrätten kan vid laglighetsprövning enligt KL endast pröva lagligheten av vad som omfattas av det överklagade beslutet, d v s enbart om beslutet strider mot något som anges i 10 kap. 8 § samma lag.

Beslutet den 25 januari 2011 skulle således ha varit olagligt om det stred mot någon av ovan angivna bestämmelser i LOS. Att så skulle vara fallet har, enligt förvaltningsrättens mening, emellertid inte framkommit i målet. Vad som angetts i överklagandeskrivelsen utgör inte skäl för att upphäva det överklagade beslutet med stöd av 10 kap. 8 § KL. Överklagandet ska därför avslås.

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


Mildred Hägerström
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.