



Til Socialudvalget

28-11-2013

Sagsnr.
2013-0255095

Orientering om Social-, Børne- og Integrationsministeriets svar samt Socialforvaltningens orientering om videre proces

Dokumentnr.
2013-0255095-5

Formålet med dette notat er, at orientere Socialudvalget om Social-, Børne- og Integrationsministeriets svar af 21. november 2013 til Socialforvaltningen angående fortolkning af bestemmelsen i servicelovens § 41 om merudgifter til børn og unge med handicap.

Sagsbehandler
Helle Mamsen

Kort historisk rids af sagen

I Socialministeriets decisionsskrivelse af 12. april 2010 for regnskabsåret 2008 modtog Socialforvaltningen kritik for praksis i forhold til bevilling af aflastning efter servicelovens paragraf 41. Denne fastholdt ministeriet i deres skrivelse af 9. marts 2011.

I november 2011 meddelte Socialforvaltningen under henvisning til juridisk responsum fra advokatfirmaet Horten det daværende Socialministerium, at forvaltningen ikke var enig i, at forvaltningen ikke var berettiget til refusion vedrørende de sager, hvor der var anvendt forvaltningens fortolkning af servicelovens § 41.

Den 28. juni 2013 udsender Ankestyrelsen en principafgørelse om fortolkningen af bestemmelserne om aflastning til børn med handicap. Principafgørelsen tager stilling til fortolkningen af praksis på området, herunder økonomien. Afgørelsen betyder, at forvaltningen fremover i alt overvejende del af sagerne skal tildele ydelsen efter andre bestemmelser efter serviceloven typisk § 44, som blandt andet henviser til servicelovens § 84 om afløsning og aflastning gældende på børneområdet. Denne paragraf er både ude statsrefusion og er en serviceudgift.

Den 21. november 2013 svarede Social-, Børne- og Integrationsministeriet tilbage på forvaltningens brev af 17. november 2011. Kopi af ministeriets svar af 21. november vedlægges til orientering.

Ministeriets tilbagemelding er ikke alene relevant for Københavns Kommune men ligeledes for landets øvrige kommuner. På den baggrund af 6-byerne i september måned drøftet problemstillingen.

Social-, Børne- og Integrationsministeriets svar af 21. november 2013
Social-, Børne- og Integrationsministerie har haft forelagt problemstillingen for Kammeradvokaten, der på baggrund af loven og dens forarbejder, administrative retningslinjer samt praksis

**Mål og Rammekontoret
for Voksne**

Bernstoffsgade 17, 4. sal

1592 København V

Mobil
2932 2284

E-mail
LW16@sof.kk.dk

EAN nummer
5798009683052

konkludere, at det er overvejende sandsynligt, at domstolene under en eventuel retssag vil nå frem til, at støtte efter servicelovens § 41 er subsidiær til støtte efter anden lovgivning. Samtidig konkluderer Kammeradvokaten, at det er mere tvivlsomt, hvorvidt § 41 er subsidiær til anden støtte efter serviceloven.

På den baggrund anerkender ministeriet, at der er uklarhed om retstilstanden, men fastholder hensynet bag synspunktet om § 41 subsidiaritet til servicelovens andre bestemmelser. Ministeriet vil på den baggrund ved given lejlighed præcisere dette i lovgivningen samt i vejledning for området.

På denne baggrund frafalder ministeriet deres krav rejst i decisionsskrivelsen vedrørende regnskabsåret 2008.

Kort resume af konklusionerne i Hortens vurderinger af 28. november 2013

Socialforvaltningen har bedt Advokatfirmaet Horten om at vurdere betydningen af brevet fra Social-, Børne- og Integrationsministeriet og samtidig vurdere, hvordan kommunen ud fra en juridisk vurdering kan indrette sin praksis i forhold til anvendelse af § 41 som hjemmelsgrundlag og om, i hvilket omfang kommunen fortsat risikerer at blive stillet over for et tilbagebetalingskrav i denne sammenhæng. Horten anbefaler i notat, at kommunen fastholder sin tidligere tilkendegivne retsopfattelse både i forhold til at fastholde sin praksis og i forhold til at få KL til at gøre et DUT krav gældende ved en eventuel lovmæssig tilpasning. Dette gør Horten bl.a. med udgangspunkt i følgende:

- at ministeriet medgiver, at der kan være tvivl om retstilstanden,
- at ministeriet fastholder hensynet bag synspunktet om § 41's subsidiaritet,
- at ministeriet ved given lejlighed vil præcisere dette i lovgivningen og vejledningen på området,
- at der for så vidt angår spørgsmålet om anvendelsen af § 41 i sager om børn med respirationsinsufficiens har været særlig uklarhed om retstilstanden på grund af en uklar vejledningstekst, og
- at ministeriet på den baggrund frafalder kravet mod Københavns Kommune om berigtigelse, som fremgår af decisionsskrivelsen af 9. marts 2011,

På denne baggrund er det Hortens vurdering, at det desværre ikke kan udelukkes, at ministeriet har lagt en urigtig retsopfattelse til grund for sin vurdering af sagen.

Det er endvidere Hortens vurdering, at det vil være relevant for KL at blive orienteret om Socialministeriets udmelding, både af hensyn til KL's eventuelle kommunikation i forhold til landets øvrige kommuner, af hensyn til KL's eventuelle kontakt til Ankestyrelsen med henblik på styrelsens mulige fremsættelse af supplerende bemærkninger til styrelsens principafgørelse af 23. maj 2013 og for at kunne gøre et DUT-krav gældende.

Vurdering fra Deloitte

Revisionsfirmaet Deloitte har overfor Socialforvaltningen tilkendegivet at være enig i Socialforvaltningens vurdering af, at der med ministeriets skrivelse af 21. november 2013 er gjort op med risikoen for at blive mødt med krav om berigtigelse af statsrefusion som følge af den tvivl, der har været i forhold til fortolkningen af bestemmelserne i servicelovens § 41 og § 44, jf. § 84, herunder subsidiariteten i § 41.

Socialforvaltningens vil foretage sig følgende i det videre forløb

Socialforvaltningen vil foretage sig følgende:

- Den nuværende praksis i Handicapcentret for bevilling af merudgifter vil ikke blive ændret på baggrund af Ankestyrelsens principafgørelse henset til dels svaret fra ministeriet og den usikkerhed, der hersker omkring fortolkningen af området og dels grundet den manglende juridiske argumentation, som Ankestyrelsen støtter deres fortolkning på.
- Socialforvaltningen vil afvente de kommende tiltag om ny lovgivning og vejledning fra Social-, Børne- og Integrationsministeriet.
- Socialforvaltningen vil orientere 6-by kommunerne om Social-, Børne- og Integrationsministeriets svar af 21. november 2013.
- Socialforvaltningen vil sammen med de øvrige 6-byer orientere KL om Social-, Børne- og Integrationsministeriets svar af 21. november 2013 med henblik på KL's eventuelle kontakt til Ankestyrelsen med henblik på styrelsens mulige fremsættelse af supplerende bemærkninger til styrelsens principafgørelse af 23. maj 2013 og for at kunne gøre et DUT-krav gældende.