



**Oslo kommune
Bydel Gamle Oslo**

Avdeling helse- og omsorg

Fylkesmannen i Oslo og Akershus
Helseavdelingen
Postboks 8111 Dep.
0032 OSLO

**Unntatt offentlighet
jf. Offentlighetsloven § 13.1**

Dato: 29.12.2017

Deres ref:
179251

Vår ref (saksnr):
1884386

Saksbehållende
tlf.: 23 43 11 00

Arkivkode:

**KLAGESAK - AVSLAG PÅ SØKNAD OM HELSE- OG
OMSORGSTJENESTER**

SAKEN GJELDER KLADE PÅ AVSLAG PÅ brukerstyrt personlig assistanse

SAKSFORLØP

02.06.2017 søkte Tore Græsdal om brukerstyrt personlig assistanse. Det var lagt ved et eget vedlegg til søknaden hvor den ble begrunnet. Begrunnelsen var – ikke ordrett sitert eller fullstendig gjengitt: Det opplyses at han har en sykdom som heter limb girdle muskeldystrofi type 2. Han bruker rullestol til avlastning. Det opplyses videre at han har flyttet til vår bydel i mai 2017, og fikk beskjed om at han måtte søker på nytt til vår bydel. Se vedlegg 3.

Søknaden ble behandlet av Søknadskontor helse og omsorg i Bydel Gamle Oslo som fattet vedtak om avslag på dette den 07.08.17. Se vedlegg 6B.

Begrunnelsen for dette var:

Personer under 67 år med langvarig og stort behov for personlig assistanse etter helse - og omsorgstjenesteloven § 3-2 første ledd nr. 6 bokstav b har rett til å få slike tjenester organisert som brukerstyrt personlig assistanse. Rettigheten omfatter ikke tjenester som krever flere enn en tjenesteyter til stede eller nattjenester, med mindre brukeren kontinuerlig har behov for slike tjenester.

Med langvarig behov menes behov utover to år. Med stort behov menes et tjenestebehov på minst 32 timer pr. uke. Brukere med tjenestebehov på minst 25 timer pr. uke har likevel rett til å få tjenester organisert som brukerstyrt personlig assistanse, med mindre kommunen kan dokumentere at slik organisering vil medføre vesentlig økt kostnad for kommunen.

Bydel Gamle Oslo
Søknadskontor helse og omsorg

Adresse:
Postadresse:
Postboks 9406 Grønland
0135 OSLO
Besøksadresse:
Kjolberggata 31 C

Sentralbord Oslo kommune: 02180
Telefon: 23 43 14 28 Bank: 1315.01.00482
Telefaks: 23 43 12 01 Org.nr: 974778742

E-post: postmottak@bgo.oslo.kommune.no

Tjenesten BPA er en kombinasjon av de to tjenestene praktisk bistand av personlig- og praktisk art samt støttekontakt. Du er selvstendig i de fleste gjøremål og opplyser om at det ikke er behov for tjenester som faller innunder praktisk bistand av personlig art, men at det kun søkes om bistand til rengjøring, innkjøp, matlaging, barnepass og andre mindre praktiske gjøremål i og utenfor hjemmet, som å henge opp bilder, plukke opp ting fra gulvet og gjøre mindre ærender ute. Dette for å ta din del av oppgavene i husholdningen, men også for å gi din kone noe avlastning.

Du uttrykker et bistandsbehov på 32 timer per uke. Bydelen betviler ikke at du har et bistandsbehov, men det er allikevel vurdert at ditt beskrevne bistandsbehov ikke tilsvarer et omfang på 32 timer per uke, og at det bistandsbehovet som foreligger kan dekkes av andre tjenester. Ditt bistandsbehov faller således utenfor rettighetsfestningen etter helse - og omsorgstjenesteloven § 3-2 første ledd nr. 6 bokstav b og pasient- og brukerrettighetsloven § 2-1d.

Det er vurdert at oppgaver som faller innunder praktisk bistand i hjemmet, samt mindre ærender utenfor hjemmet, kan dekkes av tjenesten praktisk bistand. Bydelen har innvilget vedtak på dette. Vedtaket innebærer ikke bistand til barnepass, da dette ikke er å regne som en nødvendig helse- og omsorgstjeneste, og er således ikke en oppgave som skal utføres av bydelen. Videre er du informert om muligheten til å benytte deg av frivillige tilbud som Ungdomsbasen, Besøkstjenesten og Frivillighetssentralen.

Du er informert om muligheten til å benytte handletjenester for innkjøp av matvarer. Bydelen vurderer at ditt bistandsbehov blir forsvarlig ivaretatt av innvilget tjeneste. Dette sees i sammenheng med at du også har innvilget TT-kort. På bakgrunn av denne vurderingen avslås søkeren og brukerstyrt personlig assistanse.

Saksgangen for øvrig er som følger:

I forkant av at bruker flyttet til vår bydel hadde han løpende vedtak om praktisk bistand for perioden 01.01.17-31.12.17 med 1 time og 30 minutter hver annen uke. **Se vedlegg 1.**

Bydel Søndre Nordstrand skrev brev til bruker den 10.05.17 om at tjenesten om praktisk bistand blir avsluttet da de har fått melding om at han flytter til en annen bydel. **Se vedlegg 2.**

I forkant av at vi fattet vedtak om avslag på brukerstyrt personlig assistanse, sendte vi to forvaltningsmeldinger om foreløpig svar, henholdsvis den 09.06.17 og 05.07.17, **se vedlegg 4 og 5.**

Den 07.08.17 fattet søkeren vårt vedtak om innvilget praktisk bistand med 2 timer annenhver uke for perioden 07.08.17-07.02.18. **Se vedlegg 6A.**

Bruker klaget på vedtaket vårt om avslag på brukerstyrt personlig assistanse den 31.08.17. **Se vedlegg 7.**

18.09.17 sendte vi brev med foreløpig svar i klagesak bpa. **Se vedlegg 8.**

Vi sendte ny forvaltningsmelding 20.10.17. **Se vedlegg 9.**

Bruker sendte brev med tilleggsopplysninger og forespørsel om ekspressbehandling av klagesak den 15.11.17, mottatt 17.11.17. Det var vedlagt legeerklæring til forespørseen. Se vedlegg 10.

Vi sendte brev tilbake med svar angående forespørseen den 20.11.17. Se vedlegg 11.
Bydelen sendte brev med nye satser for egenbetaling i desember 2017. Se vedlegg 12.

Journalutskrift fra 10.05.17-14.12.17 er vedlagt. Se vedlegg 13.

Vi sendte nytt brev om klagesaksbehandlingstid også hos Fylkesmannen den 15.12.17. Se vedlegg 14.

BAKGRUNNSOPPLYSNINGER/FAKTA

Saksopplysningene er hentet fra tidligere saksopplysninger, legeerklæring som bekrefter diagnose og hvordan sykdommen utarter seg, samtale med han på hjemmebesøket den 22.06.17, videre fullstendig journal pr. dags dato, og klagen som er innkommet, samt tilleggsopplysninger sendt i saken med vedlagt legeerklæring.

Aktuell situasjon - bakgrunn, bolig-, helse- og sosiale forhold, hjelpe tiltak:

Brukern/klager er en mann på 38 år som bor sammen med sin kone og deres felles sønn på 9 måneder. Hans kone er i fødselspermisjon. De flyttet fra bydel Søndre Nordstrand til Gamle Oslo for å komme til et bedre egnet kollektivtilbud. Han jobber 100 % (full stilling) i [REDACTED] direktoratet, med brukskvalitet og universell utforming på nett. Jobben er dataorientert. Han har opplyst å være gradert sykemeldt.. Han ønsker å fortsette å jobbe så lenge det lar seg gjøre. Græsdal opplyser å ha et nettverk av venner og familie. Det fremkommer i saken at han har opplyst at han og hans kone nå venter et nytt barn. Han har gjennomgått utredning mtp akutt hjerteinfarkt i legeerklæring av 15.11.17, vedlegg 10.

Helseforhold/Diagnose:

Limb girdle muskeldystrofi type 2.

Dette er en sjeldent genetisk muskelsykdom som gir en progressiv svekkelse av musklene, særlig i musklene over skulderbuen og overarmene i tillegg til hoftepartiet og lårene. Dette medfører at han har problemer med å løfte armene og å løfte bena. Diagnosen er progredierende og han får stadig redusert muskelkraft. Det opplyses om at musklene er svekket og at den eneste grunnen til at han står oppreist, er at skjelettet holder han oppe. Han unngår å gjøre enkelte gjøremål for å spare på de krefte han har. Anstrengelser kan føre til akselerasjon i muskelsvekkelsen og nedbrutte muskler kan ikke gjenopprettes.

Medisiner:

Administrerer selv ved behov.

Pårørendes bistand:

Klager mottar bistand av samboer til enkle gjøremål som å plukke opp ting, løfte ned ting og liknende. Videre tar hun et stort ansvar i hjemmet for ivaretakelse av deres sønn og oppgaver som tilhører husholdningen.

Andre hjelpetiltak:

- TT- kort
- parkeringsbevis
- det er søkt om spesialtilpasset bil hos NAV – uklart om dette er innvilget pr. t.
- det er innvilget praktisk bistand til oppgaver i hjemmet

Funksjonsnivå:

Muskelsykdommen gir klager utfordringer når det gjelder å bøye seg, reise seg opp fra sittende stilling, gå i trapper og lignende fysiske utøvelser. Den gir ikke utslag ved gange på flate gulv. Han opplyser om at han kan gå, men det er en forutsetning at underlaget er helt flatt og stabilt. Klager kan ikke gå over dørstokker, holde balansen på ujevnt underlag eller gå i trapper. Ved forflytning utendørs benyttes stokk eller rullestol.

Det beskrives at han ikke klarer å løfte ting som er tyngre enn 4 kg, og klarer heller ikke å ha vekt utenfor kroppen uten å måtte støtte seg til noe. Eksempelvis kan han ikke løfte barnet ditt, men han kunne ha det hengende i bæresele på kroppen når barnet var mindre/baby.

Han kan ikke bøye seg ned, eller strekke seg opp for å hente ting som er i en annen høyde. Det oppleves som tungt å vaske hendene, for tyngden av egne hender gjør at han faller fremover. Det er vanskelig å få snudd seg i sengen da han ikke klarer å løfte hofteiene. Dette er bare noen eksempler som beskriver de utfordringene klager har.

De overnevnte utfordringer gjør at klager trenger bistand til flere mindre gjøremål, herunder gjøremål i forbindelse med pass av barn og oppgaver knyttet til husholdningen. Han er selvhjulpen ved ivaretakelse av egenomsorg og ønsker ingen bistand til dette.

Din samboer har alt ansvar for barnet på natt, da han selv ikke klarer å komme seg opp av sengen fort nok. Videre har hun alt ansvar for barnet, mens klager er på arbeid på dagtid. Det søkes om BPA etter at han er tilbake fra jobb slik at en assistent kan hjelpe han med sin del av husarbeidet, barnepass og middagsforberedelser mens samboer kan hvile. Videre er det behov for noe bistand ved innkjøp, da han ikke kan løfte tunge varer eller strekke seg/bøye seg etter de. Det ønskes også bistand i helgene til det samme som på hverdagene. Det er behov for bistand til praktiske oppgaver i hjemmet. Herunder rengjøring, klesvask, rydding og noe matlaging. Samboer skal ta ansvar for halvparten av husholdningen.

Andre opplysninger:

Det er innvilget tjenesten praktisk bistand til rengjøring. Den innvilgede tiden kan eventuelt benyttes til ærender utenfor hjemmet ved behov.

Søkerens vurdering av hvilke tjenester som er best egnet:

Ønsker BPA 4 timer hver dag, mandag til fredag og 6 timer hver dag lørdag og søndag.
Totalt 32 timer per uke.

KLAGE

31.08.17, mottok vi klage på vedtak om avslag på bpa. Se vedlegg 7, nevnt ovenfor.

Begrunnelsen søker oppga var: (ikke ordrett sitert eller fullstendig gjengitt)

Han sier først at han klager på avslag på søknad for å kunne fylle sin rolle som pappa og ektemann. Han anfører at han tror avslaget bygger på en misforståelse. Det er feil at han søker om barnepass. Han ber om hjelp til å fylle rollen som far og dagliglivets gjøremål som følger av dette. Å være far er mye mer enn å være barnepasser. Mange ting kan han gjøre fra rullestolen, men han trenger hjelp til å løfte barnet, gulvet, sengen, lekegrinden og vippetolen osv. så han kan knytte disse båndene. Når kona må gjøre ørpend utenfor hjemmet må han være hos barnet. Han er da ikke bare låst til rullestolen, men kan ikke engang justere sitteposisjon, komme seg på toalettet eller spise mat da han ikke greier å forflytte barnet. Han er redusert til et levende stativ for barnet når mor ikke der, der barnet har det bra kun om det mett, opplagt og har ren bleie.

Han klarer å løfte barnet noen minutter om han må, men han må fordele energien til jobb, fritid og barn. Alt han foretar seg forbruker muligheten til å gjøre andre ting. Han refererer videre til rettskilder som skal tilsi at hjelp til barn og samvær med familie er en del av de oppgavene som dekkes av bpa, og at han får 32 timer pr. uke til dette. Han anfører at pappapermisjon vil være umulig å gjennomføre uten hjelp. Dette er diskriminerende om han ikke skulle få muligheten til det. Et hjem der mor jobber fullt mens far ser på er en stor belastning på ekteskapet og stor fare for fremtidig skilsmisses. Oddsen går dermed i favør av at lille [REDACTED] blir skilsissebarn og må dra på lørdagsbesøk hos den ensomme pappaen i rullestol.

Han anfører også hjelp til av og påkledning når han er på trening hos fysioterapeut/bassengtrening da ville han hatt større utbytte av treningen. Han har behov for hjelp til toalettbesøk utenfor hjemmet da Hc toalett hjelper lite da de krever armstyrke. Han vil ha bistand ved sosiale aktiviteter som faglig påfyll utenfor arbeidstid med aktuelle arrangementer, gå ut og ta en øl etter jobb osv. Det anføres at det er diskriminerende at vi ved å avslå bpa, ikke tillater han å være far. Han kan ikke ta halvparten av husarbeidet, går utover hans kone, og gjør han til en ikke-bidragende mann à la 1950. Vi fratar barnet retten til to gode foreldre, og sonnen fratas en fungerende far. Det henvises til FN sin barnekonvensjon og barnets beste. Konvensjonen går foran norsk lov. Det henvises til konvensjon om rettighetene til mennesker med nedsatt funksjonsevne og artikkel 23, respekt for hjemmet og familien.

Han søkte bpa fordi det er den mest velegnede og fleksible tjenesteformen for hans behov og at han med rett timeantall kan få et aktivt, likestilt og meningsfullt liv. Tjeneste om praktisk bistand er ikke noe. Han trenger bpa for å ivareta helsen sin og bremse utviklingen av sykdommen og være ektefelle og far. Han mener 32 timer vil være forsvarlig dekning.

Klagen innkom Bydel Gamle Oslo innen klagefristens utløp, og er således tatt til realitetsbehandling.

VURDERING OG KONKLUSJON

Saken er nå tatt opp til ny vurdering, men vi har ikke funnet grunnlag for å ta klagen til følge, og fastholder vårt vedtak om avslag på brukerstyrt personlig assistanse.

Søknadskontor helse og omsorg i Bydel Gamle Oslo har følgende vurdering i saken:

Vi mener for det første at klager uansett ikke er omfattet av rettighetsfestet bpa da han ikke har et langvarig og stort behov på minst 25 timer pr. uke/32 timer. Langvarig behov betyr minst to år. Bydelen plikter å ha bpa på vårt repertoar selv om man ikke fyller vilkårene for rettighetsfestet tjeneste, jfr. helse- og omsorgstjenesteloven § 3-8 jf. pasient- og brukerrettighetsloven § 2-1 a, andre ledd. Det er ikke noe rettskrav på bpa med hjemmel i sistnevnte tjeneste. Bydelen er av den oppfatning at de oppgavene vi er forpliktet til å yte, har vi fattet vedtak om i form av praktisk bistand med 2 timer annenhver uke. Barnet er nå 9 måneder, og er ikke i behov for å bli løftet og forflyttet på samme måte som da det var lite. Når barnet var mindre, var mor i permisjon. Hvordan de innretter sitt familieliv og deling av permisjon og oppgaver knyttet til oppfølging av barnet, må være opp til de som familie og finne best mulig løsninger for selv, med det faktum for øye at klager har en muskelsykdom. Bydelen er ikke forpliktet slik vi ser det, til å yte brukerstyrt personlig assistent til oppgaver knyttet til løft og forflytning av barnet. For så vidt gjelder han selv er han ikke bundet til rullestol inne, men kan forflytte seg selv. Assistent for oppgaver i arbeidsforhold dekkes ikke av bpa. Når det gjelder aktiviteter utenom jobb av sosiale ting, har han TT-kort i forhold til å komme seg til og fra slike aktiviteter. Vi kan ikke se at vårt avslag på bpa er i strid med noen konvensjoner. Klager fyller uansett ikke vilkårene for rettighetsfestet bpa og har ikke rettskrav på tjenesten, og vi mener han heller ikke fyller vilkårene for å få bpa etter § 3-8 i helse- og omsorgstjenesteloven da bistand til løft og forflytning av barnet ikke er innbefattet av personlig assistanse. Han har TT-kort og praktisk bistand til de oppgavene vi mener er nødvendige og som vi har plikt til å yte. Når permisjonstiden er over må barnet passes av andre, enten det nå er barnehage eller privat pass når foreldrene er på jobb. Før og etter jobb må de selv tilpasse hverdagen som foreldre, i forhold til at klager faktisk har en muskelsykdom og en del oppgaver han ikke fysisk klarer. Hans kone må i så måte ta sin del av husarbeid og praktiske oppgaver, slik som vi krever i alle andre type saker, og for så vidt gjelder pass og forflytning av barnet, må hun nok i praksis yte mer enn ham, men det er et forhold de imellom og ikke noe bydelen er forpliktet til å yte i form av brukerstyrt personlig assistent. Mener klager at han er i behov av mer utmålt tid med hensyn til praktisk bistand, kan han ta kontakt med vårt søknadskontor for å få dette vurdert.

Det bemerkes at saken i følge klager selv haster å få avgjort. Han er nå veiledet og informert om at klagesaken også hos Fylkesmannen i hovedregelen vil kunne ta flere måneder å ferdigbehandle. Det bes om at dere vurderer prioriteringen av denne saken opp i mot de andre sakene dere har til behandling. Vi beklager at vi selv har hatt lang saksbehandlingstid i denne saken, men bydelen har pr. nå 37 klagesaker som har vært til behandling, og har hatt store restanser, da jurist og undertegnede har ansvaret for å behandle alle klagesaker på vårt område.

Med dette som utgangspunkt overføres saken til Fylkesmannen i Oslo og Akershus til klagebehandling.

Med hilsen
Bydel Gamle Oslo
Avdeling helse- og omsorg



Katalin Simon
avdelingsdirektør



juridisk rådgiver

Vedlegg: 14

Kopi: Tore Græsdal, [REDACTED] 0655 OSLO