

Statsforvaltningens udtalelse til en borger

Dato: 30-08-2016

Tilsynet

Henvendelse vedrørende Aarhus Kommunes udmålingsprincipper i henhold til BPA-ordningen

Statsforvaltningen
Storetorv 10
6200 Aabenraa

Du har den 30. oktober 2014 på vegne af X rettet henvendelse til Statsforvaltningen, som i medfør af kommunestyrelseslovens § 47 fører tilsynet med kommunerne.

Sagsnummer.: 2014 - 190497

SAGSBEHANDLER:

Signe Pinnerup Mathiesen

Du har anmodet Statsforvaltningen om at tage stilling til Aarhus Kommunes udmåling af tilskud til Borgerstyret Personlig Assistance (BPA) efter lov om social service §§ 95 og 96.

Telefon: 7256 7000

EAN-Nr. 5798000362222

skriv til os via borger.dk

www.statsforvaltningen.dk

Resumé

Det er Statsforvaltningens opfattelse, at Aarhus Kommunes praksis for udmåling af tilskud i sager med borgerstyret personlig assistance ikke er i overensstemmelse med servicelovens § 96 og udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 1, idet det af bekendtgørelsens § 5, stk. 1, fremgår, at kommunens valgte udgangspunkt for udmålingen skal anvendes ved beregningen af alle de krævede elementer i udmåling til løn mv. Det er Statsforvaltningens opfattelse, at dette således også gælder for udmåling af aften-, nat- og weekendtillæg.

ÅBNINGS- OG TELEFONTIDER

findes på

www.statsforvaltningen.dk/kontakt

Statsforvaltningen har bedt Aarhus Kommune om inden to måneder at oplyse, hvad Statsforvaltningens udtalelse giver kommunen anledning til.

Statsforvaltningen skal beklage den meget lange sagsbehandlingstid.

Her følger en gennemgang af sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Statsforvaltningens opfattelse.

Sagens baggrund

Det fremgår af din henvendelse, at du ikke mener, at Aarhus Kommune

overholder § 5, stk. 1 i bekendtgørelsen om udmåling af borgerstyret personlig assistance efter serviceloven, hvorefter kommunen skal vælge en sammenlignelig gruppe som udmålingsgrundlag og som minimum følge det pågældende udgangspunkt på alle elementer af lønnen, herunder tidsbestemte tillæg.

Du har endvidere oplyst, at det korrekte udmålingsgrundlag bør være den branchespecifikke handicaphjælperoverenskomst, der omhandler ufaglærte privatansatte handicaphjælpere, men at Aarhus Kommune tilsyneladende har valgt SOSU overenskomsten (indgået mellem KL og FOA) som udmålingsgrundlag i overensstemmelse med KL's anbefaling i budgetvejledningen. På trods af at Aarhus Kommune angiveligt har valgt SOSU-overenskomstens løntrin for ufaglærte, følges dette udgangspunkt ikke i udmålingen af de tidsbestemte tillæg, der tillægges grundtimelønnen på visse ugedage og tidspunkter. Aarhus Kommune har anvendt selvvalgte lavere satser, og har reduceret antallet af tillæg i udmålingen.

Du har endvidere anført, at kommunens valg af takster for tidsbestemte tillæg stammer fra FOA's overenskomst for holddrift for tekniske servicemedarbejdere/ledere, buschauffører og maritimt personale, som hører under Teknik- og Servicesektoren, hvilket ikke er en sammenlignelig faggruppe i forhold til BPA-ordningen. På baggrund heraf mener du, at Aarhus Kommune konsekvent vælger shopping af de forkerte takster, som er lavere end de sammenlignelige overenskomstgrupperes takster, hvorved kommunen opnår en besparelse på et ikke ubetydeligt kronebeløb hver gang, der sker udmåling i forbindelse med en BPA-ordning.

Det fremgår af sagen samt af lønmagasin for kommunalt ansatte gældende fra 1. oktober 2013 til 1. oktober 2014, at løntaksterne for SOSU-overenskomsten for 2014 var følgende:

Grundtimeløn, trin 11, stedtillæg 2:	118,58 kr. pr. time
Tillæg kl. 17-22 alle dage:	28 % (33,20 kr.)
Tillæg kl. 23-06 alle dage:	31,5 % (37,35 kr.)
Tillæg lørdage kl. 11-24:	28 % (33,20 kr.)
Tillæg søn- og helligdage kl. 00-24:	50 % (59,29 kr.)

Det fremgår endvidere af det fremsendte bilag med timetakster gældende fra 1. januar 2014, at Aarhus Kommunes takster for grundtimeløn og tillæg fra 1. januar 2014 var følgende:

Normal timetakst, løntrin 11:	118,58 kr.
Forskudttidstillæg (mandag-fredag kl. 17-06):	25,80 kr.
Lørdagstillæg (lørdag kl. 11-17):	30,63 kr.
Weekentillæg (lørdag kl. 17-mandag kl. 06)	56,43 kr.

Aarhus Kommune har i kommunens redegørelse af 6. januar 2015 til Statsforvaltningen henvist til den tidligere Statsforvaltningen Midtjyllands udtalelse af 11. april 2011 vedrørende LOBPA's tidligere klage til den tidligere Statsforvaltningen Midtjylland vedrørende Aarhus Kommunes udmåling af tilskud til BPA (sagsnr. 2010-613/688). Aarhus Kommune har anført følgende:

"Det fremgår af udtalelsen, at Statsforvaltningen ikke ser grundlag for at antage, at de af Aarhus Kommune fastlagte regningslinjer for udmåling af tilskud til borgerstyret personlig

assistance efter servicelovens §§ 95-96 strider mod regler, hvis overholdelse Statsforvaltningen påser. Udtalelsen fra Statsforvaltningen er vedlagt denne redegørelse.

Aarhus Kommune har ikke siden udtalelsen fra Tilsynet ændret i sine principper for udmåling af tilskud til BPA, ligesom der ikke er sket ændringer i de regler, der efter serviceloven og den tilhørende udmålingsbekendtgørelse fastsætter rammerne for den kommunale udmåling af tilskud til BPA. Aarhus Kommune kan desuden ikke af det fremsendte materiale se, at LOBPA bringer nye væsentlige oplysninger til sagen.

Aarhus Kommune skal således med henvisning til tilsynsudtalelsen fastholde, at kommunens principper for udmåling af tilskud til BPA lever op til de gældende regler på området.”

Du har efterfølgende i brev af 3. februar 2015 til Statsforvaltningen blandt andet anført følgende:

(...)

”Tilsynets udtalelse af 11. april 2011 indeholder desværre en faktuel fejl, idet henvisningen til udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 3, som anvendes som hjemmelsgrundlag for at kommunalbestyrelsen i helt særlige tilfælde, kan få overladt et forholdsvis frit skøn med hensyn til tilskuddets udmåling, er forkert anvendt.

Bestemmelsen omhandler kun kommunalbestyrelsens mulighed for, i helt særlige tilfælde, at udmåle tilskud til ”rådighedstimer”. Bestemmelsen omhandler ikke mulighed for frit at skønne, hvordan man vil sammensætte tillæg mv. omtalt i udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 2. Bestemmelsen sigter alene til brugen af ”rådighedstillæg”.

(...)

”Det fremgår ret tydeligt, at der henvises til én overenskomst. Udgangspunktet er altså, at der ikke er krav om, at kommunen vælger én bestemt overenskomst. Kommunen kan frit vælge en overenskomst inden for en sammenlignelig gruppe, men når valget er faldet på den overenskomst, som kommunen vil udmåle efter, så skal alle lønelementer udmåles efter den valgte overenskomst. Det virker som om, at Aarhus Kommune har valgt ”Sosu-overenskomsten” indgået mellem KL og FOA.

Aarhus Kommune anfægter således ikke, at de ”shopper rundt i forskellige overenskomster”. Kommunen er blot i den vildfarelse, at det kan kommunen frit selv vælge. Desværre misforstod Tilsynet intentionen med udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 3, og endte med at konkludere, at Aarhus Kommune frit kunne skønne, hvilke forskellige overenskomster, som de ville sammensætte forskellige tillæg fra. Kommunen valgte ikke overraskende de overenskomstillæg, der ville være billigst for kommunen. Derved opnåede kommunen en ekstra – men uhjemlet – besparelse.”

(...)

Af Aarhus Kommunes udtalelse af 2. juni 2010 om udmåling af tilskud til Borgerstyret Personlig Assistance efter servicelovens § 96 i den tidligere Statsforvaltningen Midtjyllands sag (sagsnr. 2010-613/688 fremgår blandt andet:

(...)

”Der er ingen forpligtelse i lovgivningen til at følge nogen bestemt overenskomst – det er alene angivet, at der i fastlæggelsen af det kommunale serviceniveau skal tages udgangspunkt i forholdene for sammenlignelige grupper.

Serviceniveauet i Århus Kommune er således ikke fastlagt ud fra nogen specifik overenskomst, og serviceniveauet skal forstås som et kommunalt tilskud.

Århus Kommune har desuden ikke fået økonomisk kompensation i en størrelse, der kan imødekomme en udmåling svarende til forholdene for offentligt ansatte på det sociale og sundhedsmæssige område. Det ligger endvidere langt udenfor rækkevidde at imødekomme forventningerne i den overenskomst for handicaphjælpere, der er indgået på det private område mellem DI og FOA. Ingen af parterne i denne private overenskomst har ansvar for finansiering af overenskomsten, og udmålingen er som nævnt overladt til de enkelte kommuner.

Forud for fastlæggelsen af det kommunale serviceniveau i Århus, har der været en tæt kontakt til KL og til en række andre kommuner i landet. Det er indtrykket, at den nye lovgivning har medført generel utilfredshed i kommunerne over manglende klarhed samt et udgiftspres udover den økonomiske kompensation. Ikke mindst er der med lovgivningen rejst et forventningsniveau hos borgerne og hjælperne og dermed deres organisationer, som det ikke er muligt at indfri fuldt ud.

Vi må fastholde at have udfyldt lovgivningens rammer og intentioner indenfor den givne økonomiske kompensation og de økonomiske muligheder, der i øvrigt er givet i Århus Kommune”

Det fremgår af Aarhus Kommunes dagældende håndbog for ”Hjælperordningen i Aarhus” vedrørende ansættelse af handicaphjælpere.

”Vær opmærksom på, at der ikke er overenskomst for dine handicaphjælpere. Lønforholdene er fastlagt ud fra det kommunale serviceniveau for tilskud i BPA-ordninger/Hjælperordninger i Aarhus Kommune.”

Statsforvaltningens kompetence

Statsforvaltningen fører tilsyn med, at kommunerne overholder den lovgivning, der særligt gælder for offentlige myndigheder, jf. kommunestyrelseslovens § 48, stk. 1.

Det tilsyn, som Statsforvaltningen udøver over for en kommune, er et retligt tilsyn, der kun omfatter spørgsmål om, hvorvidt kommunen har tilsidesat det retsgrundlag, der særligt gælder for offentlige myndigheder. Statsforvaltningen kan ikke tage stilling til spørgsmålet vedrørende skønsudøvelsen, så længe skønnet udøves inden for de rammer, der følger af offentligretlig lovgivning og de offentligretlige retsgrundsætninger.

Statsforvaltningen kan udtale sig om lovligheden af kommunale dispositioner eller undladelser, jf. kommunestyrelseslovens § 50.

Retsgrundlag

Serviceovens §§ 95-96 har følgende ordlyd:

”§ 95. Hvis kommunalbestyrelsen ikke kan stille den nødvendige hjælp til rådighed for en person, der har behov for hjælp efter §§ 83 og 84, kan kommunalbestyrelsen i stedet udbetale et tilskud til hjælp, som den pågældende selv antager.

Stk. 2. En person med betydelig og varigt nedsat fysisk eller psykisk funktionsevne, der har behov for personlig hjælp og pleje og for støtte til løsning af nødvendige praktiske opgaver i hjemmet i mere end 20 timer ugentligt, kan vælge at få udbetalt et kontant tilskud til hjælp, som den pågældende selv antager.

Stk. 3. Kommunalbestyrelsen kan dog i særlige tilfælde beslutte, at hjælpen efter stk. 2 fortsat skal gives som naturalhjælp eller udbetales til en nærtstående person, som helt eller delvis passer den pågældende.

Stk. 4. Det er en betingelse for tilskud til ansættelse af hjælper efter stk. 1-3, at tilskudsmodtageren er i stand til at fungere som arbejdsleder for hjælperne. Det er desuden en betingelse, at tilskudsmodtageren kan fungere som arbejdsgiver for hjælperne, medmindre den pågældende indgår aftale med en nærstående, en forening eller en privat virksomhed om, at tilskuddet overføres til den nærstående, foreningen eller den private virksomhed, der herefter er arbejdsgiver for hjælperne. Arbejdsgiverbeføjelserne i forhold til hjælperne vedrørende spørgsmål om ansættelse og afskedigelse af hjælper varetages i så fald af den nærstående, foreningen eller den private virksomhed i samråd med den pågældende.

Stk. 5. I de situationer, hvor tilskudsmodtageren er arbejdsgiver, skal kommunalbestyrelsen tilbyde at varetage lønudbetalinger m.v.

§ 96. Kommunalbestyrelsen skal tilbyde borgerstyret personlig assistance. Borgerstyret personlig assistance ydes som tilskud til dækning af udgifter ved ansættelse af hjælper til pleje, overvågning og ledsagelse til borgere med betydelig og varigt nedsat fysisk eller psykisk funktionsevne, der har et behov, som gør det nødvendigt at yde denne ganske særlige støtte.

Stk. 2. Det er en betingelse for tilskud til ansættelse af hjælper efter stk. 1, at borgeren er i stand til at fungere som arbejdsleder for hjælperne. Det er desuden en betingelse, at borgeren kan fungere som arbejdsgiver for hjælperne, medmindre den pågældende indgår aftale med en nærstående, en forening eller en privat virksomhed om, at tilskuddet overføres til den nærstående, foreningen eller den private virksomhed, der herefter er arbejdsgiver for hjælperne. Arbejdsgiverbeføjelserne i forhold til hjælperne vedrørende spørgsmål om ansættelse og afskedigelse af hjælper varetages i så fald af den nærstående, foreningen eller den private virksomhed i samråd med den pågældende.

Stk. 3. Kommunalbestyrelsen kan tilbyde borgerstyret personlig assistance til borgere, der ikke er omfattet af personkredsen efter stk. 1, hvis kommunalbestyrelsen vurderer, at dette er den bedste mulighed for at sikre en helhedsorienteret og sammenhængende hjælp for borgeren.

Stk. 4. I de situationer, hvor borgeren eller en nærstående er arbejdsgiver, skal kommunalbestyrelsen tilbyde at varetage lønudbetaling m.v.”

§ 5 i bekendtgørelse om udmåling af tilskud til borgerstyret personlig assistance efter serviceloven har følgende ordlyd:

”§ 5. Kommunalbestyrelsen skal ved beregningen af tilskuddet foretage en konkret vurdering af borgerens behov, og herunder behov der kan medføre, at det er nødvendigt at ansætte hjælpere med særlige kvalifikationer herunder en særlig faglig baggrund. Ved udmålingen af tilskud til dækning af omkostninger til løn til hjælpere skal kommunalbestyrelsen ved beregningen af tilskuddet som minimum tage udgangspunkt i grundlønnen for sammenlignelige faggrupper, og kommunalbestyrelsen skal anvende samme udgangspunkt ved beregning af alle elementer af lønnen, jf. stk. 2.

Stk. 2. Ved udmålingen af tilskuddet til løn pr. time efter stk. 1 skal kommunalbestyrelsen sikre, at der ved beregningen sikres den nødvendige rummelighed i udmålingen og herunder tages højde for:

- 1) tidsbestemte tillæg,
- 2) stedbestede tillæg,
- 3) funktions- og kvalifikationstillæg m.v.,
- 4) arbejdsmarkedspension og
- 5) anciennitet.

Stk. 3. Ved udmåling af tilskud til løn efter stk. 2, kan der i helt særlige tilfælde udmåles tilskud til dækning af rådighedstimer til borgeren. Ved rådighedstimer forstås timer, hvor hjælperen er til stede, men hvor der kun undtagelsesvis udføres aktiviteter for borgeren, herunder i forbindelse med delt tjeneste eller ved et mere spredt hjælpebehov.

Stk. 4. Kommunalbestyrelsen skal dække omkostninger ved løn under sygdom til handicaphjælpere, der har mindst 8 ugers ansættelse som handicaphjælper og mindst 74 timers arbejde i denne periode, samt omkostninger til barnets 1. og 2. sygedag. Ved løn forstås løn inklusive fast påregnelige tillæg.

Stk. 5. Ved udmåling af tilskud efter stk. 2 og 3, skal der desuden tages højde for omkostninger til feriepenge, feriegodtgørelse og ferie m.v. efter ferieloven, ATP samt eventuelle andre lovpligtige bidrag.”

Af brev af 2. marts 2010 fra Socialministeriet til samtlige kommuner og regioner m.fl. vedrørende implementering af reglerne om borgerstyret personlig assistance (BPA) efter servicelovens §§ 95 og 96 om kontant tilskud til ansættelse af hjælpere fremgår følgende:

(...)

”Ved udmålingen af det kommunale tilskud til løn efter bekendtgørelsens § 5 skal kommunalbestyrelsen ved beregningen af tilskuddet som minimum tage udgangspunkt i lønnen for sammenlignelige faggrupper. Ministeriet er bekendt med, at en række kommuner her tager udgangspunkt i overenskomsten for social- og sundhedspersonale på det kommunale område ved udmåling af løn, diverse tillæg, anciennitet mv., i overensstemmelse med de vejledende retningslinjer, der er udstukket for BPA-ordningen.

Socialministeriet er dog samtidig blevet gjort bekendt med, at nogle kommuner tilsyneladende ikke anvender det samme grundlag, når en række øvrige pligtige elementer efter bekendtgørelsens § 5 skal udmåles. Det gælder fx i forhold til arbejdsmarkedspension eller løn under sygdom, hvor det er oplyst, at nogle kommuner anvender en anden praksis for

handicaphjælpernes optjening af disse rettigheder, end der eksisterer for de sammenlignelige faggrupper, som kommunalbestyrelsen i øvrigt har besluttet at anvende som udgangspunkt for fastsættelse af tilskuddet til borgeren. Denne praksis er efter Socialministeriets opfattelse ikke i overensstemmelse med intentionerne i regelsættet eller de vejledende retningslinjer på området.”

(..)

Af notat af 26. oktober 2010 om beregning af tilskud til borgerstyret personlig assistance (BPA) fra KL fremgår følgende af side 8 ff.:

(...)

”3.3. Udmåling af tilskud til løn, tillæg og pension til hjælpere

Når lønnen til hjælpere skal beregnes, skal kommunen som minimum tage udgangspunkt i grundlønnen for *sammenlignelige faggrupper*, jf. bekendtgørelsen om udmåling § 5. Praksis i langt de fleste kommuner har hidtil været, at der tages udgangspunkt i timelønnen for kommunalt ansat uddannet social- og sundhedspersonale (løntrin 11).

Jf. udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 2, skal kommunen desuden sikre, at der ved beregningen af tilskuddet sikres den nødvendige rummelighed i udmålingen og herunder tages højde for tidsbestemte tillæg, stedbestede tillæg, funktions- og kvalifikationstillæg m.v., arbejdsmarkedspension og anciennitetstillæg.

Jf. udmålingsbekendtgørelsens § 5, skal kommunen endvidere anvende samme udgangspunkt ved beregning af alle øvrige løndele (diverse tillæg og pension), svarende til de vilkår, der gælder for den *sammenlignelige faggruppe*, hvis grundløn kommunen har taget udgangspunkt i.

Hvis kommunen fx har valgt at tage udgangspunkt i grundlønnen for kommunalt ansat uddannet social- og sundhedspersonale (løntrin 11), skal tillæg, arbejdsmarkedspension og anciennitetstillæg beregnes ud fra de vilkår, der gælder for kommunalt ansat uddannet social- og sundhedspersonale på løntrin 11.”

(...)

Af skrivelse nr. 9618 af 5. november 2011 fra Ministeriet for Børn, Ligestilling, Integration og Sociale Forhold om bekendtgørelse om borgerstyret personlig assistance til samtlige kommuner, sociale nævn og Ankestyrelsen fremgår:

”Socialministeriet udsendte den 17. oktober 2010 en ny bekendtgørelse om borgerstyret personlig assistance (BPA). Der vedlægges en kopi af bekendtgørelsen til orientering.

Bekendtgørelsen indeholder en ændring af § 5, stk. 1, og § 5, stk. 4. Med ændringerne tydeliggøres det, at kommunerne skal anvende samme grundlag for beregning af alle de pligtige elementer i bekendtgørelsen, og der fastsættes regler for, hvornår kommunen skal dække omkostninger til løn under sygdom efter regning. Socialministeriet har ved fastsættelsen af sidstnævnte taget udgangspunkt i optjeningsreglerne for sygedagpenge.

Samme grundlag for alle pligtige elementer

Med ændringen understreges det, at kommunalbestyrelsen ved beregningen af tilskuddet til borgeren skal anvende samme grundlag for beregning af alle de pligtige elementer i bekendtgørelsen. Det er hermed præciseret, at det af kommunen fastsatte grundlag for løn, jf. bekendtgørelsen § 5, stk. 1 (grundlønnen for sammenlignelige faggrupper) samtidig skal anvendes ved fastsættelse af de øvrige pligtige elementer i forhold til løn og herunder til-læg, arbejdsmarkedspension og anciennitet mv. efter bekendtgørelsen. Det betyder ek-sempelvis, at hvis kommunen vælger at anvende ufaglært social- og sundhedspersonale som sammenlignelig faggruppe, tages der udgangspunkt i grundlønnen herfor og i de vilkår og lønforhold, der gælder for denne gruppe i forhold til alle de pligtige elementer efter be- kendtgørelsens § 5, stk. 2.

Sammenlignelige faggrupper

Ved udmålingen af tilskud til dækning af omkostninger til løn mv. skal kommunalbestyrel- sen ved beregningen af tilskuddet som minimum tage udgangspunkt i grundlønnen for sammenlignelige faggrupper. Kommunalbestyrelsen skal i den forbindelse samtidig tage højde for lønudviklingen for de sammenlignelige faggrupper, således at tilskuddet regule- res som følge heraf.

Socialministeriet skal samtidig understrege, at der ved sammenlignelige faggrupper forstås grupper på det offentlige eller private arbejdsmarked, som udfører et arbejde, der kan sammenlignes med handicaphjælperens i forhold til opgaver, ansvar og lignende. Det kan, jf. vejledningens pkt. 70, eksempelvis være social- og sundhedspersonale, og herunder fx ufaglært personale, pædagoger, sygehjælpere eller plejeassistenter.”

(...)

Af Socialministeriets vejledning nr. 9 af 15. februar 2011 om borgerstyret personlig assistance fremgår:

”Sammenlignelige faggrupper

70. Det vil ofte være udgangspunktet, at det arbejde, der udføres i en BPA-ordning, er ar- bejde, der kan udføres af ikke-faglært personale med den nødvendige oplæring. Handicap- hjælper vil derfor normalt være ikke-faglært personale. I det omfang kommunalbestyrel- sen vurderer, at borgeren har behov for hjælpere med særlige faglige kvalifikationer mv., skal udmålingen til løn dog foretages ud fra denne vurdering.

Ved udmålingen af tilskud skal kommunalbestyrelsen som minimum tage udgangspunkt i lønnen for sammenlignelige faggrupper, jf. udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 1. Med sammenlignelige faggrupper forstås faggrupper ansat på både det private og offentlige område, som udfører et arbejde, der kan sammenlignes med handicaphjælperens i forhold til opgaver og ansvar. Der kan være tale om ufaglærte hjælpere, eller personer med særli- ge kvalifikationer eller faglig baggrund som f.eks. social- og sundhedshjælpere, pædagoger, sygehjælpere, plejeassistenter eller lignende.

71. Af bekendtgørelsens § 5, stk. 1 fremgår det, at kommunalbestyrelsen skal anvende samme udgangspunkt for beregning af alle pligtige lønelementer, jf. bekendtgørelsens § 5, stk. 2, jf. dog vejledningens punkt 70, 72, 73 og 76. Det vil sige, at tillægssatserne, pensi- onsforhold mv. skal anvendes ved beregning af omkostningen til ansættelse af hjælpere. Det er ikke et krav, at kommunalbestyrelsen skal tage udgangspunkt i én bestemt overens-

komst ved udmålingen. Serviceloven eller udmålingsbekendtgørelsen indebærer ikke en regulering af ansættelsesforholdene for hjælperne. Løn- og ansættelsesforholdene for hjælperne er et spørgsmål mellem arbejdsgiver og hjælpere. Kommunalbestyrelsen er dermed i udmålingen af tilskud ikke forpligtet til at tage højde for borgerens konkrete private aftaler eller særlige overenskomstmæssige forhold, som ligger ud over rammerne af bekendtgørelsen.”

Af afgørelse af 11. november 2010 i sagsnr. 2010-584/1679 fra Det Sociale Nævn fremgår:

(...)

”Sønderborg Kommune har – som nævnt ovenfor – valgt at tage udgangspunkt i timelønnen for kommunalt ansat uddannet social og sundhedspersonale (løntrin 11).

Nævnet vurderer på den baggrund, at Sønderborg Kommune ved fastsættelsen af tilskud til øvrige elementer i udmålingen til løn mv. skal tage udgangspunkt i overenskomsten for kommunalt ansat uddannet social og sundhedspersonale.

Nævnet har herved lagt vægt på, at det af bekendtgørelsens § 5, stk. 1 fremgår, at kommunens valgte udgangspunkt for udmålingen skal anvendes ved beregningen af alle de krævede elementer i udmåling til løn mv.”

(...)

Statsforvaltningens udtalelse

Det er Statsforvaltningens opfattelse, at Aarhus Kommunes takster for udmåling af tilskud vedrørende BPA-ordningen ikke er i overensstemmelse med servicelovens § 96 og bekendtgørelse om udmåling af tilskud til borgerstyret personlig assistance efter serviceloven § 5, stk. 1.

Statsforvaltningen har lagt til grund, at Aarhus Kommune ved fastsættelse af grundtimelønnen i BPA-ordningen i 2014 har taget udgangspunkt i SOSU-overenskomstens løntrin for ufaglærte (løntrin 11). Det er endvidere Statsforvaltningens opfattelse, at Aarhus Kommune ved fastsættelse af tillæg har taget udgangspunkt i tillæggene for tekniske servicemedarbejder/ledere, buschauffører og maritimt personale, hvilket efter Statsforvaltningens opfattelse ikke er i overensstemmelse med udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 1.

Det fremgår af udmålingsbekendtgørelsens § 5, stk. 1, at kommunalbestyrelsen ved beregningen af tilskud til dækning af omkostninger til løn til hjælpere som minimum skal tage udgangspunkt i grundlønnen for sammenlignelige faggrupper, og kommunalbestyrelsen skal anvende samme udgangspunkt ved beregning af alle elementer af lønnen. Dette understøttes af vejledning nr. 9 af 15. februar 2011 om borgerstyret personlig assistance pkt. 70-71, ovennævnte brev fra Socialministeriet af 2. marts 2010 til samtlige kommuner samt afgørelse af 11. november 2010 fra Det Sociale Nævn.

Statsforvaltningen kan således ikke tilslutte sig den retsopfattelse, der ligger til grund for den tidligere Statsforvaltningens Midtjyllands udtalelse af 11. april 2011 (sagsnr. 2010-613/688).

Statsforvaltningen har bedt Aarhus Kommune om inden 2 måneder at oplyse, hvad Statsforvaltningens udtalelse giver kommunen anledning til.

Statsforvaltningen har sendt en kopi af dette brev til Aarhus Kommune samt til Folketingets Ombudsmand til orientering.

Udtalelsen vil blive offentliggjort på www.statsforvaltning.dk i anonymiseret form.

Udtalelsen af 11. april 2011 fra den tidligere Statsforvaltningen Midtjylland vil i samme forbindelse blive fjernet fra hjemmesiden.

Med venlig hilsen



Hanne Villumsen
kontorchef



Signe Pinnerup Mathiesen