



KLAGANDE

Försäkringskassan
Processjuridiska enheten/Göteborg
405 12 Göteborg

MOTPART

Ställföreträdare:

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Karlstads dom den 14 april 2011 i mål nr 870-10, se bilaga A

SAKEN

Assistansersättning enligt lagen (1993:389) om assistansersättning

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten avslår överklagandet.

YRKANDEN M.M.

Försäkringskassan yrkar att kammarrätten upphäver förvaltningsrättens dom och fastställer kassans beslut från den 24 september 2009. Försäkringskassan anför bl.a. följande. är beviljad assistansersättning med i genomsnitt 91 timmar per vecka. Han har assistansersättning all vaken tid och till viss del nattetid. Avdrag har skett med 5,75 timmar per dag för skoldagar eftersom har assistent genom skolans försorg. Avdrag har också gjorts för korttidsvistelse samt för föräldraansvar med åtta timmar per vecka. Eftersom är beviljad personlig assistans all

vaken tid kan inte ytterligare tid för läkarbesök eller utprovningar av hjälpmedel beviljas. Det finns inte särskilda skäl för att ha personlig assistans under skoltid. Assistenten i skolan kan följa med vid läkarbesök m.m. Det går inte att förutse vilka sjukhusbesök som

kommer att göra i framtiden och det finns inte någon medicinsk utredning som visar på inplanerade besök eller att de är förlagda till skoltid. Hänsyn måste tas till föräldraansvar för andra behov än de grundläggande. Avseende sjukhusbesök på grund av exempelvis allergier och astma måste hänsyn tas till att assistansersättning inte har beviljats för dessa besvär. En förälder till barn utan funktionshinder med astma eller allergi måste följa med sitt barn till sjukhuset. Det finns därutöver möjlighet att ansöka om tillfällig föräldrapenning. Sjukvården har ansvar att hjälpa en person under sjukhusbesök. går i skolan vardagar från 08.15 till mellan 13.15 och 14.15 och det borde därför vara möjligt för honom att besöka sjukvården efter skoltid.

anser att överklagandet ska avslås och anför bl.a. följande. De dagar han av någon anledning inte är i skolan fattas det 5,75 assistanstimmar per dag. Skolan betalar endast för den tid då han är i skolan. Planerade sjukhusbesök uppgick 2009 till 25 stycken och 2010 till 26 stycken. De flesta besök är förlagda till skoltid då sjukhusavdelningarna håller stängt under kvällar och helger. Utprovningar och sjukhus är och kommer alltid att vara en del av hans liv. Hjälpmedlen är livsnödvändiga för honom. Föräldraansvar och tillfällig föräldrapenning är ingen ersättning för assistans. Det är inte heller säkert att man som förälder har förutsättningar att ta hand om en svårt funktionshindrad person. Han orkar inte gå i skolan och utföra aktivitet på en och samma dag.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten anser att regelbundna läkarbesök och utprovningar av hjälpmedel kan vara sådana stadigvarande och återkommande inslag i livsföring-

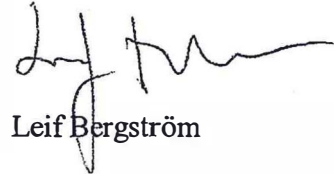
en som omfattas av assistansersättning. Särskild hänsyn bör härvid tas till hur ofta dessa aktiviteter äger rum och om de har ett direkt samband med den assistansberättigades funktionshinder.

Har inte åberopat någon medicinsk dokumentation till stöd för hur många läkarbesök och behandlingar han har behov av. Av Försäkringskassans utredning framgår dock att han går på behandling för sin rygg en gång i månaden, att han runt två gånger i månaden gör besök hos röntgen, läkare och ortoped och att han besöker ett sjukhus i Stockholm runt fyra gånger per år. Sammanlagt rör det sig om runt 25 tillfällen per år. Enligt kammarrättens uppfattning är dessa händelser tillräckligt ofta återkommande för att kunna anses som en del av den dagliga livsföring. Såvitt framgår har övervägande delen av läkarbesöken och behandlingarna samband med hans funktionshinder. Föräldrar har visserligen möjlighet att ta ut tillfällig föräldrapenning för bl.a. läkarbesök om de i samband därmed avstår från förvärvsarbete. Kammarrätten anser emellertid att den hjälp som kan behöva vid dessa besök med toalettbesök, på- och avklädning och förflyttningar går utöver vad som ingår i föräldraansvaret för en 11-åring utan funktionshinder. Möjligheten att ta ut tillfällig föräldrapenning kan därför inte anses tillgodose behov av assistans. Sjukvårdens ansvar att vid sjukhusvistelse tillgodose funktionshindrades behov av hjälp och service är inte heller tillämpligt i detta fall, eftersom det inte rör sig om inneliggande vård utan om besök för utprovningar och behandlingar av olika slag. Skolan kan endast anses ha ansvar att tillgodose behov av assistans under tid då han faktiskt vistas där, varför det inte kan krävas att skolans personal följer med på aktiviteter utanför skolans verksamhet.

Kammarrätten anser, med hänsyn till det sagda, att [redacted] är berättigad till assistansersättning under tid för läkarbesök m.m. som företas under skoltid. Liksom förvaltningsrätten anfört ankommer det på Försäkringskas-

san att närmare utreda och besluta i vilken omfattning ytterligare assistans-
ersättning ska utgå.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 4).



Leif Bergström



Birgitta Henriksson



Lennart Berglund

referent



/Jennie Magnusson



Bilaga A

KLAGANDE

Ställföreträdare:

MOTPART

Försäkringskassan
Processjuridiska enheten/Göteborg
405 12 Göteborg

ÖVERKLAGAT BESLUT

Försäkringskassans beslut den 24 september 2009, se bilaga 1

SAKEN

Assistansersättning enligt lagen (1993:389) om assistansersättning (LASS)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller överklagandet delvis och förklarar att

har rätt till assistansersättning för tid då han har frånvaro från skolan på grund av regelbundet återkommande läkarbesök och utprovningar av hjälpmedel. Det ankommer på Försäkringskassan att pröva omfattningen av denna assistans.

YRKANDEN M.M.

överklagar Försäkringskassans beslut och yrkar att han beviljas assistansersättning för tid då han har frånvaro från skolan på grund av planerade aktiviteter samt vid sjukdom. Till stöd för sin talan anför han bl.a. följande.

Han är född med en allvarlig muskelsjukdom, spinal muskelatrofi, en mycket ovanlig muskelsjukdom som påverkar och inverkar på hela hans liv. Han fick sin diagnos vid 1-års ålder, och han har aldrig kunnat gå, utan han har alltid varit helt rullstolsburen. Han har ett tjugotal olika hjälpmedel för att försöka förhindra och bromsa sjukdomen men också rent praktiska hjälpmedel för att få vardagen att fungera. Allt ifrån andningshjälpmedel på natten till ortopediskt utprovade skor. Dessa hjälpmedel måste bytas ut och kontrolleras med jämna mellanrum, allteftersom han växer ur dem, eller att de slits ut. Dessutom är han regelbundet på läkarbesök och olika behandlingar. Dessa årligt återkommande och planerade aktiviteter uppgår till cirka tjugofem gånger per år.

På grund av sin muskelsjukdom är han mycket infektionskänslig, och blir lätt sjuk. Han har dessutom astma och den visar sig i allra högsta grad när han är förkyld och sjuk. En vanlig enkel förkylning kan för honom innebära en till två veckors sängläge, ibland på sjukhus, med mycket mediciner och med stort lidande och oro som följd. Tidigare har han i genomsnitt haft cirka 20 sjukdagar per år men under 2009 har han hittills haft 34 sjukdagar.

Försäkringskassan har inte ändrat det överklagade beslutet.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser framgår av Försäkringskassans beslut. Därtill bör även framhållas att bestämmelser om assistansersättning numera finns i socialförsäkringsbalken (2010:110). Av 1 kap. 3 § lagen (2010:111) om införande av socialförsäkringsbalken framgår emellertid att LASS alltjämt ska tillämpas i fråga som avser tid före ikraftträdandet den 1 januari 2011. Bestämmelserna i de båda lagarna är i nu aktuellt fall dessutom desamma.

Förvaltningsrättens bedömning

Det har inte framkommit annat än att har behov av personlig assistans i samband med regelbundet återkommande läkarbesök och utprovningar av hjälpmedel. Frågan i detta avseende är om dessa aktiviteter är att anse som sådana förutsebara, kontinuerliga eller ofta återkommande

aktiviteter eller situationer av vardagligt slag som avses i 3 § LASS, jfr prop. 1992/93:159 s. 195 f. Alternativet till assistansersättning för behov av personlig assistans som inte omfattas av LASS är att tillgodose behovet genom tillfälligt utökad personlig assistans enligt 9 § 2 lagen (1993:387) om stöd och service till vissa funktionshindrade (LSS). I förarbetena nämns semesterresor och sjukdom hos ordinarie assistent som typfall för tillfälliga utökningar av insatsen personlig assistans som inte täcks av assistansersättningen (a. prop. s. 177). Det krävs således en viss omfattning av det ökade behovet för att det ska berättiga till tillfälligt utökad assistans.

Med hänvisning till vad som anförts finner förvaltningsrätten att regelbundet återkommande läkarbesök och utprovningar av hjälpmedel inte kan tillgodoses genom tillfälligt utökad personlig assistans enligt 9 § 2 LSS. Mot bakgrund härav och då aktiviteterna är förutsedda och regelbundet återkommande anser förvaltningsrätten att de ger rätt till assistansersättning. Däremot anser förvaltningsrätten att underlaget i målet inte visar att sjukdagar är av sådan karaktär att de omfattas av 3 § LASS. Överklagandet ska därmed bifallas på sätt att han ges rätt till assistansersättning för de förstnämnda behoven. Det ankommer dock på Försäkringskassan att pröva omfattningen av assistansen.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 2 (DV 3104/1B).


Hans-Erik Jonasson

I avgörandet har förutom f.d. lagmannen Hans-Erik Jonasson även deltagit tre nämndemän.

UPPLYSNING

Den 15 februari 2010 lades landets 23 länsrätter samman till 12 förvaltningsrätter. Verksamheterna vid Länsrätterna i Värmlands och Örebro län har överförs till Förvaltningsrätten i Karlstad. Detta mål som kommit in till Länsrätten i Värmlands län (mål nr 2390-09), har därför avgjorts av Förvaltningsrätten i Karlstad.

Målsman för

Omprovning av beslut om assistansersättning

Beslut

Försäkringskassan ändrar beslutet som fattades den 23 april 2009. har från och med maj 2009 rätt till assistansersättning med upp till 2 384 timmar per sex månader. Det motsvarar i genomsnitt 91 timmar per vecka.

Beskrivning av ärendet

Försäkringskassan beslutade den 23 april 2009 att bevilja er assistansersättning med upp till 2 317 timmar per sexmånadersperiod. Det motsvarar i genomsnitt 88 timmar i veckan.

Ni har begärt omprovning av beslutet och yrkar assistansersättning för frånvaro från skolan av planerade aktiviteter och vid akuta sjukdomstillfällen. Det fattas dessutom ytterligare en timma aktiv tid på morgonen de dagar som går i skolan.

Försäkringskassans motivering

Assistansersättning ska bara täcka kontinuerliga behov. Om det finns behov av tillfälligt utökad personlig assistans ska detta prövas inom ramen för LSS. Med tillfälligt utökad behov menas i första hand en utökning av assistansen som beror på en tillfällig förändring i personens tillvaro.

har planerade aktiviteter som exempelvis läkarbesök och olika behandlingar samt utprovning av ortopediska och tekniska hjälpmedel. De är årligen återkommande men får ändå ses som en tillfällig förändring i tillvaro. Försäkringskassan anser därför att assistansersättning inte kan betalas för dessa aktiviteter. Försäkringskassan vill också peka på möjligheten att få tillfällig föräldrapenning vid exempelvis läkarbesök och när blir sjuk.

Försäkringskassan har beviljat jour för den timma på morgonen som ni numera uppger vara en aktiv timma. Vid bestämmande av assistansersättning ska en assistanstimme anses motsvara fyra timmar för jour. Försäkringskassan beaktar ytterligare en timma på morgonen som aktiv tid och minskar i motsvarande grad jourtiden. har 178 skoldagar under ett år.



Jönköping Omprövning 2
Katarina Olsson, 0771 524 524

Datum
2009-09-24

Personnr

är idag beviljad aktiv tid på natten med 1,67 timmar och jour för 8,33 timmar. Jourtiden motsvarar 2,08 assistanstimmar. har under skoldagar rätt till 2,67 aktiv och 7,33 timmar jourtid. Jourtiden motsvarar 1,83 assistanstimmar.

Försäkringskassan beräknar assistansersättning med ytterligare 66,75 timmar på sex månader.

behov av personlig assistans har tidigare beräknats till 2 317,25 timmar under sexmånader. har rätt till 2 384 assistanstimmar under sex månader.

Bestämmelser som beslutet grundas på

Det här beslutet är grundat på 3 och 6 §§ lagen (1993:389) om assistansersättning samt 17 § samma lag jämförd med 20 kap. 10 § lagen (1962:381) om allmän försäkring och 6 § i Förordning (1993:1091) om assistansersättning.

Försäkringskassan

Katarina Olsson

Du kan överklaga beslutet

Om du anser att det här beslutet är fel kan du överklaga det hos länsrätten. Du ska skriva till länsrätten, men lämna eller skicka skrivelsen till Försäkringskassan. Ange vilket beslut du vill överklaga, hur du vill att det ändras och varför. Skriv också ditt namn, personnummer, adress och telefonnummer. Brevet ska vara undertecknat av dig.

Försäkringskassan måste få brevet inom två månader från den dag som du har tagit del av beslutet. Ditt överklagande kommer sedan att skickas till länsrätten.

Om du anlitar ombud ska en fullmakt i original skickas med.

Ett överklagande ska skickas till Försäkringskassan, Box 2024, 550 02 Jönköping.