

Handläggare
Helena Gräntz
Telefon: 08-508 100 21

Till
Östermalms stadsdelsnämnd
2017-11-23

Yttrande till förvaltningsrätten angående laglighetsprövning enligt kommunallagen

Mål nr 26700-17, avdelning 33

Förvaltningens förslag till beslut

1. Förvaltningen föreslår att nämnden fattar beslut i enlighet med detta tjänsteutlåtande
2. Omedelbar justering

Christina Klang
stadsdelsdirektör

Marianne Snell
Avdelningschef

Bakgrund

Östermalms stadsdelsnämnd beslutade den 26 oktober 2017 att godkänna upphandlingsunderlaget i upphandlingen Hemtjänst nattetid och larmutryckning dygnet runt med diarienummer 2017-288-2.2.2. Kort därefter annonserades upphandlingen.

Upphandlingen omfattar i huvudsak hemtjänstinsatser nattetid samt utryckning på larm dygnet runt för de brukare som valt den kommunala utföraren på Östermalm för hemtjänstinsatser.

Ärendet

På uppdrag av Förvaltningsrätten i Stockholm ska Östermalms stadsdelsnämnd yttra sig över handlingar gällande frågan om inhibition. Ärendet gäller ”*överklagandet av Östermalms stadsdelsnämnds beslut 2017-10-26 §28*”.

Inhibition innebär att en högre instans kan besluta om att inställa verkställighet av ett beslut eller en dom. Inhibitionen innebär inte att beslutet eller domen upphävs, utan att verkställigheten skjuts upp.

Klaganden kräver att beslutet att upphandla hemtjänst nattetid och larmutryckning ska upphävas mot bakgrund av att larmutryckning är myndighetsutövning vilket, enligt socialtjänstlagen 2 kap 5 §, inte får överlåtas till annan utförare.

Ärendets beredning

Ärendet har beretts inom avdelningen för äldreomsorg.

Förvaltningens synpunkter och förslag

Den klagande har påstått att nämnden genom upphandlingen skulle överlåta myndighetsutövning till annan. Det är ett felaktigt påstående. Nämnden överlåter genom det avtal som blir en följd av upphandlingen endast verkställigheten.

I 2 kap. 5 § socialtjänstlagen framgår att ”kommunen får sluta avtal med någon annan om att utföra kommunens uppgifter inom socialtjänsten. Genom ett sådant avtal får en kommun tillhandahålla tjänster åt en annan kommun. Uppgifter som innefattar myndighetsutövning får dock inte med stöd av denna bestämmelse överlämnas till andra juridiska personer eller en enskild individ.”

Som framgår ovan får en kommun sluta avtal med någon annan om att utföra kommunens uppgifter inom socialtjänsten. Genomförandet av insatser som beslutas med stöd av socialtjänstlagen och lag (1993:387) om stöd och service till vissa funktionshindrade är inte myndighetsutövning och kan därför genom avtal överlåtas till annan kommun eller en enskild verksamhet.

Hemtjänstinsatser nattetid och larmutryckning är att bedöma som verkställighet och inte myndighetsutövning, och får enligt 2 kap. 5 § överlåtas till annan utförare. Nämnden ansvarar i enlighet med gällande lagstiftning för myndighetsutövningen, det vill säga att besluta om den enskilde ska beviljas insats eller ej.

Sammanfattningsvis bestrider förvaltningen klagandes yrkande i ansökan om laglighetsprövning enligt kommunallagen och hemställer att Förvaltningsrätten lämnar ansökan utan bifall. Förvaltningen yrkar även att förvaltningsrätten inte genom inhibition hindrar beslutets verkställighet.

Grunden för bestridandet är att nämnden inte brutit mot någon bestämmelse i kommunallagen (1991:900), socialtjänstlagen (2001:453) eller någon annan relevant lagstiftning. Den klagandes påståenden saknar grund.

Bilaga

1. Föreläggande 2017-11-20 från Förvaltningsrätten i Stockholm