

Retningslinjer for nemndsbehandling av vilkår for overdragelse og innløsning av selvstendig næringsdrivendes fysioterapivirksomhet med kommunal driftsavtale

Vedtatt av KS, NFF, NMF og PFF 11. april 2018

1. Virkeområde

Retningslinjene er fremforhandlet mellom Kommunenes Sentralforbund (KS), Norsk Fysioterapeutforbund (NFF), Norsk Manuellterapeutforening (NMF) og Privatpraktiserende Fysioterapeuters Forbund (PFF) i henhold til rammeavtale mellom disse parter om drift av selvstendig næringsdrivendes fysioterapivirksomhet som del av den kommunale helsetjenesten for perioden 2017-2018 (ASA 4313) punkt 23.

Retningslinjene gjelder for behandling av tvister som er underlagt nemndsbehandling etter ASA 4313 punkt 8 og 12.3, jf. punkt 23.

2. Formål

Formålet med Retningslinjene er å legge til rette for en tids- og kostnadseffektiv tvisteløsningsbehandling som ivaretar rimelige rettssikkerhetshensyn, samt bidrar til en ensartet praksis for verdsettelsen av selvstendig næringsdrivendes fysioterapivirksomhet med kommunal driftsavtale ved overdragelse og innløsning av slik virksomhet.

3. Forholdet til lov om voldgift av 14. mai 2004 nr. 25 (Voldgiftsloven)

Voldgiftsloven kommer til anvendelse med de tilpasninger som fremgår av Retningslinjene.

4. Adgangen til å fravike Retningslinjene ved avtale

Retningslinjene kan bare fravikes ved avtale mellom partene i den enkelte nemndssak.

5. Nasjonal tvisteløsningsnemnd for selvstendig næringsdrivendes fysioterapivirksomhet i kommunal helsetjeneste

KS og NFF, NMF og PFF oppnevner Nasjonal tvisteløsningsnemnd for selvstendig næringsdrivendes fysioterapivirksomhet i kommunal helsetjeneste («*Nemnda*») som består av en fast leder og en fast varaleder. Disse oppnevnes for avtaleperioden i ASA 4313, med mulighet for forlengelse i ytterligere to avtaleperioder. KS og NFF, NMF og PFF kan ved enstemmighet bestemme at nemndas leder/varaleder skal fratre på tidligere tidspunkt.

Nemndas faste leder gjør tjeneste som nemndsleder i den enkelte sak. Dersom den faste lederen er forhindret fra å gjøre tjeneste som følge av sykdom, inhabilitet eller av andre årsaker, gjør varalederen tjeneste som nemndsleder i saken. Ved behov kan den faste nemndslederen utpeke varalederen til å gjøre tjeneste som nemndsleder også i andre tilfeller.

Disse retningslinjer gjelder sammen med, og har samme varighet som ASA 4313. Partene kan kreve retningslinjene revidert til samme tidspunkter som ASA 4313 kan kreves revidert. Ved eventuell oppsigelse av ASA 4313 gjelder disse retningslinjer inntil ny avtale om ASA 4313 trer i kraft, såfremt ikke KS og NFF, NMF og PFF sammen blir enige om annet.

6. Nemndas sammensetning i den enkelte sak

I den enkelte sak settes nemnda med en leder. Dersom en av partene krever det, skal nemnda allikevel bestå av nemndsleder og to nemndmedlemmer. Partene oppnevner i så fall hvert sitt

medlem. Fristen for oppnevning er en måned etter at parten mottok anmodning om oppnevning. Dersom nemnda ikke lar seg etablere av partene, oppnevner nemndas leder den eller de nemndsmedlemmer som mangler.

Hvis ansatte eller tillitsvalgte i organisasjonene (KS, NFF, NMF og PFF) skal være nemndsmedlemmer forutsetter det at de oppfyller habilitetskravene nevnt i punkt 7 nedenfor.

7. Habilitet

Nemndsleder og nemndsmedlemmene skal være upartiske og uavhengige av partene, og skal både forut for oppnevningen og fortløpende under nemndsbehandlingen uoppfordret opplyse om forhold som kan være egnet til å skape tvil om vedkommendes uavhengighet eller upartiskhet. Det forhold at et nemndsmedlem er medlem av, er ansatt i eller har verv i KS, NFF, NMF eller PFF utgjør ikke i seg selv en inhabilitetsgrunn.

Dersom en inhabilitetsinnsigelse rettes mot nemndslederen, og vedkommende er enedommer i den aktuelle saken, avgjøres innsigelsen av varalederen, eller av den faste nemndslederen dersom varalederen alene gjør tjeneste som nemndsleder.

Dersom inhabilitetsinnsigelse rettes mot nemndsleder eller et nemndsmedlem i en sak hvor nemnda er satt med tre medlemmer, avgjøres innsigelsen av de to som det ikke er rettet innsigelse mot i tillegg til varaleder. Er nemnda satt med varaleder og to nemndsmedlemmer, og det rettes innsigelse mot varaleder, avgjøres innsigelsen av fast nemndsleder og de to andre medlemmene i den aktuelle saken.

Dersom en innsigelse ikke blir tatt til følge, kan den part som har fremmet innsigelsen bringe spørsmålet inn for domstolene etter reglene i voldgiftsloven § 15 annet ledd. Fristen for å bringe spørsmålet inn for domstolene er en måned fra melding ble mottatt om at innsigelsen ikke ble tatt til følge.

8 Saksbehandlingen for nemnda

8.1 Før nemndsbehandling

Fysioterapeut som vil sende begjæring om nemndsbehandling, plikter å varsle motparten om dette med 3 ukers varsel i rekommandert sending, jf. ASA 4313 punkt 8 tredje ledd.

Fysioterapeuter som ønsker avgjørelse av nemnda, skal etter utløpet av 3-ukersfristen sende begjæring om nemndsbehandling på fastsatt skjema direkte til nemndsleder pr. brevpost. Begjæringen skal være skriftlig og inneholde en anmodning om oppnevning av nemnd, identifikasjon av partene og angivelse av den tvist som ønskes behandlet. Det skal fremgå at det er sendt varsel som nevnt i avsnittet ovenfor. Skjema for begjæring om nemndsbehandling gjøres tilgjengelig hos alle avtaleparters nettsider eller på annen måte.

Nemnda administrerer selv gjennomføringen av saken.

8.2 Iverksetting av nemndsbehandling

Med mindre partene er enige om et tidligere tidspunkt, kan nemndsbehandling tidligst innledes en måned etter at driftsavtale er inngått, eller en måned etter at innløsning er besluttet, jf. ASA 4313 punkt 8 og 12.3.

Nemndsbehandlingen anses innledet den dag nemndslederen mottar begjæring om nemndsbehandling av tvisten, likevel ikke før en måned etter at driftsavtale er inngått eller innløsning er besluttet.

På bakgrunn av begjæringen skal nemndsleder straks avklare om det er enighet om at nemnda skal bestå av nemndsleder alene. Dersom ytterligere nemndsmedlemmer skal oppnevnes, og det ikke er fremsatt forslag om nemndsmedlemmer i begjæringen, setter nemndsleder frist for å foreslå nemndsmedlemmer. Når fristen er utløpt oppnevner nemndslederen nemnda.

8.3 Prosesskriv

Straks nemndas sammensetning er avklart og nemnda er oppnevnt, skal nemnda sette de nødvendige frister for innsendelse av partenes prosesskriv i henhold til den til enhver tid gjeldende lovbestemmelse i voldgiftsloven. Det skal samtidig opplyses om konsekvensene av en eventuell oversittelse av fristen, jf. voldgiftsloven § 27.

Det vises i denne sammenheng til voldgiftsloven § 25:

«§ 25. Stevning og tilsva

Saksøkeren skal innen den frist partene eller voldgiftsretten har fastsatt, inngi stevning til voldgiftsretten. I stevningen skal angis det krav som gjøres gjeldende, en påstand som angir det domsresultat saksøkeren krever, den faktiske og rettslige begrunnelse for kravet og de bevis som vil bli ført.

Saksøkte skal innen den frist partene eller voldgiftsretten har fastsatt, inngi tilsva til voldgiftsretten. Tilsvaret skal opplyse om kravet i stevningen godtas eller bestrides, eller om det gjøres gjeldende innsigelser mot at voldgiftsretten behandler saken. Tilsvaret skal inneholde en påstand med det domsresultat saksøkte krever, den faktiske og rettslige begrunnelse for påstanden og de bevis som vil bli ført. Fremsetter saksøkte krav som det begjæres dom for, gjelder reglene om stevning og tilsva for dette kravet.

Partene kan ved avtale fravike de krav til innholdet av stevning og tilsva som første og annet ledd setter.

Med mindre partene har avtalt noe annet, kan de fremsette nye krav, utvide påstanden til krav som er fremsatt, og fremsette nye påstandsgrunnlag og nye bevis. Voldgiftsretten kan etter krav fra en part nekte endringen foretatt når hensynet til sakens fremdrift eller andre tungtveiende forhold tilsier at den ikke bør tillates.»

8.4 Videre saksbehandling

Innenfor rammen av Retningslinjene, voldgiftslovens bestemmelser og partenes avtale skal nemnda behandle saken på den måte den finner hensiktsmessig for å oppnå en rask, kostnadseffektiv og forsvarlig saksbehandling.

Hovedregelen er at nemnda avgjør saken på bakgrunn av partenes skriftlige redegjørelser.

Dersom nemnda ikke anser skriftlig behandling som tilstrekkelig, avgjøres saken på grunnlag av befaring og/eller muntlig forhandlingsmøte.

Det skal holdes muntlige forhandlinger dersom en part krever det.

Nemnda skal aktivt sørge for at kostnadene ikke blir høyere enn helt nødvendig.

8.5 Forlik

Nemnda skal til enhver tid, og spesielt i innledende fase, vurdere muligheten for å få tvisten løst i minnelighet ved forlik. Nemnda kan når den finner det hensiktsmessig, i rettsmøte eller ved annen kontakt med partene, søke å legge grunnlaget for en minnelig ordning. Nemnda skal ikke holde møter med hver part for seg eller motta opplysninger som ikke kan gjøres kjent for alle berørte parter. Nemnda kan ikke sette fram forslag til løsning, gi råd eller gi uttrykk for synspunkter som er egnet til å svekke tilliten til nemndas upartiskhet.

Kommer partene til enighet, skal nemnda på begjæring fra partene stadfeste forliket i en voldgiftsdom etter reglene i voldgiftsloven § 35.

8.6 Det faktiske grunnlag for nemndas avgjørelse

Partene skal fremlegge prosesskriv, hvor partenes tilbud/krav og begrunnelse inntas. Hver av partene kan kreve at den andre parten skal gi et skriftlig tilbud/krav, og at dette legges frem for nemnda. Tilbudet/kravet kan få betydning for fordeling av saksomkostninger.

Fratredende fysioterapeut plikter å gi tilstrekkelig informasjon om sin praksis, slik at nemnda kan fatte sin avgjørelse på forsvarlig vis. Manglende dokumentasjon kan bli tillagt negativ betydning for verdivurderingen.

8.7 Kriterier for nemndas avgjørelse

Ved tvist om overdragelse eller innløsning av praksis skal tvisten avgjøres i samsvar med reglene i ASA 4313.

Verdsettelse av inventar og utstyr fastsettes etter nemndas skjønn basert på fremlagte takstrapporter med mindre partene avtaler annet.

Verdien av opparbeidet praksis fastsettes etter en skjønnsmessig helhetsvurdering innenfor rammen av bestemmelsene i ASA 4313.

Blant annet kan følgende momenter ha betydning:

- Veldrevet og oppdatert praksis (kontinuitet, personell, IKT-systemer o.l.)
- Type praksis (gruppe- eller solopraksis)
- Lokalenes beliggenhet og tilgjengelighet for pasientene
- Lokalenes tilstand og fasiliteter
- Forventet pasientgrunnlag
- Overførbare leieavtaler og samarbeidsavtaler

9 Nemndsavgjørelsens utforming

Nemndsavgjørelsen utformes skriftlig. Hvis tvisten gjelder overdragelse eller innløsning fastsettes en overdragelses-/innløsningssum innenfor rammen av partenes krav/tilbud. Av hensyn til å begrense kostnadene skal avgjørelsen utformes kortfattet og gi en beskrivelse av:

- faktum
- hovedtrekk av partenes anførsler samt påstander
- avgjørelsesgrunner, herunder elementer i verdivurderingen
- slutning med oppfyllelsesfrist

- saksomkostningsspørsmålet, hvor resultatet inntas i slutningen, med mindre partene har inngått en avtale om disse.

10 Avgjørelsens rettslige status

Partene i nemndsavgjørelsen er bundet av nemndas resultat, som er å anse som voldgiftsavgjørelse etter lov om voldgift, jf. voldgiftslovens §§ 36 og 42.

Avgjørelsen kan bare angripes gjennom ugyldighetssøksmål etter bestemmelsene i voldgiftsloven kapittel 9.

11 Rapportering

Nemndas leder sender avgjørelsen til partene i saken, samt en kopi av avgjørelsen til NFF, KS, NMF og PFF til orientering.

I tillegg sendes et undertegnet eksemplar til Oslo tingrett for oppbevaring i rettens arkiv, jf. voldgiftsloven § 36.

12 Ansvar for kostnader

Nemnda fastsetter sin egen godtgjørelse og utgiftsdekning etter reglene i voldgiftsloven § 39. Alle utgifter forbundet med nemndas behandling skal dekkes av partene som hefter solidarisk overfor nemnda, jf. ASA 4313 punkt 23. Hver av partene er selv ansvarlige for sin andel av sakskostnadene som følger av nemndas avgjørelse.

Som utgangspunkt skal sakskostnadene deles likt mellom partene. Likevel kan nemnda etter begjæring fra en part fordele kostnadene til nemnda mellom partene slik den finner riktig. Nemnda kan videre etter begjæring fra en part pålegge den annen part å dekke alle eller deler av partens kostnader med saken dersom den finner dette riktig.

Nemndas fordeling av kostnadene tas inn i dommen eller i avgjørelsen som avslutter saken. Nemndas fordeling av kostnader mellom partene er endelig.

Godtgjørelser til nemndas medlemmer kan ikke settes høyere enn kr 2650 ekskl. mva. per time medgått tid til den aktuelle saken.

