

Vår dato: 09.08.2016

Styret i Sykehusinnkjøp HF

Vedrørende fremtidig organisering av de juridiske ressurser i Sykehusinnkjøp HF

Vedlagt følger de juridiske avdelingene i Hinas og Sykehuspartner HF sine innspill til den fremtidige organiseringen av de juridiske ressurser i Sykehusinnkjøp HF.

Med vennlig hilsen,

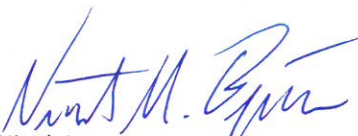
/for


Otto J H von Ubisch

Advokat

Kst. leder Jus og samfunnsansvar

HINAS



Nicolai Maric Bjørnæs

Advokat

Avdelingsleder Juridisk avdeling, Innkjøp og logistikk

Sykehuspartner HF

NOTAT

09.08.2016

Til: Styret i Sykehusinnkjøp HF
Kopi:
Fra: De juridiske avdelinger i Hinas og Sykehuspartner HF

Vedrørende fremtidig organisering av de juridiske ressurser i Sykehusinnkjøp HF

Den 25. mai 2016 møttes advokater, advokatfullmektiger og jurister ansatt i Hinas og Sykehuspartner HF i Oslo i forbindelse med en nettverkssamling. Ansatte fra de to miljøene diskuterte hvordan den fremtidige organisering av de juridiske miljøene bør gjennomføres for å sikre best faglig utvikling for både Sykehusinnkjøp HF og de ansatte.

Begge avdelingene var av den oppfatning at det er hensiktsmessig å utarbeide et fellesnotat til styret i Sykehusinnkjøp HF slik at notatet kan brukes som grunnlag når organisasjonsarbeidet for Sykehusinnkjøp HF gjenopptas i august 2016.

Konklusjonen på våre vurderinger nedenfor er at under organisasjonsutviklingen av Sykehusinnkjøp HF må de rettslige kravene til advokat/advokatfullmektiger ivaretas, samt at det er sentralt at de juridiske stillingene organiseres på en slik måte at det fremstår som faglig interessant for advokater og jurister å jobbe i Sykehusinnkjøp HF. Dette vil gjøre Sykehusinnkjøp HF til en attraktiv arbeidsplass både for nåværende og fremtidig ansatte med juridisk bakgrunn, samtidig som helseforetaket sikres den internkompetansen innen regelverket som er nødvendig for å redusere prosessrisiko forbundet med anskaffelser og kontraktsforvaltning.

I det følgende vil det redegjøres nærmere for vår forståelse av;

- Status rundt virksomhetsoverdragelsen sett fra vårt ståsted,
- Rettslige krav for utøvelse av advokatvirksomhet i konsernforhold,
- Kategoristruktur og advokaters uavhengighet,
- Juridisk kompetanseutvikling og fremtidig rekruttering i Sykehusinnkjøp HF.

1. Status rundt virksomhetsoverdragelsen sett fra vårt ståsted

Felles for begge avdelingene er at det p.t. har kommet lite konkret informasjon om hvordan det juridiske miljøet i Sykehusinnkjøp HF tenkes organisert. Etableringsprosjektene som er etablert vil muligens komme innom dette, men p.t. er det ingen fra de to avdelingene som er direkte involvert i arbeidet. Det synes hensiktsmessig at det juridiske miljøet inviteres til å uttale seg om hvordan vår fremtidige arbeidshverdag organiseres og hvordan Sykehusinnkjøp HF sitt behov for juridisk kompetanse best kan ivaretas.

2. Rettslige krav for utøvelse av advokatvirksomhet i konsernforhold

Utøvelse av advokatvirksomhet reguleres delvis av lov om domstolene og delvis av advokatforskriften. Både Sykehuspartner HF og Hinas har i dag ansatte advokater og advokatfullmektiger som vil virksomhetsoverdras. Reglene for utøvelse av advokatvirksomhet får derfor betydning for Sykehusinnkjøp HF. Trolig vil også lov om advokater og andre som yter rettslig bistand tre i kraft i relativ nær fremtid, noe som i så fall også vil ha betydning for Sykehusinnkjøp HF.

2.1 Domstolloven og advokatforskriften

Det følger av domstolloven § 224 at advokatvirksomhet skal utøves i samsvar med god advokatskikk. Nærmere regler om god advokatskikk finnes i advokatforskriften, og det er da særlig kravene til uavhengighet og fortrolighet som er av interesse.

Hva gjelder uavhengighet er det fastslått at en advokat er uavhengig slik at hans råd og handlinger ikke påvirkes av uvedkommende hensyn. Især er det påkrevet at han ikke lar seg påvirke av egne personlige interesser eller press utenfra. Konkret uttales det i advokatforskriftens pkt. 2.1.3 at "En advokat må ikke organisere sin virksomhet på en måte som medfører at han ikke fritt og uavhengig kan rådgi og bistå sine klienter eller slik at hans uavhengighet på annen måte blir svekket"

Når det gjelder advokaters plikt til å behandle opplysninger fortrolig er dette en nødvendig forutsetning for tillit og er således en grunnleggende og overordnet rett og plikt for advokater.

For å ivareta disse kravene har både Hinas og Sykehuspartner HF organisert sine advokater i egne avdelinger. En slik organisering bidrar til å sikre uavhengighet fra øvrige ansatte i virksomhetene. Dette sikrer, i motsetning til dersom advokatene skulle være organisert mer individuelt, at press utenfra rettes mot avdelingen som sådan og ikke mot den enkelte advokat. Når det jobbes tett på et teknisk fagmiljø er det en viss mulighet for at det vil kunne oppstå bindinger som truer uavhengigheten. Erfaring viser at det å ha en leder for avdelingen innebærer at ansatte i avdelingen i langt større grad "skjermes bak en rygg" enn hva som var tilfellet før den Juridiske avdelingen i Sykehuspartner HF ble opprettet i 2015/2016 og i Hinas i 2013.

Det skal også bemerkes at det kan bli problematisk dersom enkelte faggruppeleder/prosjektleder får personalansvar for den enkelte advokat. Ved evaluering av advokater er det viktig at de vurderes på bakgrunn av sin innsats som advokat og de krav som stilles til denne rollen, og ikke nødvendigvis på tilsvarende målsetninger som andre ansatte i virksomheten. En leder som ikke er advokat selv vil potensielt ha dårligere forutsetninger for å vurdere kvaliteten på utført advokatarbeid.

I tillegg vil en organisering i en eller flere egne juridiske avdelinger gjøre det lettere å ivareta kravene til konfidensiell behandling av opplysninger. I Sykehuspartner HF har Juridisk avdeling egne tilgangsområder både på server og i arkivsystemet Public 360. Dette sikrer at taushetsplikten overholdes overfor resten av virksomheten, samtidig som det flere advokater kan jobbe på samme sak uten at kravene til fortrolighet blir utfordret. Dette sikrer også at virksomheten ikke blir skadelidende dersom en advokat blir sykemeldet eller slutter. Krav til konfidensialitet vil også lettest kunne ivaretas om advokatene sitter i samme rom. Håndtering av taushetsbelagt informasjon i åpent landskap er uheldig, og advokatene bør derfor også i fortsettelsen sitte samlet på eget kontor. Se også pkt. 2.2, nedenfor.

En organisering i en eller flere egne juridiske avdelinger i Sykehusinnkjøp HF vil etter vårt syn dermed best sikre at advokatvirksomheten utøves i samsvar med god advokatskikk, jf. domstolloven § 224. En slik organisering vil også være i henhold til Advokatforeningens anbefaling for organisering av internadvokater da det bidrar til å oppfylle advokatens krav til uavhengighet.¹

2.2 Forslag til ny advokatlov

Hva gjelder forslag til ny advokatlov (NOU 2015:3) er bedriftsadvokater (internadvokater) gitt særskilt oppmerksomhet.

På side 184 flg. fremgår det at "internadvokater er bundet av de advokatetiske reglene og at de som advokater har en plikt til å fremme rett og hindre urett. Dette grunnleggende utgangspunkt kan gi internadvokater en viktig posisjon som foretakets «vaktbikkje» og sørge for at virksomheten handler innenfor lovverket og andre rettslige rammer. Internadvokatens tilknytning til klienten kan imidlertid være problematisk sammenholdt med kravet om at advokater skal være uavhengige. Kravet innebærer blant annet at advokaten skal være økonomisk og faglig uavhengig. Advokaten skal ivareta klientens interesser, men skal ha tilstrekkelig frihet fra klientens ønsker til at han kan være objektiv i sine faglige vurderinger".

På den bakgrunn foreslår utvalget enkelte særreguleringer av hvordan internadvokater skal innplasseres i virksomheten, og begrensinger i hvilke oppgaver en internadvokat kan påta seg. Formålet med disse reglene er å ivareta hensynet til uavhengighet og sikre at internadvokater kan utøve advokatvirksomhet i tråd med deres lovfestede profesjonsforpliktelser og rettigheter.

Når det gjelder den fysiske plasseringen uttaler utvalget at ideelt sett bør internadvokatene sitte adskilt fra resten av virksomheten, men utvalget har kommet til at det kan bli uforholdsmessig byrdefullt å oppfylle et slikt krav. Utvalget mener at en overkommelig og hensiktsmessig løsning er at en virksomhet som har ansatt flere advokater, organiserer disse i en egen enhet, som et «juridisk kontor». Det er slik de juridiske avdelinger i Sykehuspartner HF og Hinas i dag er organisert, og som etter vårt syn bør videreføres i Sykehusinnkjøp HF.

3. Kategoristrukturen og advokatrollen

Det har fremkommet indikasjoner på at noen anser det som hensiktsmessig at også det juridiske miljøet i Sykehusinnkjøp HF organiseres i henhold til kategoristrukturer underlagt en kategorisjef som leder. Advokatene i Hinas og Sykehuspartner HF mener en slik organisering ikke vil tilfredsstille kravet til advokaters uavhengighet, jf. domstolloven § 224, advokatforskriften punkt 2.1.3 og forslaget til ny advokatlov (jf. pkt. 2 ovenfor).

Dette vil også medføre at dagens ordning med å tilby nåværende og fremtidige ansatte stilling som advokatfullmektig faller bort. Tilsynsrådet for advokatvirksomhet har utarbeidet et notat som blant annet beskriver krav til praksis som autorisert advokatfullmektig. For at praksis som advokatfullmektig skal godkjennes, setter § 220 annet ledd nr. 2 bokstav a et uttrykkelig krav om at prinsipalen selv skal utøve advokatvirksomhet. Det er ikke nok at søkeren har vært ansatt og autorisert som fullmektig, vedkommende må også ha deltatt i alminnelig advokatvirksomhet.

¹https://www.advokatforeningen.no/Global/Anbefaling_for_internadvokater_vedtatt_av_Advokatforeningens_hovedstyre_5_desember_2014.pdf

Stillingen som advokatfullmektig er ment som en læretid hvor fullmektigen skal dyktiggjøre seg for å utøve advokatvirksomhet. Fullmektigen skal i denne tiden lære om de forskjellige sider ved advokatgjerningen. Praksis som advokatfullmektig skal derfor utføres under prinsipalens kontroll og instruksjon. Dette forutsetter at prinsipalen og fullmektigen har samme kontor. Fullmektigpraksis hvor prinsipal og fullmektig ikke har hatt kontorfellesskap godtas således ikke.

Advokatfullmektigen må dokumentere at fullmektigtiden innebar varierte arbeidsoppgaver. Dette kravet anses ikke oppfylt dersom fullmektigen utelukkende har arbeidet med like juridiske oppgaver. Innholdet av fullmektigpraksisen må dokumenteres ved attest fra prinsipalen.

Bortfall av advokatfullmektig ordningen kunne være uheldig for fremtidig rekruttering av juridisk kompetanse til Sykehusinnkjøp HF, og for ansatte som allerede innehar stilling som advokatfullmektiger vil dette være et skritt tilbake i kompetanseutvikling. Vi har videre ikke tatt stilling til om en endring av organisering vil måtte kreve en endringsoppsigelse for ansatte advokater og advokatfullmektiger.

Det stilles også spørsmål ved om en organisering av de juridiske miljø i en kategoristruktur vil sikre en effektiv bruk av juridiske ressurser. Fordelene med dagens organisering i juridiske avdelinger er at advokater/advokatfullmektigene jobber bredt med forskjellige typer ikt-, vare- og tjenesteanskaffelser samt øvrig bistand til ledelsen. Dette gir oss en bred kompetanse som gjør det lett å fordele ressurser for å dekke resten av organisasjonens behov på en effektiv måte. En slik bredde i arbeidsformen vil klart bidra til mindre sårbarhet ved eventuell turnover, da man enklere vil kunne overta oppgaver juristene imellom. Felles organisering av juridiske ressurser vil også i større grad sikre at selskapet vil ha ensartet juridisk praksis, noe som vil bidra til forutberegnelighet både for ansatte og leverandører/tilbydere. Det vil med dette også være bedre grunnlag for å holde løpende kontakt internt og man vil bedre kunne diskutere pågående problemstillinger. Ved en fragmentert organisering av juristene i kategoriteam vil man kunne risikere at det oppstår flere juridiske «miljøer», samt at det enkelte kompetanseområdet fra et juridisk ståsted blir mer snevert.

4. Juridisk kompetanseutvikling og fremtidig rekruttering i Sykehusinnkjøp HF

Ansatte i Juridisk avdeling i Hinas og Sykehuspartner HF er alle av den oppfatning at den nåværende organiseringen medfører at de rettslige kravene ivaretas samtidig som det er god mulighet for faglig utvikling.

Vi er bekymret for at det kan utfordre reglene til uavhengighet for advokater samt begrense muligheten for advokatfullmektiger dersom vi inngår i en kategoristruktur. Videre vil den faglige utviklingen begrenses. En slik organisering vil kunne få stor betydning for dagens ansatte og den fremtidige rekrutteringen av advokater og jurister til Sykehusinnkjøp HF.

På bakgrunn av overnevnte momenter, ber vi med dette om at vårt ønske om fortsatt å være organisert i en eller flere juridiske avdelinger blir styrende for det videre arbeidet med organiseringen av de juridiske ressurser i Sykehusinnkjøp HF.