

## VEJLEDNING FOR SAGKYNDIGE

udpeget i henhold til AB 92 § 46

### 1. Reglernes baggrund og formål

Med reglerne om sagkyndig beslutning om stillet sikkerhed m.v. i AB 92 § 46, er indført et nyt retsinstitut som en nødvendig følge af ændringerne i de hidtidige bestemmelser i AB 72 om entreprenørens og bygherrens sikkerhedsstillelse. Reglerne finder tillige anvendelse i situationer, hvor bygherren tilbageholder betalinger eller foretager modregning i entreprenørens betalingskrav.

Formålet med det nye retsinstitut er at åbne mulighed for, at der **inden for korte tidsfrister** kan ske en vis prøvelse af udbetalingskrav, som entreprenør og bygherre ikke kan blive enige om. Den sagkyndige beslutning kan for så vidt siges at afgøre en tvist, som den sagkyndige ved beslutningen tager stilling til, om en begæring om udbetaling af stillet sikkerhed eller af et tilbageholdt entreprenørtilgodehavende kan tages til følge. Beslutningen herom er imidlertid af særegen karakter, idet den ikke kan gennemtvinges og heller ikke oprøvet vil blive lagt til grund for afgørelsen i en eventuel efterfølgende voldgiftssag, ligesom beslutningen er uden retsvirkning i forhold til garantistilleren, medmindre denne i selve garantiteksten har accepteret, at udbetaling kan ske på grundlag af sagkyndig beslutning herom.

Ikke mindst på denne baggrund er det af væsentlig betydning, at den sagkyndige beslutning træffes på grundlag af en hurtig, upartisk og samvittighedsfuld efterprøvelse af parternes påstande og det under sagen tilvejebragte materiale til støtte herfor, jf. de som bilag 1 vedhæftede "Regler om sagkyndig beslutning om stillet sikkerhed m.v. ved Voldgiftsnævnet for bygge- og anlægsvirksomhed" af 10. juni 1993.

De følgende vejledende retningslinier er tænkt som et kort supplement til disse regler.

### 2. Krav til den sagkyndiges habilitet

Af reglernes § 5 fremgår, at indsigelse mod den sagkyndiges habilitet af parterne skal fremsættes straks efter, at parterne har modtaget meddelelse om udpegningen.

Det påhviler imidlertid også den sagkyndige selv at påse, at der ikke foreligger omstændigheder, som med føje kan give anledning til tvivl om vedkommendes fuldstændige upartiskhed. Den, der opfordres til at påtage sig hvervet som sagkyndig, bør derfor straks overveje, om der foreligger sådanne omstændigheder, og i givet fald orientere Voldgiftsnævnet herom.

Det er klart, at et vist nærmere slægtsskab med sagens parter begrunder inhabilitet. Det samme gælder interesse i sagens udfald, uanset af hvilken grund. Derimod bevirker den omstændighed, at man uden forbindelse med den konkrete sag tidligere, f.eks. som forfatter til en artikel i et fagligt tidsskrift eller på anden måde, har taget stilling til spørgsmål, som sagen rejser, ikke inhabilitet.

Kravet til den sagkyndiges habilitet består under hele sagsforløbet. Selv om der som udgangspunkt ikke har været eller ikke har været rejst tvivl om den sagkyndiges habilitet, kan det forekomme, at

den sagkyndige efterfølgende under sagens gang bliver inhabil. Også i så fald bør spørgsmålet herom snarest forelægges for Voldgiftsnævnet.

### **3. Sagsbehandlingen forud for beslutningen**

Begæringer om sagkyndig beslutning bør som almindelig regel færdigbehandles hurtigt.

Efter modtagelsen af begæringen og modpartens eventuelle indlæg bør den sagkyndige derfor straks tage stilling til behandlingsmåden — skriftlig, mundtlig eller en forening af begge dele — og i give fald snarest derefter aftale tid og sted for den mundtlige forhandling, der kan berammes, selv om der eventuelt af den sagkyndige eller undtagelsesvis af Voldgiftsnævnet måtte være fastsat korte frister for afgivelse af yderligere indlæg.

Om nødvendigt kan der foretages besigtigelse, eventuelt i forbindelse med den mundtlige forhandling.

Om fremgangsmåden, hvis den sagkyndige ønsker at skaffe yderligere oplysninger eller anstille yderligere undersøgelser, henvises til reglernes § 10. Forinden der indhentes oplysninger eller iværksættes undersøgelser, som indebærer ikke uvæsentlige udgifter, bør spørgsmålet herom drøftes ikke blot med parterne, men tillige forelægges for Voldgiftsnævnet.

Når mundtlig forhandling finder sted, foregår denne under ledelse af den sagkyndige, der gennemgår materialet med parterne og/eller deres advokater og påhører eventuelle forklaringer, alt med henblik på en uddybning af påstande og anbringender. Den sagkyndige kan afslutte forhandlingen, når sagen efter hans eller hendes skøn er tilstrækkeligt belyst, og parterne og/eller deres advokater har haft den fornødne adgang til at ytre sig.

Hvis parterne under sagsforløbet indgår forlig, sendes meddelelse herom straks til Voldgiftsnævnet bilagt udskrift af forliget eller oplysning om dets indhold samt de til sagen hørende dokumenter m.v.

I modsat fald underretter den sagkyndige parterne om, at der vil blive udarbejdet en beslutning, som via Voldgiftsnævnet vil blive fremsendt til parterne, jf. reglernes § 12.

### **4. Beslutningen**

Af reglernes § 7 fremgår, at beslutningen under normale omstændigheder skal foreligge snarest muligt og inden 15 arbejdsdage efter udløbet af eventuelle frister for afgivelse af indlæg, en frist, der gælder, hvad enten forhandlingen foregår skriftligt eller mundtligt.

Om indholdet af beslutningen henvises til reglernes §§ 7, 11 og 12.

Efter reglernes § 7 skal den sagkyndige bl.a. træffe beslutning om, hvem der skal betale udgifterne. Disse omfatter foruden den sagkyndiges honorar og eventuelle udlæg, hvis størrelse fastsættes af Voldgiftsnævnet, jf. reglernes § 14, afgift efter reglernes § 4. Afhængig af sagens udfald og øvrige omstændigheder kan det pålægges den ene part — normalt den tabende — at betale samtlige udgif-

ter, eller disse kan fordeles mellem parterne i et af den sagkyndige fastsat indbyrdes forhold. I forhold til Voldgiftsnævnet hæfter parterne solidarisk for den samlede udgift, jf. reglernes § 14.

Sikkerhedsstillelse som omhandlet i reglernes § 11 kan der være anledning til at kræve, hvis begæringen kun kan imødekommes på et grundlag, der — som sagen foreligger oplyst på beslutningstidspunktet — frembyder nogen tvivl, således at det vil være rimeligt at sikre, at et senere berettiget tilbagesøgningskrav kan opfyldes.

Efter reglernes § 11 kan beslutningen i særlige tilfælde munde ud i, at entreprenøren, der har begæret udbetaling af bygherrens sikkerhedsstillelse, henvises til at anlægge voldgiftssag, hvilket i realiteten betyder, at sagen afvises. Grunden til, at denne løsning kun kan anvendes, hvor begæringen er rettet mod bygherrens sikkerhedsstillelse, er angiveligt, at kravet i så fald typisk gælder hele den stillede sikkerhed og vedrører en egentlig juridisk tvist om fortolkning af entrepriseaftalen, mens begæringer rettet mod entreprenørens sikkerhedsstillelse typisk vil dreje sig om relativt mindre beløb og om overskuelige forhold.

Skulle det imidlertid i denne sidstnævnte situation vise sig, at dette ikke holder stik, og at udbetaling ikke bør betinges af sikkerhedsstillelse, må resultatet blive, at den sagkyndige beslutter, at begæringen om udbetaling ikke kan imødekommes. Det samme gælder ved behandlingen af begæringer om sagkyndig beslutning om berettigelsen af at holde betalinger tilbage eller foretage modregning som nævnt i AB 92 § 22, stk. 14.

Om beslutningens form og indhold henvises i øvrigt til det som bilag 3 vedhæftede vejledende eksempel. Det skal særligt fremhæves, at beslutningen ikke behøver at være, men naturligvis gerne må være, begrundet.

## **5. Den sagkyndiges honorar**

Som nævnt under punkt 4 fastsættes størrelsen af den sagkyndiges honorar af Voldgiftsnævnet, jf. reglernes § 14.

Til vejledning ved fastsættelsen heraf bør den sagkyndige ved sagens afslutning til Voldgiftsnævnet fremsende sit honorarforslag samt specifikation for afholdte udlæg tillige med fornøden dokumentation herfor.

Honorarforslaget bør tage sit udgangspunkt i den sagkyndiges tidsforbrug. Timesatsen må som udgangspunkt være den timesats, efter hvilken den sagkyndige sædvanligvis honoreres. Timetallet afhænger naturligvis af sagens omfang, men det bør tilstræbes, at der ikke anvendes et i forhold til sagens størrelse og betydning urimeligt timetal.

Honoraret er indtil videre ikke momspligtigt.

*Voldgiftsnævnet for bygge- og anlægsvirksomhed den 5. april 1995*

EKSEMPEL PÅ SAGKYNDIG BESLUTNING

Til  
Voldgiftsnævnet for bygge- og anlægsvirksomhed  
Vesterbrogade 2 B, 2.  
1620 København V

Vedrørende sagkyndig beslutning i sag G-xxxx

Klager: (Navn og adresse)

Indklagede: (Navn og adresse)

Som sagkyndig er ved brev fra Voldgiftsnævnet for bygge- og anlægsvirksomhed, modtaget den xx.xx.200x, udpeget undertegnede (navn, stilling og adresse).

Grundlaget for beslutningen:

Kopi af begæring om sagkyndig beslutning med bilag er modtaget den xx.xx.200x.

Bilagene er:

- 1)
- 2)
- 3) o.s.v.

Svarskrift med bilag er modtaget den xx.xx.200x.

Bilagene er:

- A)
- B)
- C) o.s.v.

Efter at have gennemgået ovenstående materiale er der efter aftale med parterne indkaldt til mundtlig forhandling

**på adressen ....., den xx.xx.200x, kl. xx.xx.**

Til stede ved den mundtlige forhandling var foruden den sagkyndige:

Klager:

Klagers advokat: (Navn og adresse)

Indklagede:

Indklagedes advokat: (Navn og adresse).

Det blev konstateret, at parterne var i besiddelse af det i sagen fremlagte materiale.

Klager nedlagde følgende **påstand**:

Indklagede nedlagde følgende **påstand**:

Følgende afgav forklaring:

Følgende er — skønt behørigt tilsagt — udeblevet:

Følgende har ikke ønsket at medvirke til sagens oplysning:

Parterne anførte følgende til støtte for deres påstande:

(Kort referat, som eventuelt kan udelades).

Den sagkyndige traf herefter følgende

### **B E S L U T N I N G:**

#### **Alternativ 1:**

Klagers begæring om udbetaling af .... kr.

tages til følge/

tages til følge, dog kun for ... kr./

tages til følge betinget af sikkerhedsstillelse, stor ... kr. i form af ....

Udgifterne ved sagen, herunder den sagkyndiges honorar, skal betales af (klager/indklagede) — i tilfælde af fordeling — af (klager med/indklagede med) angivet ved brøkdele.

#### **Alternativ 2:**

Klagers begæring om udbetaling af ... kr. kan ikke imødekommes.

Udgifterne ved sagen, herunder den sagkyndiges honorar, skal betales af (klager/indklagede) — i tilfælde af fordeling — af (klager med/indklagede med) angivet ved brøkdele.

(Dato og underskrift)