

Protokollat med Tilkendegivelse

i

Faglig Voldgift

(FV 2018.0064)

Fagligt Fælles Forbund

(konsulent Keld Jensen)

mod

Dansk Byggeri

for Kaefer ESG GmbH

(juridisk konsulent Anne Gausland)

Uoverensstemmelsen angår, om kravet mod Kaefer ESG GmbH – som hævdet af Fagligt Fælles Forbund (3F) – med rette er udvidet til at omfatte arbejde udført af alle virksomhedens 16 ansatte på arbejdspladser i Danmark, eller om kravet under denne faglige voldgift – som hævdet af Dansk Byggeri – alene kan omfatte det arbejde, som 5 af medarbejderne udførte på arbejdspladsen Hellas Allé 1, Kalundborg i perioden 20. februar til 16. september 2017. Der er endvidere uenighed om opgørelsen af kravet.

Fagligt Fælles Forbund (3F) har nedlagt påstand om, at Kaefer ESG GmbH til forbundet skal betale 774.801,06 kr. med tillæg af procesrente fra indgivelse af klageskriftet.

Dansk Byggeri for Kaefer ESG GmbH har påstået frifindelse.

Under skriftvekslingen havde forbundet yderligere nedlagt en påstand om, at indklagede skulle anerkende, at aftalen om varierende ugentlig arbejdstid ikke var efterlevet, hvorfor de almindelige arbejdstidsregler finder anvendelse, jf. §§ 8-9 i Bygge- og Anlægsoverenskomsten. Indklagede har under voldgiftsforhandlingen erklæret sig enig heri, og denne påstand skal derfor ikke prøves af voldgiftsretten.

Sagens behandling: Sagen er forhandlet den 23. oktober 2018 for en faglig voldgiftsret med undertegnede, fhv. højesteretspræsident Poul Søgaard, som opmand. Dagen forinden havde indklagede anmodet om udsættelse af voldgiftsforhandlingen, hvilket forbundet modsatte sig. Anmodningen blev gentaget ved forhandlingens begyndelse, da en repræsentant for virksomheden på grund af travlhed ikke havde mulighed for at give møde. Forbundet protesterede fortsat mod udsættelse. Med bemærkning, at sagen var berammet allerede i juni 2018, og at der ikke forelå nogen tvingende grund for at udsætte forhandlingen, tilkendegav opmanden, at anmodningen om udsættelse ikke kunne tages til følge.

Der blev afgivet forklaring af faglig sekretær i 3F Kalundborg A, som med udgangspunkt i sagens bilag gennemgik forbundets beregninger og grundlaget for beregningerne. For så vidt angår arbejde, som de fem medarbejdere på pladsen Hellas Allé 1, Kalundborg, har udført før den 20. februar 2017, og arbejde, som virksomhedens ansatte i øvrigt har udført på andre pladser i Danmark, er kravet bl.a. baseret på indberetninger om pensionsindbetalinger og på gennemsnitsberegninger baseret på lønsedlerne for de nævnte fem medarbejdere.

Efter bevisførelse, procedure og votering fremkom opmanden med en mundtlig begrundet tilkendegivelse, som her gengives i skriftlig form:

Opmandens tilkendegivelse

Den 24. februar 2017 anmodede 3F Dansk Byggeri om organisationsmøde (48-timers møde) vedrørende byggepladsen Hellas Allé 1, Kalundborg, som forbundet havde besøgt den 20. februar 2017, hvor man konstaterede, at Kaefer ESG havde fem medarbejdere, som udførte stilladsarbejde. 3F ønskede dokumentation for, at løn- og arbejdsforhold efterlevede overenskomsten for så vidt angår de udenlandske medarbejdere. På organisationsmøde den 24. marts 2017 blev bl.a. ansættelsesaftaler og lønsedler udleveret til 3F, og det aftaltes, at yderligere dokumentation skulle fremsendes.

Den 24. maj 2017 anmodede 3F Dansk Byggeri om opfølgende organisationsmøde vedrørende byggepladsen Hellas Allé 1, Kalundborg, og anmodede om fremlæggelse af relevante baggrundsplysninger i forhold til ansættelsesbeviser, ugesedler, lønsedler mv. Opfølgende organisationsmøde blev afholdt den 24. august 2017. Af mødereferatet fremgår, at drøftelsen af dokumentationsmaterialet angik de fem medarbejdere på

nævnte byggeplads. Det fremgår videre, at 3F forbeholdt sig retten til at videreføre sagen for samtlige af virksomhedens ansatte i Danmark, og at arbejdsgiversiden tog forbehold heroverfor, idet sagen efter arbejdsgiversidens opfattelse udelukkende omhandler de fem ansatte, der har været på den pågældende plads.

Den 18. oktober 2017 anmodede 3F Dansk Byggeri om endnu et opfølgende organisationsmøde vedrørende byggepladsen Hellas Allé 1, Kalundborg. Mødet blev afholdt den 27. november 2017. Af mødereferatet fremgår, at der skulle fremsendes resterende lønsedler, og at parterne atter skulle mødes den 13. december 2017 – et møde som senere blev aflyst af arbejdsgiversiden. 3F gentog sit forbehold om at videreføre sagen for samtlige af virksomhedens ansatte i Danmark, og arbejdsgiversiden gentog sit forbehold heroverfor med samme begrundelse som på mødet den 24. august 2017.

På denne baggrund må det lægges til grund, at parterne på organisationsmøderne i overensstemmelse med mødebegæringerne alene har behandlet løn- og arbejdsforhold på byggepladsen Hellas Allé 1, Kalundborg. Et generelt forbehold om ret til at videreføre sagen for samtlige af virksomhedens ansatte i Danmark findes ikke at være tilstrækkeligt til at fastslå, at der er sket fagretlig behandling vedrørende dette forbehold i et tilfælde som det foreliggende, hvor indklagede på møderne har udtalt sig mod en sådan udvidelse af sagen, og hvor der i øvrigt ikke har foreligget nærmere oplysninger vedrørende andre arbejdspladser og efter det foreliggende heller ikke været fremsat anmodning herom. Der kan derfor under denne voldgiftssag alene tages stilling til kravet for så vidt angår byggepladsen Hellas Allé 1, Kalundborg.

Efter fagretlig praksis opgøres forbundets krav svarende til virksomhedens besparelse ved ikke at have efterlevet overenskomsten. Parterne har hver især udført beregninger, og de er enige om, at den reelt eneste forskel på beregningerne skyldes uenighed om, med hvilken procentsats pensionsbidraget af tilgodehavende løn mv. skal indgå ved beregning af virksomhedens besparelse. Forbundet mener, at såvel arbejdsgiverdelen (8,15 %) som lønmodtagerdelen (4 %) skal indgå, mens indklagede mener, at alene arbejdsgiverdelen skal indgå. Efter opmandens opfattelse kan virksomhedens besparelse alene angå det beløb, virksomheden skulle have indbetalt som sit bidrag til pensionsordningen. Virksomheden skulle ganske vist også have indbetalt lønmodtagerandelen, men denne andel ville så blive fratrukket i det beløb, der var til udbetaling til de ansatte. Det kan ikke føre til en anden vurdering, at arbejdsgivere i retspraksis er blevet dømt til at indbetale lønmodtagerandelen til pensionsordningen i tilfælde, hvor arbejdsgiver havde undladt dette og i stedet udbetalt andelen til godtroende lønmodtagere.

Efter det anførte tages der udgangspunkt i indklagedes opgørelse, dog således at et beløb på 10.477,57 kr., som indklagede havde modregnet over for en af de fem medarbejdere, alligevel ikke skal modregnes, hvilket indklagede under voteringen har anerkendt. Herefter kan kravet, svarende til virksomhedens fortjeneste, opgøres til 209.962,47 kr.

Parterne tog opmandens tilkendegivelse til efterretning og enedes om, at sagen med virkning som en kendelse afgøres ved at Kaefer ESG GmbH til 3F indbetaler 209.962,47 kr. med tillæg af procesrente heraf fra indgivelse af klageskriftet den 24. september 2018.

Hver part bærer egne sagsomkostninger og betaler halvdelen af udgiften til opmand.

København, den 24. oktober 2018


Poul Søgaard