

Kendelse
I
Faglig voldgift
(FV 2018.0103)

Fagligt Fælles Forbund
(forhandlingssekretær Andy Jakobsen)

mod

Dansk Byggeri
for
NET CONSTRUCTION ApS
nu under konkurs
(juridisk konsulent Anne Gausland)

Afsagt den 6. december 2018

Uoverensstemmelsen

Tvisten angår klagers krav som følge af virksomhedens hævdede manglende overholdelse af Bygningsoverenskomsten ved beskæftigelsen af to litauiske bygningsarbejdere.

Påstande

Klager, Fagligt Fælles Forbund, har efter sin endelige påstand påstået Net Construction ApS tilpligtet til Fagligt Fælles Forbund at betale 1.102.607,58 kr. med tillæg af procesrente fra ydelseernes forfaldstid til betaling sker.

Beløbet udgør skyldig løn, feriegodtgørelse, SH/FF-godtgørelse samt pension for A og B, der er medlemmer af 3F. Kravene er beregnet til 700.218,06 kr. for årene 2016-2018 for A og til 402.389,52 kr. for årene 2017-2018 for B.

Indklagede, Dansk Byggeri for Net Construction ApS, har påstået frifindelse for efterbetalingskravet, samt frifindelse over for klagers påstand om kravets udvidelse ud over arbejdet på byggepladserne beliggende X, og Y.

Sagens behandling

Sagen blev mundtligt forhandlet den 26. november 2018 med undertegnede fhv. højesteretsdommer Jytte Scharling som opmand.

Net Construction ApS blev udmeldt af Dansk Byggeri pr. den 30. juni 2018. Det er oplyst, at virksomheden er taget under konkursbehandling ved dekret af 28. september 2018. Kurator har meddelt, at boet ikke ønsker at indtræde i voldgiftssagen.

Der blev afgivet forklaring af A, B og faglig sekretær C.

Efter bevisførelse, procedure og votering kunne der ikke opnås enighed om eller flertal for en afgørelse blandt de af hver af parterne valgte medlemmer af voldgiftsretten. Afgørelsen træffes derfor af opmanden.

Baggrunden for sagen

Den 18. august 2017 var faglig sekretær i 3F C på pladsbesøg på Net Construction ApS' byggeplads X. Han konstaterede, at der var et antal litauiske bygningsarbejdere på pladsen og fik den opfattelse, at de blev aflønnet med en timeløn på 80 kr. Den 6. september 2017 blev der afholdt 48-timers møde. Virksomheden mødte ikke op, men havde skriftligt meddelt Dansk Byggeri, at arbejdsopgaven havde varet fra 21. august til 1. september 2017. Den 12. januar 2018 blev der holdt organisationsmøde i sagen. Virksomheden mødte heller ikke til dette møde. Den 8. maj 2018 anmodede 3F om andet opfølgingsmøde i sagen. Der blev herefter holdt organisationsmøde i sagen den 25. maj 2018. Virksomheden var ikke mødt. Det hedder i referatet af organisationsmødet bl.a.;

"Sagen forhandlede.

Der var enighed om at lægge sagerne FAG 2017-10-00240 [X] og FAG 2017-10-00240-011 [Y]... sammen.

...

3F gør gældende at firmaet ikke har afregnet sine medarbejdere i henhold til overenskomstens bestemmelser. 3F forbeholder sig retten til at videreføre sagen for samtlige ansatte i de perioder de har været ansat i virksomheden."

48-timers møde vedrørende Net Constructions byggeplads Y, var afholdt den 27. marts 2018. Net Construction var ikke mødt. Af en aftale mellem virksomheden og køber fremgår, at arbejdet skulle påbegyndes den 5. marts 2018. Ved mail af 20. marts 2018 til Dansk Byggeri oplyste 3F, at man havde konstateret, at arbejdet var afsluttet.

Tidligere sager

Der har tidligere den 14. august 2017 været holdt organisationsmøde vedrørende Net Constructions arbejdsplads Z, for perioden 5. maj 2017 til 24. juni 2017 omfattende 6 ansatte. Det hedder i referatet fra dette møde bl.a.:

"På mødet blev der udleveret ansættelseskontrakter, ugesedler og lønsedler for de 6 ansatte, disse fremsender Dansk Byggeri til 3F.

Under enedes parterne om at lukke sagen med at firmaet indbetaler 55.000 kr. til 3F...

Herefter er ovenstående sag slut og der udestår herefter intet parterne imellem i denne sag."

Efter det oplyste har Net Construction endvidere i 2010 accepteret at betale 350.000 kr. i efterbetaling og bod for at have underbetalt litauiske bygningsarbejdere.

Lydoptagelse af møde

Der er under voldgiftsforhandlingen afspillet dele af en lydoptagelse mellem direktør i Net Construction ApS D og nogle litauiske bygningsarbejdere. Det hedder i en udskrift af optagelserne bl.a. således i dansk oversættelse:

”

”Mand” vi har lige fundet ud af alle os der arbejder her at vi ikke får pension? ”D” Det vidste I godt til at starte med! ”Mand” nej det vidste jeg ikke! ”D” så han har ikke øhh, jeg fortæller altid alle at du får 80 kr. i lommen pr. time hvis du vil arbejde!”

...

D spørger tolken hvad manden siger? ”Tolk” han spørger om feriepenge? Du har ikke betalt feriepenge en eneste gang! ”D” feriepenge er en del af den løn jeg tilbyder ham, når jeg tilbyder dig 80 kr. pr. time i hånden/lommen er det alt sammenlagt... ”D” det er 800 kr. pr. dag ... og det er det totale beløb og det har altid været sådan, og det ved han og nu efter så mange år begynder han at beklage sig.

..."

Lønsedler, skatteoplysninger mv.

Klager har under sagen fremlagt fotokopier af håndskrevne sedler med lønopgørelser vedlagt kontantbeløb i danske sedler.

Klager har endvidere fremlagt årsopgørelser fra SKAT. For A er adressen angivet som Net Constructions adresse Æ for årene 2007-2012 og for årene 2013-2017 som Ø. I årsopgørelserne for 2013 samt 2015-2017 er anført: "Du har givet samtykke til, at E, statsautoriseret revisor får adgang til dine personoplysninger på www.skat.dk/tastselv." I årsopgørelse for 2014, 2015 og 2017 for B er adressen angivet som Ø, med et tilsvarende samtykke til E i årsopgørelserne for 2015 og 2017.

Indklagede har fremlagt kopi af enslydende erklæringer, der fremtræder som underskrevet af A og B henholdsvis den 5. marts 2018 og den 8. marts 2018. Det hedder i erklæringerne bl.a.;

"Net Construction skyller mig ikke noget og

Net Construction har altid udbetalt mig min løn og SH/FF Samt pension."

Forklaringer

A har under medvirken af tolk forklaret bl.a., at han ikke taler, skriver eller forstår dansk. Han har arbejdet for Net Construction ApS siden 2001-2002. Arbejdet var tilrettelagt således, at bygningsarbejderne arbejdede mindst 10 timer om dagen, inklusive en frokostpause på 15 minutter. De arbejdede minimum 6 dage om ugen, mandag til lørdag. Ved særlig travlhed arbejdede de også nogle gange om søndagen. Virksomhedens indehaver, D, udbetalte lønnen til dem kontant. De fik i alt 80 kr. i timen. De boede på værelser i en ejendom tilhørende arbejdsgiveren. De betalte 500 kr. om ugen i husleje. Denne blev fratrukket i den udbetalte løn. Virksomheden stillede bil til rådighed. Der var i alt 3 biler. De kørte sammen i arbejds hold til byggepladserne, der alle lå på Sjælland. Han husker ikke adresserne. De blev sendt til dem på mobiltelefonen og lagt ind på bilens gps. Han husker, at de i 2017 bl.a. arbejdede i Y.

De litauiske bygningsarbejdere var hjemme i Litauen nogle gange 1 uge, nogle gange 2 uger ad gangen, ca. hver anden måned, afhængigt af arbejdsplanen. Omkring jul var de hjemme lidt længere, måske 1 måned.

Han har underskrevet på et ikke udfyldt ansættelsesbevis samt på ugesedler, der på forhånd var udfyldt med en egentlig arbejdstid på 37 timer. Han fik at vide, at han skulle underskrive, ellers ville han blive sendt hjem. Han har også skullet underskrive på et blankt stykke papir. Han havde ikke andre muligheder. Han har ikke underskrevet erklæringen af 8. marts 2018, som han først har set under denne sag.

Han kom til Danmark fra Litauen den 7. marts 2018. Da han var undervejs, ringede D og sagde, at der ikke var mere arbejde. Lydoptagelsen er foretaget denne dag. Han optog mødet, fordi han følte, at D havde mistet sin menneskelighed. Det var ikke på opfordring af 3F.

Han har ikke modtaget årsopgørelserne fra SKAT. Han har aldrig boet på de adresser, der er angivet i årsopgørelserne. Han har aldrig givet samtykke til, at E kunne få adgang til hans personoplysninger. Han har først fået nøglekort til NemID i 2018.

B har under medvirken af tolk forklaret bl.a., at han ikke taler, skriver eller forstår dansk. Han har arbejdet for Net Construction ApS fra april 2007 til marts 2018. Han har om arbejdstiderne og aflønningen forklaret overensstemmende med A.

Han har bl.a. underskrevet på et ikke udfyldt ansættelsesbevis og på et blankt stykke papir. Han fik at vide, at hvis ikke han skrev under, så var der ikke noget arbejde til ham. Han har ikke set erklæringen af 5. marts 2018 før under denne sag.

Det kan godt være, at han har været på pladserne på X og Y. Han kan ikke sige det med sikkerhed. Han arbejdede nok på 30 forskellige pladser for virksomheden i 2017.

Han har ikke modtaget årsopgørelserne fra SKAT. Han har aldrig boet på de adresser, der er angivet i årsopgørelserne. Han har aldrig givet samtykke til, at E kunne få adgang til hans personoplysninger. Han har først fået nøglekort til NemID i 2018.

Faglig sekretær C har forklaret bl.a., at han var på pladsbesøg på byggepladsen X den 18. august 2017. Bygningsarbejderne ville ikke sige deres navne, men en af dem fortalte, at de blev aflønnet med 80 kr. i timen. Han fik på ny kontakt med de pågældende, da de henvendte sig i fagforeningen den 8. marts 2018 og medbragte lydoptagelserne.

Parternes hovedsynspunkter

Klager har anført navnlig, at det efter bevisførelsen kan lægges til grund, at Net Construction ApS ikke har afregnet korrekt overenskomstmæssig løn, feriegodtgørelse, SH/FF-godtgørelse og pension til 3Fs medlemmer A og B. Det fremgår af de afgivne forklaringer og indholdet af lydfilen, at de litauiske bygningsarbejdere er blevet aflønnet med 80 kr. i timen, og at de har arbejdet minimum 10 timer om dagen i mindst 6 dage om ugen. Virksomheden har herved groft og systematisk undergravet overenskomsten. Virksomheden har i forbindelse hermed benyttet sig af præfabrikerede og urigtige dokumenter, herunder ugesedler.

Kravet er med rette rejst for medlemmernes arbejde for virksomheden i årene 2016-2018. Der er et langt mønster, hvor denne virksomhed groft har tilsidesat gældende overenskomst. Klager har på organisationsmødet den 25. maj 2016 udtrykkeligt forbeholdt sig at videreføre sagen for samtlige ansatte i de perioder, hvor de har været ansat i virksomheden, og indklagede har ikke taget forbehold for denne tilkendegivelse. Derved adskiller denne sag sig fra FV2013.0088, hvor udvidelsen af kravet først var fremsat med klageskriftet, og fra FV2018.0064, hvor arbejdsgiversiden tog forbehold over for en udvidelse af sagen. Forliget med Net Construction den 14. august 2017 kan ikke tillægges betydning, da det er indgået under falske forudsætninger, idet det må antages, at virksomheden på organisationsmødet fremlagde præfabrikerede lønsedler. Virksomheden holdt derved såvel arbejdstagersiden som arbejdsgiversiden i uvidenhed om kravets rette størrelse.

Kravet er opgjort på grundlag af medlemmernes forklaring om arbejdstiden. I kravet er ikke medregnet løn for 12 uger pr. år, svarende til den tid, medlemmerne skønsmæssigt har været hjemme i Litauen.

Såfremt voldgiftsretten måtte nå frem til, at kravet kun kan rejses for så vidt angår X, og Y, er kravet på grundlag af en skønnet varighed af 6 uger pr. plads opgjort til 105.502, 26 kr. for A og 105.167,14 kr. for B.

Indklagede har til støtte for frifindelsespåstanden anført navnlig, at klager ikke har løftet sin bevisbyrde for, at de to medarbejdere har et efterbetalingskrav mod virksomheden. Klager har således ikke fremlagt dokumentation for, hvornår og hvor A og B har udført arbejde for virksomheden. Der er heller ikke forelagt konkret dokumentation i form af medarbejdernes egne timeopgørelser. Klager har endvidere ikke løftet sin bevisbyrde for, at A og B har udført arbejde på byggepladserne X og Y.

Såfremt voldgiftsretten måtte komme frem til, at der er sket underbetaling vedrørende arbejde på de to byggepladser, må kravet efter indklagedes opfattelse opgøres for en byggeperiode fra 5. marts til 20. marts 2018 på X og fra den 14. august 2017 til den 1. september 2017 på Y. Med tillæg af overtimer hverdage inkl. lørdage og medregnet i alt 3 søndage kan kravet opgøres til i alt 36.844 kr. for X og 60.700 kr. for Y.

Vedrørende frifindelsespåstanden over for klagers påstand om kravets faglige udvidelse ud over pladserne X og Y, har indklagede anført, at der på opfølgingsmødet den 25. maj 2018 var enighed om, at sagerne vedrørende de to byggepladser skulle behandles fagretligt sammen. Klagers generelle forbehold om ret til at videreføre sagen for samtlige ansatte i virksomheden i de perioder, hvor de havde været ansat, medfører ikke, at sagen er fagretligt udvidet. Der må herved særligt henses til, at mødebegæringen kun angik X, at parterne på mødet var enige om at slå to navngivne sager sammen, samt til, at parterne på et 48-timers møde den 14. august 2017 på Z var enige om et forlig, hvorefter Net Construction betalte 55.000 kr., og parterne herefter lukkede den pågældende sag. At kravet ikke er fagretligt udvidet støttes også af afgørelserne i sagerne FV2016.0168 og FV2018.0064.

Opmandens begrundelse og resultat

Efter bevisførelsen – herunder de afgivne forklaringer, der i væsentlig grad er bestyrket ved lydoptagelsen af mødet den 7. marts 2018 med Net Construction ApS's direktør D – lægger jeg til grund, at Net Construction igennem en længere årrække har beskæftiget litauiske bygningsarbejdere i sin virksomhed, og at virksomheden i hele perioden ikke har betalt overenskomstmæssig løn til de pågældende. Jeg finder det bevist, at de litauiske medarbejdere i årene 2016-2018, som kravene er rejst for i denne sag, er blevet vederlagt med en timeløn på i 80 kr., og at de havde en arbejdsdag på 10 timer inkl. en frokostpause på 15 minutter, samt at de arbejdede mindst 6 dage om ugen (mandag til lørdag), og at de tillige i nogle tilfælde også arbejdede om søndagen. Virksomheden har herved groft og systematisk overtrådt de overenskomstmæssige fastsatte lønvilkår.

På organisationsmødet den 25. maj 2018 var der mellem 3F og Dansk Byggeri enighed om at behandle sagerne vedrørende X, og Y, sammen. På mødet tog 3F forbehold for at videreføre sagen

for samtlige ansatte i de perioder, de havde været ansat i virksomheden. 3F, der tidligere i 2007 havde rejst sag vedrørende et lignende fagretligt krav mod virksomheden, fremkom imidlertid ikke med nærmere oplysninger vedrørende andre arbejdspladser. Selv om Dansk Byggeri ikke ifølge referatet tog udtrykkeligt forbehold over for 3Fs tilkendegivelse, finder jeg, at det på den anførte baggrund ikke kan anses for godtgjort, at der på mødet var enighed mellem parterne om, at sagen fagretligt kunne udvides ud over der to byggepladser, der var indgået aftale om. Der kan derfor under denne voldgiftssag alene tages stilling til kravet for så vidt angår byggepladserne X, og Y.

Net Construction har ikke deltaget i sagens oplysning ved at give møde under sagens fagretlige behandling, og de oplysninger, virksomheden har meddelt Dansk Byggeri, kan ikke anses for troværdige. Jeg bemærker herved, at indberetningerne til SKAT ikke kan danne grundlag for et sikkert skøn, idet jeg efter bevisførelsen lægger til grund, at A og B ikke har været bekendt med indberetningerne til SKAT og ikke har set årsopgørelserne, der er sendt til adresserne for henholdsvis Net Construction og virksomhedens revisor.

På denne baggrund finder jeg ikke grundlag for at tilsidesætte klagers opgørelse over efterbetalingskravet vedrørende byggepladserne X, og Y. Efterbetalingskravet kan herefter fastsættes til 105.502,26 kr. for A og 105.167,14 kr. for B, eller i alt 210.669,40 kr.

Herefter bestemmes:

Indklagede, Net Construction ApS, skal inden 14 dage til Fagligt Fælles Forbund betale 210.669,40 kr. med procesrente fra ydelsernes forfaldstid.

Hver part bærer egne omkostninger og skal betale halvdelen af opmandens honorar.

Jytte Scharling