



# Udskrift af Arbejdsrettens retsbog

Den 19. december 2014 holdt Arbejdsretten møde i Arbejdsmarkedets Hus, Sankt Annæ  
Plads 5, 1250 København K i

**Sag nr. AR2013.0577:**

Landsorganisationen i Danmark

for

Fagligt Fælles Forbund

*mod*

Dansk Arbejdsgiverforening

for

Dansk Byggeri

for

Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS

Ingen var mødt eller tilsagt.

I sagen, der blev optaget til afgørelse på retsmødet den 28. oktober 2014, traf retsformanden følgende

## AFGØRELSE:

### **Påstande**

Klager, Landsorganisationen i Danmark for 3F, har nedlagt påstand om, at Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS skal efterbetale et løntilgodehavende mv. på i alt kr. 107.118,19 med tillæg af sædvanlig procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldstid. Klager har endvidere nedlagt påstand om betaling af bod.

Indklagede, Dansk Arbejdsgiverforening for Dansk Byggeri for Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS, har heroverfor påstået frifindelse.

Der er mellem parterne enighed om opgørelsen af efterbetalingskravet, og tvisten angår alene, om kravet kan gøres gældende mod Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS.

### **Sagen i hovedtræk**

Den 1. september 1976 stiftede Per Stig Poulsen den personligt ejede virksomhed Tømrermester Per S Poulsen (CVR-nr. 59314815).

Den 15. januar 2001 stiftede Per Stig Poulsen PSP Holding ApS.

Den 9. februar 2001 stiftedes virksomheden PSP-Byg A/S (CVR-nr. 25912012). Stifter var PSP Holding ApS, og Per Stig Poulsen indgik i selskabets bestyrelse og var også direktør.



Den 1. september 2003 blev A og B ansat i det af Per S. Poulsen personligt ejede firma Tømrermester Per S Poulsen. Af ansættelsesbeviset fremgik bl.a., at arbejdsgiver var Per S. Poulsen, CVR-nr. 59314815, og at overenskomsten mellem BYG og Træ-Industri-Byg var gældende for ansættelsesforholdet.

Den 9. maj 2005 overgik A og B til ansættelse i PSP-Byg A/S. Af de ansættelsesbeviser, der i den forbindelse blev udarbejdet, fremgik bl.a., at arbejdsgiver var PSP-Byg A/S, CVR-nr. 25912012, og at overenskomsten mellem BYG og TIB var gældende for ansættelsesforholdet.

Mandag den 14. maj 2012 blev A og B opsagt til fratrædelse den 30. maj 2012. Opsigelsen blev bekræftet i et sålydende brev af 16. maj 2012 fra PSP-Byg A/S:

”Du er opsagt pr. den 30. maj 2012, jf. afskedigelsesblanket underskrevet den 14. maj 2012.  
PSP-Byg A/S kan ikke tilbyde dig arbejde og giver hermed tilladelse til at opsigelsesperioden kan afholdes på din bopæl.”

Den 18. maj 2012 indgav PSP-Byg A/S konkursbegæring.

Den 29. maj 2012 blev der afsagt konkursdekret over PSP-Byg A/S.

Den 31. maj 2012 blev A og B ansat i Per S. Poulsens personlige firma (CVR-nr. 59314815), i ansættelsesbeviset benævnt Snedker- og Tømrerfirmaet Per S. Poulsen.

A og B havde et tilgodehavende på løn mv. for den sidste del af deres ansættelse i PSP-Byg A/S. Kravet blev anmeldt til Lønmodtagerens Garantifond (LG).

Den 19. november 2012 afslog LG anmodningen om dækning af manglende løn mv. LG skrev således:

**”Afslag fra LG**

Vi kan ikke udbetale det, du har anmeldt til LG.

Virksomheden har ny ejer.

Når en virksomhed skifter ejer, betyder det, at det er den nye ejer, der skal betale alle de penge, de ansatte har til gode.

Grunden er, at en ny ejer overtager alle de aftalte rettigheder og forpligtelser.

Det gælder også aftaler om løn- og ansættelsesvilkår.

Du skal derfor kontakte

PSP-Byg A/S

Tømrermester Per S Poulsen

...”

Efter afslaget fra LG sendte 3F i brev af 6. december 2012 påkrav til Snedker- og Tømrerfirmaet Per S. Poulsen om betaling af tilgodehavendet.

Ved mail af 21. december 2012 fra Dansk Byggeri blev kravet afvist.

I brev af 4. januar 2013 anmodede LO om afholdelse af fællesmøde.



Den 1. februar 2013 overgik A og B til ansættelse i Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS (CVR-nr. 35036946). Af udskrift fra Erhvervsstyrelsen fremgår det, at virksomheden Tømrermester Per S. Poulsen ApS blev stiftet den 6. februar 2013, og at selskabet den 11. februar 2013 skiftede navn til Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS. Stifter var MANA INVEST AF 2004 ApS. Ved aftale af 8. februar 2013 blev enkeltmandsvirksomheden Tømrermester Per S. Poulsen (CVR-nr. 59314815) overdraget til Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS, og der er enighed mellem parterne om, at der var tale om virksomhedsoverdragelse i virksomhedsoverdragelseslovens forstand.

Den 18. februar 2013 blev der afholdt fællesmøde i sagen, uden at enighed kunne opnås.

Den 20. marts 2013 blev der afsagt konkursdekret over Per Stig Poulsen og hans personligt ejede virksomhed Tømrermester Per S. Poulsen (CVR-nr. 59314815).

Den 19. august 2013 afslog LG en ny anmodning om dækning. Begrundelsen var enslydende med det tidligere afslag, dog henviste LG denne gang A og B til at kontakte Tømrermester Per S. Poulsen, Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS.

Den 16. oktober 2013 blev der afholdt nyt fællesmøde, uden at enighed kunne opnås.

Det er fremlagt anmeldelse til LG af løntilgodehavende for to andre medarbejdere (Willy Skovshoved og Kenny Brian Dahl), der var ansat i PSP-Byg A/S umiddelbart forud for selskabets konkurs, og som blev ansat den 21. maj 2012 i Per S. Poulsens personlige firma Tømrermester Per S. Poulsen. Det er oplyst, at LG har dækket tilgodehavendet i henhold til disse to anmeldelser.

### **Forklaringer mv.**

A har forklaret bl.a., at han er uddannet bygningsnedker. Han fik ansættelse hos Per S. Poulsen den 1. september 2003 sammen med B. Det var Frede Dramsgaard, der havde ringet og spurgt, om de var interesseret. Arbejdet bestod hovedsageligt i større opgaver såsom nybyggeri og større renoveringsopgaver. Men ind imellem lavede de også småreparationer. Der var ca. 20 tømrere ansat i Per S. Poulsens personlige firma. Den 9. maj 2005 overgik A og B til ansættelse i PSP-Byg A/S. Der var i vidt omfang tale om samme slags arbejde som tidligere, dvs. både større entrepriser og almindeligt tømrerarbejde. De var op til 80 mand ansat i PSP-Byg, mens ca. 10-12 var beskæftiget i det personlige firma. Det skete en sjælden gang, at de arbejdede sammen med folk fra det personlige firma. I april 2012 var der næsten ikke flere ansatte tilbage i PSP-Byg. Han og B var de eneste, der var tilbage på pladsen sammen med projektlederen Antonio. Mandag den 14. maj 2012 blev deres sidste arbejdsdag i PSP-Byg. Han og B blev ringet op af Per og kaldt ind på kontoret på Microvej i Holbæk, hvor Per fortalte dem, at der ikke var mere at lave, og at virksomheden måtte lukke. Den 16. maj fik han en skriftlig opsigelse. Han opfattede det på den måde, at han fortsat stod til rådighed frem til fratrædelsen den 30. maj. Han lavede ikke noget for PSP-Byg i perioden fra den 16. maj til den 30. maj, men han regnede med, at Frede Dramsgaard ville finde noget arbejde til dem. Han havde derfor ikke søgt andet arbejde. Efter at han og B havde modtaget opsigelsen, var de begge kørt i fagforeningen. På et tidspunkt efter opsigelsen blev han – formentlig via Frede Dramsgaard – tilbudt ansættelse i Per S. Poulsens personlige firma, og den 31. maj 2012 begyndte han og B at arbejde i dette firma. De arbejdede herefter i 4 måneder på et større projekt på DTU i Lyngby. De havde modtaget nyt værktøj fra Microvej, men brugt deres sædvanlige arbejdstøj. I starten havde de anvendt egen bil, men siden modtaget en ny arbejdsbil (ikke samme model som tidligere i PSP-Byg A/S). Næste projekt



var en tømrerentreprise på opførelse af boliger i Kastanjehaven. Her arbejdede de i 6 måneder. Virksomheden havde værksted på samme adresse på Microvej som PSP-Byg, og han skulle fortsat sygemelde sig på samme telefonnummer. Kontoropgaverne blev fortsat varetaget af Pia Hansen. Omkring den 1. februar 2013 havde fagforeningen gjort dem opmærksom på, at deres arbejdsgiver havde skiftet navn til Per S. Poulsen ApS. Han havde ikke bemærket ændringer, da værkstedet var det samme, ligesom de stadig benyttede samme bil og havde samme arbejdssted.

B har forklaret bl.a., at han har været makker med A siden 2003. De lavede samme slags arbejde i PSP-Byg A/S som i Per S. Poulsens personlige firma. Den 14. maj 2012 blev de kaldt til møde på kontoret, hvor Per fortalte dem, at der ikke var mere arbejde, og at han var nødt til at fyre dem. De fik også at vide, at de havde ret til at opholde sig derhjemme. De fik en fyreseddel, men han havde forstået det sådan, at de var forpligtet til at møde op, hvis Per ringede. På det tidspunkt var han og A samt projektlederen Antonio og en kontoransat de eneste ansatte, der var tilbage i PSP-Byg. Han udførte ikke arbejde i opsigelsesperioden. Den 31. maj 2012 begyndte han og A at arbejde i Per S. Poulsens personligt ejede firma. Det drejede sig om arbejde på DTU, som han først havde hørt om efter opsigelsen. Virksomheden havde fortsat samme adresse i Holbæk og samme telefonnummer som PSP-Byg. I februar 2013 fik de nyt ansættelsesbevis, og grunden hertil var, at Karin fra fagforeningen havde kontaktet dem om ændringer hos deres arbejdsgiver.

Per S. Poulsen har forklaret bl.a., at han den 1. september 1976 startede sin første virksomhed, hvor han arbejdede med almindeligt tømmer- og snedkerarbejde. Firmaet voksede i volumen, hvilket var baggrunden for, at han stiftede PSP-Byg A/S, som skulle styre og udføre større entrepriser. Han kørte det personlige firma videre ved siden af til udførelse af traditionelt tømrerarbejde. Umiddelbart inden PSP-Byg gik konkurs i maj 2012, var der ca. 10 ansatte i selskabet. De blev alle afskediget i forbindelse med konkursen. Hans personlige firma havde på det tidspunkt ca. 16 ansatte. Nogle af dem, der blev afskediget i PSP-Byg, blev efterfølgende ansat i hans personlige firma. Han havde haft 6-7 firmaer parallelt, men de var holdt skarpt adskilt. De havde forskellige logoer, hjemmesider, mailadresser, telefonnumre og brevpapir. PSP-Byg havde ikke samme opgaver som hans personligt ejede firma, og PSP-Byg havde egne biler, værktøj mv., og selskabet havde egne lønsedler. Hvis der forekom udlån, skete der indbyrdes fakturering, ligesom der i forbindelse med større entrepriser kunne forekomme køb af ydelser fra de andre firmaer. PSP-Byg købte dog også ydelser hos eksterne tømrervirksomheder i forbindelse med større entrepriser. Hans firmaer havde alle forretningsadresse og værksted på Microvej, men de var grupperet op hver for sig, og huslejen var delt op og fordelt på de enkelte virksomheder. Med hensyn til opsigelsen af A og B den 14. maj 2012 var der tale om en fritstilling, fordi selskabet måtte lukke. Han kunne ikke love dem nyt arbejde. Opgaverne på DTU og Kastanjehaven, som A og B kom til at beskæftige sig med, efter at de den 31. maj 2012 var blevet ansat i hans personlige tømrerfirma, var nye selvstændige opgaver og ikke opgaver, som var overtaget fra PSP-Byg.

Frede Dramsgaard Jensen har i en erklæring af 7. oktober 2014 oplyst følgende:

**”Vedr.: A og Bs ansættelse i Snedker- Tømrerfirmaet Per S. Poulsen**

Ovennævnte Tømrersvende har tidligere været ansat i PSP-BYG A/S og var blevet opsagt med begrundelsen: manglende arbejde.



Undertegnede afgiver et tilbud via E-mail til Pihl & Søn A/S den 24. maj 2012 på et job på DTU i Lyngby.

Den 25. maj afgiver Pihl og Søn A/S en telefonisk accept på tilbuddet og med besked om, at der kan opstartes på jobbet den 31. maj 2012.

Jeg kan oplyse, at jeg på intet tidspunkt har lovet A & B job.

Når man har med arbejdsledelse at gøre, så ved enhver inden for dette område, at sådan noget gør man bare ikke.

I øvrigt er ovennævnte oplysninger vel også svar nok på dette.”

### **Parternes argumentation**

Klager har anført, at pligten til at betale As og Bs tilgodehavende på løn mv. for den sidste tid af deres ansættelse i PSP-Byg A/S i dag påhviler Tømrefirmaet Per S. Poulsen ApS. Pr. 1. februar 2013 er der sket overdragelse af enkeltmandsvirksomheden Tømremester Per S. Poulsen til selskabet Tømrefirmaet Per S. Poulsen ApS, og det er ubestridt, at anpartsselskabet i kraft af denne virksomhedsoverdragelse er indtrådt i de forpligtelser til at betale løn mv., som påhvilede enkeltmandsvirksomheden. Det gøres gældende, at enkeltmandsvirksomheden hæftede for betalingen af As og Bs lønkrav vedrørende deres tidligere ansættelse i PSP-Byg A/S enten som følge af, at der må statueres arbejdsretlig identitet mellem PSP Byg A/S og Tømremester Per S. Poulsen, eller som følge af virksomhedsoverdragelse fra PSP-Byg A/S til Tømremester Per S. Poulsen i maj 2012.

For så vidt angår synspunktet om arbejdsretlig identitet, har klager navnlig anført, at PSP-Byg og enkeltmandsvirksomheden i betydeligt omfang var beskæftiget med samme type opgaver, at der var sammenfald i ejerkredsen og direktionen, at virksomhederne blev drevet fra samme adresse, at der i et vist omfang skete udlån mellem virksomhederne, og at virksomhederne anvendte samme telefonnummer. Der har således ikke været den fornødne adskillelse mellem virksomhederne.

Såfremt enkeltmandsvirksomheden ikke hæftede for lønkravene i kraft af arbejdsretlig identitet, hæftede virksomheden for betalingen som følge af virksomhedsoverdragelse. En faktisk overtagelse anses også for en virksomhedsoverdragelse. As og Bs ansættelsesforhold i PSP-Byg var ikke ophørt, men bestod fortsat på det tidspunkt, hvor de i slutningen af maj 2012 overgik til ansættelse i enkeltmandsvirksomheden. Opsigelserne den 16. maj 2012 indebar ikke en definitiv fritstilling. A og B forstod det da også på den måde, at de kunne tilkaldes, hvis der blev brug for dem. De var reelt de eneste tilbageværende håndværkere i PSP-Byg, og ved deres ansættelse i enkeltmandsvirksomheden overtog denne PSP-Bygs virksomhed eller en del heraf. Den manglende betaling af lønkravet indebærer et overenskomstbrud, som er bodspådragende. Tømrefirmaet Per S. Poulsen ApS bør derfor pålægges at betale en bod svarende til 1/5 af løntilgodehavendet.

Indklagede har anført, at enkeltmandsvirksomheden Tømremester Per S. Poulsen ikke hæftede for betalingen af As og Bs krav på løn i PSP-Byg, og at denne pligt derfor heller ikke er overgået på Tømrefirmaet Per S. Poulsen ApS ved overdragelsen af enkeltmandsvirksomheden til anpartsselskabet pr. 1. februar 2013. Til støtte for, at enkeltmandsvirksomheden ikke hæftede for betalingen, har indklagede anført, at der ikke er



arbejdsretlig identitet mellem PSP-Byg A/S og enkeltmandsvirksomheden, og der er heller ikke tale om virksomhedsoverdragelse fra PSP-Byg til enkeltmandsvirksomheden i maj 2012.

For så vidt angår synspunktet om arbejdsretlig identitet har indklagede navnlig anført, at enkeltmandsvirksomheden Tømrmester Per S. Poulsen, der er fra 1976, og PSP-Byg A/S, der blev stiftet i 2001, er to selvstændige firmaer. De har forskellige biler, logo, værktøj, og der er ingen fælles drift. De har adskilt økonomi, bogholderi og regnskab. Lønsedlerne er klart forskellige. Det forhold, at der på enkelte dokumenter er angivet samme telefonnummer, skyldes, at der er anvendt et gammelt stempel. De ansatte er omfattet af samme overenskomst, uanset hvilket af de to firmaer de er ansat i, og der er således ikke tale om, at man forsøger at organisere sig ud af en forpligtelse. Enkeltmandsvirksomheden Tømrmester Per S. Poulsen og selskabet PSP-Byg A/S er således to forskellige firmaer etableret for mange år siden med 25 års mellemrum uden nogen omgåelseshensigt.

For så vidt angår virksomhedsoverdragelsesloven, har indklagede navnlig anført, at enkeltmandsvirksomheden ikke er indtrådt som skyldner i forhold til As og Bs lønkrav mod PSP-Byg A/S, allerede fordi de definitivt fratradte deres ansættelsesforhold i PSP-Byg den 16. maj 2012. Da de blev ansat i enkeltmandsvirksomheden den 31. maj 2012, var deres ansættelse i PSP-Byg således ophørt 14 dage forinden. Selv om det lægges til grund, at ansættelsesforholdet fortsat bestod på det tidspunkt, foreligger der alligevel ikke nogen virksomhedsoverdragelse fra PSP-Byg til enkeltmandsvirksomheden. Der blev således ikke overført materiel, kunder, aktiviteter eller opgaver fra PSP-Byg til enkeltmandsvirksomheden. Det forhold, at nogle få ansatte fra PSP-Byg efter selskabets konkurs fik ansættelse i enkeltmandsvirksomheden, er ikke tilstrækkeligt til at statuere, at der er sket overdragelse af PSP-Bygs virksomhed eller en del heraf.

### **Retsformandens bemærkninger**

Sagen vedrører As og Bs tilgodehavende på løn mv. for den sidste tid af deres ansættelse i PSP-Byg A/S op til selskabets konkurs i maj 2012. Spørgsmålet er, om Per S. Poulsens personligt ejede firma Tømrmester Per S. Poulsen hæftede for betalingen. Er det tilfældet, er parterne enige om, at kravet nu kan gøres gældende mod Tømrrfirmaet Per S. Poulsen ApS, der ved en virksomhedsoverdragelsesaftale pr. 1. februar 2013 har overtaget virksomheden i det af Per S. Poulsen personligt ejede firma.

Til støtte for, at enkeltmandsvirksomheden Tømrmester Per S. Poulsen hæftede for betalingen af det omhandlede lønkrav, har klager gjort gældende (principalt), at der er arbejdsretlig identitet mellem PSP-Byg A/S og enkeltmandsvirksomheden, og (subsidiært) at der er sket virksomhedsoverdragelse fra PSP-Byg A/S til Per S. Poulsens enkeltmandsvirksomhed i maj 2012.

#### *Ad arbejdsretlig identitet*

Den 1. september 2003 blev A og B ansat i det af Per S. Poulsen personligt ejede firma Tømrmester Per S Poulsen, der var etableret i 1976. Den 9. maj 2005 overgik de til ansættelse i PSP-Byg A/S. Det fremgik i den forbindelse af deres ansættelsesbeviser, at deres arbejdsgiver nu var PSP-Byg A/S. I de næste 7 år var de herefter ansat i PSP-Byg A/S, og på deres lønsedler var ”PSP-Byg A/S” anført som udbetaler af lønnen. Efter bevisførelsen må det lægges til grund, at det til stadighed var klart, at A og B arbejdede for PSP-Byg A/S og ikke for Tømrmester Per S. Poulsen, og at der også i øvrigt var en tilstrækkelig klar adskillelse mellem de to virksomheder både internt og udadtil.





Under disse omstændigheder kan det forhold, at Per S. Poulsen var ejer og leder af både PSP-Byg og enkeltmandsvirksomheden, og at virksomhederne blev drevet fra samme adresse, ikke føre til, at enkeltmandsvirksomheden hæfter for betalingen af As og Bs lønkrav, der er opstået under deres ansættelse i PSP-Byg.

#### *Ad virksomhedsoverdragelse*

Efter bevisførelsen lægges det til grund, at Per S. Poulsen den 14. maj 2012 fortalte A og B, at der ikke var mere arbejde i PSP-Byg, og at firmaet måtte lukke. På denne baggrund må bemærkningen i opsigelsesbrevet af 16. maj 2012 om, at ”PSP-Byg A/S kan ikke tilbyde dig arbejde og giver hermed tilladelse til at opsigelsesperioden kan afholdes på din bopæl” forstås som en fritstilling af A og B, hvorved de definitivt blev fritaget for deres arbejdsforpligtelse over for PSP-Byg. Deres ansættelse må derfor anses for definitivt afbrudt den 16. maj 2012. Det bemærkes herved, at der først den 25. maj 2012 blev indgået aftale om det arbejde på DTU, som var baggrunden for, at de den 31. maj 2012 blev ansat i Per S. Poulsens personligt ejede virksomhed. A og B var således ikke i et bestående ansættelsesforhold, da de blev ansat i enkeltmandsvirksomheden Tømrermester Per S. Poulsen. Allerede som følge heraf er Tømrermester Per S. Poulsen ikke ved ansættelsen af dem indtrådt som skyldner i relation til deres lønkrav mod PSP-Byg, jf. virksomhedsoverdragelseslovens § 2, stk. 1.

#### *Samlet konklusion*

Det følger af det anførte, at enkeltmandsvirksomheden Tømrermester Per S. Poulsen ikke hæftede for betalingen af As og Bs krav på løn for den sidste tid, de var ansat i PSP-Byg A/S. Som følge heraf er Tømrerfirmaet Per S. Poulsen ApS ikke i kraft af opkøbet af enkeltmandsvirksomheden indtrådt i en forpligtelse til at betale As og Bs tilgodehavende.

Indklagedes påstand om frifindelse tages herefter til følge.

#### **Thi bestemmes:**

Indklagede frifindes.

Sagen sluttet ved Arbejdsretten.

Retten hævet.

Poul Dahl Jensen / Torben Lorentzen