



## Udskrift af Arbejdsrettens retsbog

Den 26. august 2019 holdt Arbejdsretten møde i Arbejdsmarkedets Hus, Sankt Annæ Plads 5, 1250 København K, i

**Sag nr.: AR 2018.0686**

Fagbevægelsens Hovedorganisation

for

3F Transportgruppen

*mod*

Arbejdsgiverforeningen KA

for

Thorsø Miljø- og Biogasanlæg A.m.b.a.

i hvilken sag der sidst blev holdt retsmøde den **15. april 2019**.

Retten beklædtes af næstformand, højesteretsdommer Hanne Schmidt.

Som retsskriver fungerede dommerfuldmægtig Christian Nikolaj Søberg.

Der fremlagdes klagers processkrift A af 2. juli 2019 med bilag og indklagedes sammenfattende processkrift af 12. august 2019 med bilag.

For klager mødte advokat Dennis Schnell-Lauritzen.

For indklagede mødte advokat Steen Elkjær.

A, B, C og D afgav behørigt formanet forklaring.

Sagen blev procederet.

Parterne overlod det til retsformanden at afgøre sagen i henhold til arbejdsretslovens § 16, stk. 3, 2. pkt.

Sagen blev optaget til afgørelse.

Tidspunktet for afsigelse meddeles senere.

Sagen udsat.

Retten hævet.

Hanne Schmidt / Christian Nikolaj Søberg

**Den 23. september 2019** holdt Arbejdsretten møde i Arbejdsmarkedets Hus, Sankt Annæ Plads 5, 1250 København K, i ovennævnte sag.

Ingen var mødt eller tilsagt.

Der blev i medfør af arbejdsretslovens § 16, stk. 3, 2. pkt., truffet følgende

## **AFGØRELSE**

### **1. Indledning**

Sagen angår, om Thorsø Miljø- og Biogasanlæg A.m.b.a. er omfattet af Mejeribrugets Fællesoverenskomst. Herudover er der spørgsmål, om der er grundlag for pålægge indklagede en bod.

### **2. Påstande**

Klager, Fagbevægelsens Hovedorganisation for 3F Transportgruppen, har nedlagt påstand om, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg A.m.b.a. skal anerkende at være omfattet af Mejeribrugets overenskomst og skal betale en efter Arbejdsrettens skøn fastsat bod.

Indklagede, Arbejdsgiverforeningen KA for Thorsø Miljø- og Biogasanlæg A.m.b.a., har nedlagt påstand om frifindelse.

### **3. Sagsfremstilling**

Den 5. februar 1996 fremsendte SID Specialarbejderforbundet, Langå-Hvorslev-afdeling, et udkast til tiltrædelsesoverenskomst vedrørende overenskomstforholdene gældende mellem Specialarbejderforbundet i Danmark og Mejeribrugets Arbejdsgiverforening til Landbrugscenteret, att. E, i Hammel. Af fremsendelsesbrevet, der var underskrevet af F, formand SID Langå-Hvorslev, fremgår bl.a.:

”Vedr. THORSØ MILJØ- OG BIOGASANLÆG AMBA

Som aftalt sender jeg hermed et udkast til ”tiltrædelsesoverenskomst” samt 1 overenskomst for ”Chauffører der er medlem af Specialarbejderforbundet, og som er beskæftiget på virksomheder, der er medlemmer af Mejeribrugets Arbejdsgiverforening

...”

Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har siden formentlig 2008 betalt pensionsbidrag for deres medarbejdere til PensionDanmark.

Af §§ 1-2 i pensionsregulativet for PKS Pension (i dag PensionDanmark), som trådte i kraft den 1. marts 1996, fremgår bl.a. følgende:

”§ 1. Formål

Pensionskassens formål er at sikre pensioner efter ensartede regler for alle medlemmer samt at tilbyde medlemmerne individuelle ydelser.

§ 2. Medlemmer

Som medlemmer af pensionskassen optages:

- a) Kvindelige arbejdere og specialarbejdere, som er berettiget og forpligtet til medlemskab i medfør af overenskomster mellem Kvindeligt Arbejdsforbund i Danmark (KAD) og Specialarbejderforbundet i Danmark (SiD) på den ene side og Kommunernes Landsforening, Amtsrådsforeningen, Københavns Kommune og Frederiksberg Kommune (De kommunale Arbejdsgivere) på den anden side eller andre tilsvarende af KAD og SiD indgåede overenskomster vedrørende kvindelige arbejdere eller specialarbejdere.
- b) Andre kvindelige arbejdere og specialarbejdere for hvem der i henhold til overenskomst eller aftale skal indbetales pensionsbidrag efter tilsvarende regler som fastsat i ovenanførte overenskomster med KAD og SiD og ovenfor under a.
- c) Ansatte under overenskomster indgået af Dansk Funktionærforbund – Serviceforbundet (DFF), Dansk Frisør & Kosmetiker Forbund (DFKF) og andre fagforbund, hvori det fastsættes, at ansatte under overenskomsten er forpligtet og berettiget til medlemskab af pensionskassen.

Optagelse af nye medlemsgrupper må ikke administrativt eller økonomisk belaste den eksisterende medlemskreds.

*Stk. 2.* Undtagelser herfra kan gøres for bestemte gruppers vedkommende efter generelle kriterier, der ikke giver anledning til spekulation imod pensionskassen.

...

§ 2A.

Medlemskab oprettes ved indberetning fra en arbejdsgiver af pensionsbidrag for en eller flere ansatte i henhold til kollektiv overenskomst, aftale eller lignende. Indberetning skal ske efter PKS Pensions anvisninger.

...”

I de forsikringsbetingelser for pensionsordninger i PensionDanmark A/S, der er gældende fra 1. januar 2019, er det i § 1, stk. 2, angivet, at forsikringsbetingelserne gælder for pensionsordninger, som er oprettet på baggrund af kollektive overenskomster, aftaler og lignende, hvor pensionsordningen er en obligatorisk del af medlemmets ansættelsesforhold.

Der er fremlagt breve fra PensionDanmark til Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, hvoraf bl.a. fremgår, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg i forbindelse med indberetning og betaling af pensionsbidrag i flere tilfælde ikke har angivet en overenskomstkode (pensionsgruppe) eller har angivet en forkert overenskomstkode for sine medarbejdere.

Der er endvidere fremlagt kopi af opkrævninger fra PensionDanmark A/S til Thorsø Miljø- og Biogasanlæg af bidrag vedrørende årene 2009-2018 til Mejeribrugets Uddannelsesfond, hvoraf det fremgår, at ”virksomheden har medarbejdere ansat under en overenskomst eller tiltrædelsesaftale, som betyder, at I skal indbetale bidrag til én eller flere uddannelses- og kompetenceudviklingsfonde”.

Der blev i januar 2006 indgået en ansættelsesaftale mellem A og Thorsø Miljø- og Biogasanlæg. Aftalen blev indgået på en standardformular ”Ansættelseskontrakt for funktionærer” ”Landboforeningerne Dansk Familielandbrug” og det er angivet, at Danske Vognmand har ”copyright”. Det er med håndskrift tilføjet, at ansættelsen sker som ”Chauffør iht. Mejeribrugets Arbejdsgiverforening og SID”, og ifølge fortryk i aftalen erklærer arbejdstageren bl.a., at ”det er en forudsætning for ansættelsen, at jeg er medlem af SID, jf. overenskomstens bestemmelser herom”. Under overskriften Aflønning, Overarbejde, er det med håndskrift angivet, at ”aflønning sker iht. Mejeribrugets Arbejdsgiverforening og SID”. Det er samme sted med håndskrift tilføjet, at ”det er aftalt, at [A] skal have 10 timer på afspadseringskonto før der udbetales overarbejde”. Endelig fremgår det af aftalen indføjet med håndskrift ”Der er indgået pensionsaftale”.

Tre udskrifter fra forskellige hjemmesider viser meget korte uddrag af udaterede og ufuldstændige jobannoncer fra Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, hvoraf det af en fremgår ”Du vil være ansat under overenskomst Dansk Industri”, af en anden fremgår ”overenskomst samt aflønnet efter principperne om lokal løndannelse”, og af den tredje fremgår ”ansættelsesforhold ifølge gældende overenskomst”. Der er endvidere fremlagt kopi af en

jobannoncer fra 2009, hvor Thorsø Miljø- og Biogasanlæg søger en chauffør. Af annoncen fremgår: ”Stillingen aflønnes efter SID og Mejeribrugets Fællesoverenskomst”.

Af et referat fra driftsudvalgsmøde den 26. april 2010 vedrørende Thorsø Miljø- og Biogasanlæg fremgår bl.a.:

”Løn ansatte.

Der er ikke indgået nogen aftale med noget fagforbund, men man følger aftalen mellem Mejeribrugets arbejdsgivere og Nærings- og Nydelsesmiddelforbundet.

Denne aftale betyder en procentvis stigning på 3,6 % og chaufførerne vil derved opnå en månedsløn på 25.200 + tillæg.”

Ifølge en ansættelseskontrakt indgået i december 2016 mellem Thorsø Miljø- og Biogasanlæg ved G, der var driftsleder på anlægget, og en unavngiven medarbejder blev ansættelsesforholdet indgået på vilkår bl.a., at ”arbejdsgiver ikke er medlem af arbejdsgiverforeningen, hvorfor hele ansættelsesforholdet ikke er omfattet af overenskomst mellem parterne” Af den samme kontrakt fremgår det endvidere under overskriften Aflønning: ”Der er aftalt startløn iflg. overenskomst 2014-2017”, ”Overarbejde ... afregnes efter gældende overenskomst. Overenskomst: Chauffør iht. Mejeriets arbejdsgiverforening og SID”, og ”Aflønning for vagter sker efter fællesoverenskomst for mejeripersonale og chauffører, indgået mellem mejeribrugets arbejdsgiverforening og 3F m.fl.”. Endelig fremgår af kontrakten, at ”lønnen følger den til enhver tid gældende overenskomst for chauffører iht. Mejeribrugets arbejdsgiverforening og SID”, og under overskriften Øvrige vilkår: ”Der er indgået arbejdsmarkedspensionstale med PensionDanmark...”, ”Pensionsindbetalingen sker efter fællesoverenskomst for mejeripersonale og chauffører...”, og ”Funktionærloven er gældende for ansættelsesforholdet”.

Af mailveksling fra marts 2017 fremgår det, at 3F Søhøjlandet og Thorsø Miljø- og Biogasanlæg ved G havde drøftet Thorsø Miljø- og Biogasanlægs opsigelse af en medarbejder, og at parterne blev enige om vilkårene for opsigelse af den pågældende medarbejder, herunder om betaling af en særlig godtgørelse til den pågældende.

Af udaterede ”Regler vedr. vagtordning” for Thorsø Miljø- og Biogasanlæg fremgår det om aflønning for timer uden for normal arbejdstid, at ”der beregnes pensions- og ferietillæg efter de til enhver tid gældende regler”. Endvidere fremgår af en udateret jobbeskrivelse for

chauffører på Thorsø Miljø- og Biogasanlæg om chaufførernes overarbejde, at der ydes ”løn efter 3F og Mejeribrugernes overenskomst”.

#### **4. Forklaringer**

Der er afgivet forklaring af A, B, C og D.

A har forklaret bl.a., at han fra den 19. december 2005 og indtil den 30. november 2015 var ansat som chauffør i Thorsø Miljø- og Biogasanlæg. Hans arbejdsområde var transport af gylle og forefaldende arbejde. De var tre faste chauffører og en mere, som kunne træde til, hvis der var behov for det. Det var H, som ansatte ham.

Han forstod ansættelsesaftalen på den måde, at han blev aflønnet efter overenskomsten. Det blev på intet tidspunkt sagt, at overenskomsten ikke skulle være gældende. Han fik den løn, som fulgte af overenskomsten. Han kan ikke huske, om han fik overenskomsten udleveret, men han har altid selv fulgt med i overenskomsten, så han vidste, hvad lønnen og pensionen mv. var, og han fulgte nøje med i overenskomståndringer. Han var i hvert fald én gang om året inde og kontrollere overenskomsten. Han fik sammen med de andre ansatte at vide, når der var en lønstigning, og deres løn fulgte overenskomsten. Han talte ikke med nogen fra virksomheden om dette, fordi den daglige leder, G, oplyste, når der var nye tillæg og takstreguleringer. Han ved ikke, hvad takstreguleringerne nærmere gik ud på. Hans løn fulgte overenskomsten til punkt og prikke.

Den pensionsaftale, som er omtalt i ansættelsesaftalen, omhandlede Industriens Pension. Han har i forbindelse med den foreliggende sag været inde og tjekke sin pension, og fra den 29. januar 2008 og indtil den 2. november 2015 gik der løbende pension ind til Pension Danmark.

For så vidt angår den erklæring, som fremgår af ansættelsesaftalen, hvorefter det var en forudsætning for ansættelsen, at han var medlem af SID, har han før prøvet, at man skulle være medlem af SID. Derfor gik han stærkt ud fra, at man var omfattet af overenskomsten. Han husker ikke, at nogen sagde, at overenskomsten ikke gjaldt. De fleste af hans kollegaer var også medlemmer af SID.

Der gjaldt i ansættelsesaftalen en særlig bestemmelse om, at man skulle stå til rådighed også uden for normal arbejdstid samt lør-, søn- og helligdage. H ville gerne have, at man havde 10

timer i overskud, så man kunne afspadsere disse timer, hvis et køretøj f.eks. var på værksted. H fortalte ikke, hvorfor man fraveg overenskomsten på dette punkt.

B har forklaret bl.a., at han indtil 2010 var direktør for Mejeribrugets Arbejdsgiverforening. Han har siden 2012 været ansat i PensionDanmark, hvor han har ansvar for kontakten til arbejdsgiverorganisationer.

PensionDanmarks arbejdsmarkedspensionsordning er ejet af overenskomstparterne og er ikke kommerciel. Man skal være omfattet af en overenskomst for at kunne bruge PensionDanmark. Hvis man ikke indbetaler til en overenskomst, kan man som udgangspunkt ikke være medlem af en overenskomst. En undtagelse gælder for lærlinge og elever.

Der kan i henhold til PensionDanmarks pensionsregulativ i forbindelse med optagelse af medlemmer gøres undtagelse for bestemte gruppers vedkommende efter generelle kriterier, der ikke giver anledning til spekulation imod pensionskassen. Baggrunden for denne undtagelse er, at dengang man skabte PensionDanmark, var der nogen, som etablerede pensionskassen, men der er mange, som efterfølgende er kommet til. Fra begyndelsen kunne man se det som en mulighed, at PensionDanmark blev større. En enkelt virksomhed kan dog som udgangspunkt ikke blive medlem.

PensionDanmark anvender overenskomstkoder til at styre betalingen til de rigtige medlemmer og i forbindelse med opkrævning. Man kan ikke indbetale til PensionDanmark, hvis man ikke har den rigtige kode.

Thorsø Miljø- og Biogasanlæg må følge en overenskomst, og det må være derfor, at PensionDanmark har skrevet til Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, at der i forbindelse med indberetning af pensionsbidrag har været anvendt en forkert overenskomstkode. Det er dog ikke muligt at se i PensionDanmarks system, om Thorsø Miljø- og Biogasanlæg følger en overenskomst. PensionDanmarks administration fik en ny platform i 2008 og det samme skete i 2014, og sager fra før disse datoer er lagt i arkiver. Det har ikke været muligt at finde noget om Thorsø Miljø- og Biogasanlæg i disse arkiver.

PensionDanmark sender hvert halve år en opkrævning af indbetalinger til kompetenceudviklingsfonde. Man sender en vejledende opkrævning ud med opfordring til, at



virksomheder retter henvendelse, hvis den har nogen bemærkninger, og hvis virksomheden er i tvivl om udregningen, kan man få vejledning fra PensionDanmark. Optrævningen sendes ud til de virksomheder, som anvender bestemte overenskomstkoder. For at anvende disse koder, skal man være omfattet af en overenskomst. Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har indbetalt til kompetenceudviklingsfonden og har altid betalt. Der har i de senere år været tale om en markant stigning i de beløb, som skal indbetales til kompetenceudviklingsfonden.

Hvis en virksomhed vil tiltræde en overenskomst, sender virksomheden tiltrædelsesoverenskomsten ind til PensionDanmark. Han ved ikke, hvad der er sket i Thorsø Miljø- og Biogasanlægs tilfælde.

C har forklaret bl.a., at han er driftsleder på Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, og det indebærer, at han har den daglige ledelse. Thorsø Miljø- og Biogasanlæg laver biogas ud af affaldsprodukter fra landbruget og har syv ansatte. Han har ansvaret for at ansætte og afskedige medarbejdere. Han var ansat under driftsleder H i perioden 2002-2007 som tilkaldsvagt uden for normal arbejdstid. I perioden 2009-2014 var han igen ansat som tilkaldsvagt. Han har siden april 2018 været driftsleder. Han er den tredje driftsleder i den tid, hvor Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har eksisteret. H var driftsleder fra 1993 til 2011, og G var driftsleder fra 2011 til 2018.

Thorsø Miljø- og Biogasanlæg er i dag tilsluttet Kristelig Fagforening og følger deres overenskomst. Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har ikke tidligere været tilsluttet nogen overenskomst, men arbejdede ud fra Mejeribrugets Fællesoverenskomst. Han har ikke drøftet det spørgsmål, at man fulgte Mejeribrugets overenskomst, med nogen. Han har ikke noget kendskab til det udkast til tiltrædelsesoverenskomst, som blev fremsendt i 1996. Han har ikke haft drøftelser med 3F udover i forbindelse med opsigelse af en ansat, hvilket knytter sig til den foreliggende sag.

Han ved ikke, hvad baggrunden er for, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har indbetalt til PensionDanmark. Den tidligere driftsleder, G, oplyste, at indbetalingerne allerede var påbegyndt, da han var tiltrådt som driftsleder. Han har ikke tænkt nærmere over, at der skete indbetalinger til PensionDanmark eller til diverse fonde. Han gjorde sig kun den tanke, at man havde valgt at stille sine medarbejdere på samme måde som de andre virksomheder ved at følge Mejeribrugets overenskomst.

Det forhold, at der på As ansættelsesaftale står "Copyright Danske Vognmænd" må skyldes, at man har brugt Danske Vognmænds ansættelsesaftale som skabelon. Han mener overordnet, at ansættelsesaftalen svarede til overenskomsten.

Det er hans opfattelse, at man ikke ønskede at tegne overenskomst, men at man gerne ville følge overenskomsten.

Det har ingen lønmæssig forskel, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg nu er tilsluttet Kristelig Fagforening.

Hans ansvarsområde er det samme som hans forgængers, og det bestod bl.a. i at betale regninger, men der er også et lønkontor, som står for udbetaling af løn. Mange af opkrævningerne blev sendt til lønkontoret. Det har også været hans forgængers ansvar at lave ansættelseskontrakter. Hans forgænger ville også have stået for at lave jobopslag.

D har forklaret bl.a., at han var initiativtager til etableringen af Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, og han var bestyrelsesformand for anlægget fra 1994 til 2013. Han er uddannet landmand. Bestyrelsen havde 6 medlemmer, og kommunen havde en repræsentant i bestyrelsen.

I bestyrelsen blev det drøftet, om der skulle indgås overenskomst. Det var bestyrelsens opfattelse, at man ikke ville indgå overenskomst, men at man ville give medarbejderne den løn og andre vilkår, som fulgte af overenskomsten. Bestyrelsen har hele tiden holdt fast i, at man ikke ville indgå en overenskomst. Dette var der fuld enighed om i bestyrelsen. Det blev også drøftet, om man skulle være medlem af en arbejdsgiverforening, men dette ville betyde, at man også skulle være medlem af en overenskomst, og det ville man ikke. Årsagen var, at man ville stå frit ved ansættelse af forskellige personer og ikke være bundet af bestemte overenskomster, sådan at man f.eks. lettere kunne ansætte f.eks. landmænd på deltid. Det var hans opfattelse, at der ikke var indgået nogen overenskomst. Hvis man ville have indgået en overenskomst, ville det have været et anliggende for bestyrelsen, fordi det ville være en væsentlig beslutning. Der har ikke været holdt nogen møder om indgåelse af overenskomst. Der var flere henvendelser fra F i SID om, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg burde indgå overenskomst, men det ønskede man ikke. Det er rigtigt, at der i 1996 blev fremsendt et

udkast til tiltrædelsesoverenskomst, men der skete ikke mere, for man ønskede ikke at indgå overenskomst. Udkastet blev sendt til E, der var revisor i Landbrugscenteret, og som stod for administrationen for Thorsø Miljø- og Biogasanlæg.

Man rettede sig efter de overenskomster, som gjaldt, for at man ikke skulle kunne sige, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg ”dumpede” lønnen.

Man ville overholde overenskomstens pensionsaftale. Han kan ikke huske, at man har haft en pensionsaftale liggende. Driftslederen stod for at administrere bestyrelsens beslutning om, at man ville følge overenskomsten. Bestyrelsen blandede sig ikke i ansættelsesforholdene. Hvis man havde indgået overenskomst, ville det have forhindret, at man kunne have ansat nogen, som ikke var medlem af en fagforening.

Han ved ikke, hvorfor det fremgår af As ansættelsesforhold, at han skulle være medlem af SID.

## **5. Anbringender**

Fagbevægelsens Hovedorganisation for 3F Transportgruppen har anført bl.a., at overenskomstforhold som udgangspunkt skal indgås skriftligt, men at der i særlige tilfælde kan være tale om, at faktiske handlinger har en sådan karakter, at disse kan sidestilles med en overenskomstindgåelse.

SID fremsendte i 1996 efter aftale en tiltrædelsesoverenskomst til Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, og der foreligger ikke korrespondance eller lignende, der sandsynliggør, at tiltrædelsesoverenskomsten ikke skulle være blevet underskrevet, ligesom der ikke har været indledt konflikt fra SID's side, som det normalt ville være sket, hvis overenskomsten ikke blev etableret efter en frivillig forhandling. I øvrigt ville konflikt ikke være aktuel for en virksomhed af denne karakter, fordi det ville have skabt problemer af miljømæssig karakter for Thorsø Miljø- og Biogasanlæg.

Hvis det lægges til grund, at der ikke foreligger en skriftlig overenskomstaftale, har Thorsø Miljø- og Biogasanlæg stiltiende tiltrådt overenskomsten. Helt tilbage fra anlæggets oprettelse i 1994 ville anlægget følge overenskomsten, og det var kun rent formelt, at man ikke ville tiltræde overenskomsten. Virksomheden har ved en række aktive handlinger, herunder

navnlig 9 års dokumenterede indbetalinger til de overenskomstmæssigt aftalte udviklingsfonde mv., givet SID og 3F en berettiget forventning om, at virksomheden anså sig for omfattet af overenskomsten. Dette gælder navnlig, da det klart og tydeligt fremgår af opkrævningerne, at der er tale om betalinger, der er begrundet i et overenskomstforhold, og at betalingerne vedrører aftaler mellem DA og LO og Mejeribrugets overenskomst. Der burde være gjort indsigelse eller betalt med forbehold mod de specificerede opkrævninger til overenskomstfondene, såfremt virksomheden ikke anså sig for omfattet af overenskomsten, og det gælder især, fordi der ikke var tale om småbeløb, men derimod om beløb i størrelsesordenen 10-15.000 kr. Under disse omstændigheder, hvor en professionel virksomhed gennem 9 år har betalt et stort antal specificerede opkrævninger, er der tale om, at man herved må anses for at have anerkendt det underliggende overenskomstforhold.

Herudover har Thorsø Miljø- og Biogasanlæg i sine ansættelsesaftaler oplyst, at der var indgået arbejdsmarkedspensionsaftale med PensionDanmark, hvilket ikke kan forstås på anden måde, end at virksomheden har anset sig for omfattet af den arbejdsmarkedspensionsaftale med PensionDanmark, som er en del af Mejeribrugets overenskomst. En sådan arbejdsmarkedspensionsaftale hos PensionDanmark kan heller ikke etableres på anden måde end ved indgåelse af overenskomst med 3F enten i form af indmeldelse i DI eller ved indgåelse af en tiltrædelsesaftale. I bestemmelser i de fremlagte ansættelseskontrakter er der også udtrykkeligt henvist til, at ansættelsen følger reglerne i overenskomsten, herunder med anvendelse af de rigtige satser for f.eks. pensionsbidrag. PensionDanmark har endvidere flere gange rettet henvendelse til Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, som dermed bl.a. er blevet gjort opmærksom på, at pensionsforholdet følger af den omhandlede overenskomst.

Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har også i sine jobopslag anført, at ansættelse ville være omfattet af overenskomst med Dansk Industri eller lignende, og virksomheden har herved tilkendegivet over for omverdenen, at der var ordnede forhold på virksomheden i form af en nærmere omtalt overenskomst.

Også i virksomhedens beskrivelse af vagtordningen på anlægget henvises til, at pensionsbidrag betales efter de gældende regler, hvorefter der henvises til overenskomstens daværende pensionsbidragssatser. Formuleringen om ”gældende regler” giver ikke nogen mening, medmindre virksomheden har anset sig for retligt bundet af overenskomsten.

Det kan ikke tillægges vægt, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg i visse nyere ansættelsesbeviser har indsat en indledende bemærkning om, at ansættelsesforholdet ikke er omfattet af en overenskomst.

3F har protesteret over for virksomhedens opfattelse af, at der ikke var indgået overenskomst, med det samme, da man blev opmærksom på, at virksomheden ikke anså sig for omfattet af overenskomsten. Virksomheden har heller ikke underrettet forbundet om, at man ikke anså sig for omfattet af overenskomsten, selv om virksomhedens daglige ledelse havde rig mulighed for at meddele dette til forbundet, f.eks. i forbindelse med opslag af jobannoncer eller i forbindelse med indbetalinger af specificerede opkrævninger til de overenskomstrelaterede ordninger.

Det forhold, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har betinget sig, at A skulle være medlem af SID, kan heller ikke forstås på anden måde end at virksomheden har været omfattet af overenskomsten.

Arbejdsgiverforeningen KA for Thorsø Miljø- og Biogasanlæg A.m.b.a. har anført bl.a., at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg ikke er omfattet af Mejeribrugets overenskomst mellem 3F og DI eller nogen anden overenskomst med 3F, og at der aldrig har foreligget en overenskomst mellem parterne, som er underskrevet. Det er klager, som påstår, at der er indgået en overenskomst, og det er derfor også klager, der har bevisbyrden for dette.

Det forhold, at fremsendelsesbrevet fra 1996 med den tilhørende tiltrædelsesoverenskomst kan fremskaffes, men at det samme ikke gælder for en underskrevet tiltrædelsesoverenskomst, bekræfter, at der ikke eksisterer og aldrig har eksisteret en underskrevet tiltrædelsesoverenskomst mellem parterne. Der foreligger heller ikke anden dokumentation, der giver en formodning for, at tiltrædelsesoverenskomsten er blevet underskrevet. Det forhold, at PensionDanmark heller ikke er i stand til at fremvise et overenskomstmæssigt grundlag for indbetalingerne til PensionDanmark, underbygger, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg ikke har indgået overenskomst med 3F.

Den omstændighed, at der ikke er indledt konflikt mod Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, taler ikke for, at der er indgået overenskomst mellem parterne, da 3F og SID ikke konsekvent iværksætter konflikt, såfremt der ikke er opnået overenskomst med en virksomhed.

Den tilkendegivelse, som fremgår i jobopslaget om, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg aflønner efter overenskomst, er ikke en tilkendegivelse om, at der er indgået overenskomst, men er alene udtryk for, at lønnen fastsættes i overensstemmelse med overenskomsten efter aftale med medarbejderne. Det kan ikke på baggrund af jobannoncen fra 2009 konkluderes, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg anser sig forpligtet af overenskomsten. De øvrige jobannoncer, som er fremlagt i sagen, er i øvrigt kun meget korte brudstykker af annonceteksten, og de kan derfor ikke tillægges nogen betydning.

Hverken 3F eller PensionDanmark er i stand til at fremvise et overenskomstmæssigt grundlag for indbetalingerne til PensionDanmark. Der må derfor foreligge en eller anden form for aftale om indbetaling af pension til PensionDanmark.

I henhold til § 2, stk. 2, i PensionDanmarks pensionsregulativ kan der gøres undtagelser for bestemte grupper, og der er intet, som taler imod, at en virksomhed, som har valgt at følge overenskomsten, kan få mulighed for at være omfattet af denne bestemmelse.

D har forklaret, at man ikke ønskede at indgå overenskomst med nogen fagforeninger, men at man i stedet besluttede at følge overenskomsten på individuelle vilkår.

Som C har forklaret, tyder angivelsen ”Copyright Danske Vognmænd” i As ansættelsesaftale fra 2006 på, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har brugt en standardskabelon fra Danske Vognmænd. Kontrakten indeholder heller ikke bestemmelse om, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg er omfattet af overenskomsten, og det er almindeligt forekommende, at virksomheder aftaler at administrere efter en given overenskomst med de ansatte, uden at virksomheden er kollektivt forpligtet af den pågældende overenskomst. De fravigelser, som fremgår af ansættelseskontrakten, viser i øvrigt, at virksomheden valgte at lave sin egen løsning fremfor at være omfattet af overenskomsten.

Thorsø Miljø- og Biogasanlæg kan ikke idømmes bod, da der ikke består en overenskomst mellem virksomheden og 3F. Såfremt Arbejdsretten måtte komme frem til, at der er en

overenskomst mellem Thorsø Miljø- og Biogasanlæg og 3F, bør der ikke idømmes nogen bod, da det er selvforskyldt, at 3F ikke er i stand til at fremvise en underskrevet tiltrædelsesoverenskomst.

## **6. Retsformandens begrundelse og resultat**

Sagen drejer sig i første række om, hvorvidt Thorsø Miljø- og Biogasanlæg A.m.b.a. er omfattet af Mejeribrugets Overenskomst (nu Mejeribranchens Fællesoverenskomst) indgået mellem 3F m.fl. på den ene side og DI Overenskomst II (Mejeribrugets Arbejdsgiverforening) på den anden side, enten som følge af, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har indgået en tiltrædelsesaftale herom, eller som følge af, at virksomheden ved sin adfærd stiltiende må anses at have tiltrådt overenskomsten.

F, formand for SID Langå-Hvorslev, sendte i februar 1996 et udkast til tiltrædelsesoverenskomst til revisor E, Landsbrugscenteret, der stod for administrative forhold for Thorsø Miljø- og Biogasanlæg. Der foreligger imidlertid ikke en tiltrædelsesaftale, der er underskrevet. Efter forklaringen afgivet af D, der var formand for virksomhedens bestyrelse i årene 1994 til 2013, har virksomheden stedse – også efter andre henvendelser fra F – afvist at indgå en tiltrædelsesaftale, fordi virksomheden ønskede at stå frit i forhold til overenskomstforhold ved ansættelser. Virksomheden fulgte kun overenskomsten med hensyn til løn- og pensionsforhold med det formål ikke at aflønne de ansatte ringere end de ville blive ved ansættelse andre steder. Det fremgår også af et referat fra et driftsudvalgsmøde den 26. april 2010 vedrørende Thorsø Miljø- og Biogasanlæg, at der ikke er indgået nogen aftale med noget fagforbund.

B, der siden 2012 har været ansat i PensionDanmark A/S, og som tidligere var direktør i Mejeribrugets Arbejdsgiverforening, har forklaret, at virksomheder skal være omfattet af en overenskomst for at kunne deltage i arbejdsmarkedspensionsordningen i PensionDanmark, ligesom indbetalinger til de overenskomstbaserede uddannelsesfonde og udviklingsfonde forudsætter, at virksomheden er omfattet af overenskomst. Han har imidlertid også oplyst, at det ikke har været muligt at finde dokumentation vedrørende grundlaget for Thorsø Miljø- og Biogasanlægs indtræden i pensionsordningen.

Der er efter formuleringen i pensionsregulativet fra marts 1996 endvidere mulighed for at gøre undtagelse med hensyn til kravet om overenskomst for ”bestemte grupper

vedkommende efter generelle kriterier, der ikke giver anledning til spekulation imod pensionskassen". Det kan herefter ikke udelukkes, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har indgået en særftale om at indbetale til PensionDanmark, selv om virksomheden ikke havde tiltrådt overenskomsten.

Der er på denne baggrund ikke grundlag for at antage, at Thorsø Miljø og Biogasanlæg har indgået en skriftlig aftale om at tiltræde Mejeribrugets overenskomst, heller ikke som følge af virksomhedens deltagelse i arbejdsmarkedspensionsordningen i PensionDanmark.

Spørgsmålet er herefter, om Thorsø Miljø- og Biogasanlæg ved sin adfærd stiltiende må anses at have tiltrådt overenskomsten. Bevisbyrden herfor påhviler klager.

Thorsø Miljø- og Biogasanlæg har som nævnt fulgt den praksis at aflønne sine ansatte i overensstemmelse med overenskomsten både med hensyn til den faste løn og lønnen for overarbejde, og virksomheden har ligeledes betalt pensionsbidrag til PensionDanmark A/S og bidrag til uddannelses- og kompetencefonde i overensstemmelse med overenskomsten. Der er efter det oplyste tale om en praksis, der har været fulgt formentlig siden 2008.

Det må imidlertid samtidig ifølge Ds ovennævnte forklaring og referatet fra driftsudvalgsmødet den 26. april 2010 vedrørende Thorsø Miljø- og Biogasanlæg lægges til grund, at virksomheden ikke har ønsket at tiltræde overenskomsten og heller ikke har anset sig for at være retligt bundet af denne.

Hertil kommer, at Thorsø Miljø- og Biogasanlæg i 1996 og senere ikke har imødekommet anmodninger fra SID om indgåelse af overenskomst.

Virksomheden har efter det oplyste ikke i forbindelse med driftsleder Gs drøftelser med 3F i marts 2017 i anledning af afskedigelsen af en medarbejder givet udtryk for at anse sig for bundet af overenskomsten. Hertil kommer, at det i ansættelsesaftalen fra 2016 vedrørende en unavngiven medarbejder udtrykkeligt er angivet, at arbejdsgiver ikke er medlem af arbejdsgiverforeningen, hvorfor hele ansættelsesforholdet ikke er omfattet af overenskomst mellem parterne.



Der er under disse omstændigheder heller ikke grundlag for at antage, at virksomheden har optrådt på en måde, der med føje gav det indtryk, at virksomheden anså sig for at være retligt bundet af overenskomsten. Thorsø Miljø- og Biogasanlæg kan derfor ikke anses for at være bundet af overenskomsten alene som følge af virksomhedens adfærd.

Det kan ikke føre til en anden vurdering, at aftalen fra 2006 om ansættelse af A angav, at ansættelsen skete ”iht. Mejeribrugets Arbejdsgiverforening og SID”, og at det var en forudsætning, at A var medlem af SID. Den førstnævnte angivelse må efter de oplysninger, der i øvrigt er fremkommet under sagen, anses at henvise til lønforholdene i overenskomsten, som virksomheden administrerede efter, mens den sidstnævnte angivelse var fortrykt i den anvendte standardformular. Heller ikke de fremlagte ufuldstændige og meget korte uddrag af annoncer kan føre til en anden vurdering.

Der er herefter ikke grundlag for at tage klagers påstande til følge, og indklagede frifindes.

**Thi bestemmes:**

Indklagede frifindes.

Sagen sluttet.

Hanne Schmidt / Christian Nikolaj Søberg