

Opmandskendelse

i

Faglig Voldgift

Dansk El-Forbund

(advokat Jeppe Wahl-Brink)

mod

TEKNIQ Installatørernes Organisation

for Carl Christensen & C0. A/S

(konsulent Bent Lindgren)

afsagt den 2. august 2010

1. Indledning

Sagen angår en tvist om, hvorvidt Carl Christensen & Co. A/S er forpligtet til at betale i henhold til en akkordopgørelse, som akkordholder Finn-Erik Mortensen fremsendte efter udløbet af fristen herfor og efter, at han var fratrukket sin ansættelse i virksomheden. Tvisten er af Dansk El-Forbund indbragt for en faglig voldgiftsret med næstformand Jens Olav Pedersen og forbundssekretær Arne Hansen (valgt af forbundet) samt konsulent Jesper Elan Ahrenst og advokatfuldmægtig Søren Dupont Dall (valgt af TEKNIQ) som medlemmer og med undertegnede højesteretsdommer Poul Søgaard som opmand.

2. Parternes påstande

Dansk El-Forbund har nedlagt følgende påstande:

1. Carl Christensen & Co. A/S tilpligtes at efterbetale deltagerne i den som bilag 2 fremlagte akkordaftale af 1. marts 2010 differencen mellem den faktisk udbetalte timeløn og op til 252,60 kr. med tillæg af renter fra den 6. august 2009.
2. Carl Christensen & Co. A/S tilpligtes at efterbetale lærlingen, der deltog i akkorden, differencen mellem den faktisk udbetalte timeløn + 33 1/3 % og op til 150 kr. med tillæg af renter fra den 6. august 2009(*).

TEKNIQ for Carl Christensen & Co. A/S har principalt nedlagt påstand om frifindelse og har subsidiært nedlagt påstand om, at akkordholderen fortaber retten til et beløb svarende til én måneds indtjening på akkorden.

3. Kort sagsfremstilling

Den 1. marts 2008 indgik Carl Christensen & Co. A/S en akkordaftale med Finn-Erik Mortensen angående en arbejdsopgave på Østerfælled Torv, København. Det fremgik af aftalen, at arbejdet var påbegyndt den 15. november 2007 og forventedes afsluttet den 30. august 2008. Akkordsummen var 525.000 kr. Firmatimer (daglønstimer) skule betales med 152,50 kr., og kundetimer skule afregnes som akkorden, dog max. 210 kr. pr. time. Der var aftalt en minimumstimeløn på 181 kr. Akkordopmåling skule ikke udføres i samarbejde med arbejdsgiver.

Som følge af aftalte ændringer og ekstraarbejder kunne tidsplanen ikke holde. Der er ikke enighed om, hvornår det arbejde, der var omfattet af akkordaftalen, var helt afsluttet. Finn-Erik Mortensen hævder, at akkordarbejdet var afsluttet inden udgangen af december 2008, og at der da kun manglede nogle arbejdsopgaver, herunder ekstraarbejder, som ikke var omfattet af akkorden eller i

øvrigt ikke angik ham. Virksomheden hævder, at akkorden først var afsluttet den 4. marts 2009, da virksomheden meddelte hovedentreprenøren, at el-entreprisen var afsluttet.

Den 26. november 2008 opsagde Finn-Erik Mortensen sin stilling som elektriker hos Carl Christensen & Co. A/S til fratræden den 31. december 2008 og angav som begrundelse, at han var blevet tilbudt et arbejde tættere på sin bopæl. Den følgende dag kvitterede entrepriseder Bernt Steen Hansen ”med stor beklagelse” for modtagelsen af opsigelsen, takkede for godt samarbejde og ønskede held og lykke i det nye job. Akkordaftalen vedrørende arbejdet på Østerfælled Torv blev ikke nævnt, og der blev ikke taget forbehold med hensyn til aftalens opfyldelse.

Den 22. juli 2009 fremsendte Finn-Erik Mortensen akkordregnskab til virksomheden. Regnskabet udviste en akkordløn pr. svendetime på 252,60 kr. og et samlet akkordoverskud til svendene på ca. 166.000 kr. I den ledsagende mail, der var stilet til Bernt Steen Hansen, anførtes: ”*Jeg er blevet bekendt med, at sagen Østerfælled Torv er afsluttet, og jeg sender nu som aftalt regnskabet for sagen. Jeg ser frem til at høre fra dig.*” I en svarmail af 12. august 2009 meddelte Bernt Steen Hansen på virksomhedens vegne: ”*Jeg skal hermed afvise dit regnskab, grundet at du har forladt firmaet d. 31.12.2008. ...*” Derefter overgik sagen til fagretlig behandling, hvor der dog ikke kunne opnås enighed om en løsning.

4. Overenskomsten

I Elektrikeroverenskomsten hedder det om akkordopmåling og kritik samt om ophævelse af arbejdsforhold under akkordarbejde bl.a.:

”§ 12

...

15.

Hvor opmålingen ikke skal foretages med arbejdsgiveren eller dennes repræsentant, vil akkordopmålingen være at indlevere til arbejdsgiveren senest den 15. arbejdsdag efter det pågældende akkordarbejdes afslutning, med mindre anden aftale træffes i hvert enkelt tilfælde.

Aftaler om tidsfrister ud over de 15 arbejdsdage skal udfærdiges skriftligt og underskrives af virksomhed og akkordindehaver. Hvis tidsfristerne – henholdsvis de 15 arbejdsdage eller anden skriftligt aftalt tidsfrist – ikke overholdes, kan virksomheden fremføre krav om fagretlig behandling med mæglingsmøde afholdt senest den 3. arbejdsdag efter Dansk El-Forbunds modtagelse af mæglingsbegæringen.

Fastslår den fagretlige behandling, at akkordindehaveren er ansvarlig for overskridelsen af den fastlagte tidsfrist, kan han helt eller delvis pålægges at dække virksomhedens udgifter til opmålingsarbejde.

...

§ 12 a

...

4.

Akkordindehaveren kan ikke – uden forudgående aftale med arbejdsgiveren eller dennes repræsentant – forlade arbejdet, forinden den pågældende akkord er færdig, med mindre tvingende omstændigheder foranlediger det. Som tvingende omstændigheder regnes f.eks. sygdom, militærtjeneste eller en arbejdsstandsning godkendt af organisationerne.

5.

Hvis akkordindehaveren uberettiget forlader akkorden, fortaber han retten til resterende løn, dog højst for 9 dage, og andel af overskud på denne, endnu ikke afsluttede akkord, dog ikke ud over et beløb svarende til 1 måneds indtjening på den pågældende akkord.

6.

Hvis akkordindehaveren – efter aftale med arbejdsgiveren eller dennes repræsentant – forlader akkorden, beholder han retten til overskuddet i henhold til de af ham optagne timer. Overskud udbetales dog først, når akkorden er afsluttet og opgjort. Dette gælder også eventuelle andre akkorder, hvori den pågældende har deltaget.

...”

5. Sagens behandling

Under voldgiftsforhandlingen den 15. juni 2010 blev der afgivet forklaring af Finn-Erik Mortensen, tillidsrepræsentant Claus Hansen, entrepiseleder Bernt Steen Hansen, Vagn Hansen, der var leder af virksomhedens el-afdeling, samt produktionschef Claus A. Mortensen.

Efter procedure og votering kunne der ikke blandt de af parterne valgte medlemmer af voldgiftsretten opnås enighed om eller flertal for en afgørelse. Afgørelsen skal derfor træffes af opmanden. Parterne anmodede om, at sagen afgøres ved kendelse, idet der var enighed om, at denne kunne affattes uden gengivelse af forklaringerne og proceduren.

6. Opmandens bemærkninger og afgørelse

Efter bevisførelsen lægges det til grund, at Finn-Erik Mortensen, da han den 26. november 2008 afgav sin opsigelse, kunne gå ud fra, at akkorden ville være afsluttet ved opsigelsesvarslets udløb den 31. december 2008. Det lægges endvidere til grund, at det arbejde, der var omfattet af akkordaftalen, da også i alt væsentligt var afsluttet ved udgangen af december 2008. Der er herved lagt vægt på den da gældende tidsplan, på forklaringerne og det i øvrigt foreliggende om arbejdets stade samt på det forhold, at virksomheden ikke efter modtagelsen af opsigelsen – og heller ikke i forbindelse med fratrædelsen – tog forbehold for akkordens færdiggørelse og eventuelle konsekvenser for Finn-Erik Mortensens rettigheder efter akkordaftalen.

Der er ikke grundlag for at antage, at Finn-Erik Mortensen regnede med, at akkorden ikke ville give overskud, eller at han ikke ville få del i overskuddet. Det bemærkes herved, at det fremgår af forklaringerne, at han dels forhørte sig om muligheden for få en andel af overskuddet udbetalt inden udgangen af 2008, dels flere gange i foråret 2009 henvendte sig telefonisk for at høre, om entreprisen var afsluttet og betalt, således at han kunne aflevere akkordregnskabet. Det er endvidere ikke godtgjort, at virksomheden over for Finn-Erik Mortensen skulle have tilkendegivet, at han efter virksomhedens opfattelse ikke kunne gøre krav på mere end, hvad han allerede havde fået udbetalt. Finn-Erik Mortensens opsigelse og fratræden kan heller ikke i sig selv fratage ham retten til at opgøre akkorden og få del i et eventuelt akkordoverskud.

Finn-Erik Mortensen har således ikke været afskåret fra at opgøre akkorden og kræve overskuddet udbetalt.

Det er ubestridt, at akkordregnskabet ikke blev afleveret inden for den gældende frist herfor. Konsekvenserne heraf er beskrevet i overenskomstens § 12, nr. 15. Virksomheden har ikke krævet fagretlig behandling eller opmåling af akkorden, og akkordregnskabet er ikke i sig selv bestridt. Der er ikke påvist hjemmel i overenskomsten til, at den for sene aflevering skulle kunne medføre bortfald af retten til at kræve akkordoverskuddet udbetalt. Da Finn-Erik Mortensen efter det anførte heller ikke uretmæssigt har forladt akkorden, tages klagers påstande til følge.

Thi bestemmes:

1. Carl Christensen & Co. A/S tilpligtes at efterbetale deltagerne i den som bilag 2 fremlagte akkordaftale af 1. marts 2010 differencen mellem den faktisk udbetalte timeløn og op til 252,60 kr. med tillæg af renter fra den 6. august 2009.

2. Carl Christensen & Co. A/S tilpligtes at efterbetale lærlingen, der deltog i akkorden, differencen mellem den faktisk udbetalte timeløn + 33 1/3 % og op til 150 kr. med tillæg af renter fra den 6. august 2009(**).

Hver part bærer egne sagsomkostninger og halvdelen af udgifterne til opmanden.

København, den 2. august 2010

Poul Søgaard

* rettet skrivefejl fra 2010 til 2009

** rettet skrivefejl fra 2010 til 2009

8. september 2010

Poul Søgaard