

KENDELSE

afsagt fredag den 22. januar 2010

i faglig voldgiftssag, 2009.0235

Blik- og Rørarbejderforbundet
(forbundsformand Max Meyer)

mod

Skorstensfejerlauget af 11. februar 1778
for
skorstensfejermester Anders Ruben Pedersen
(Teddy Wagner Nielsen)

Twisten

Twisten vedrører spørgsmålet, om lærlingetid skal indgå ved beregningen af opsigelsesvarslet efter § 9 i overenskomsten mellem Skorstensfejerlauget af 11. februar 1778 og Blik- og Rørarbejderforbundet for Skorstensfejerkredsen, når lærlingen efter endt uddannelse overgår til ansættelse hos samme arbejdsgiver.

Påstande

Klager har nedlagt påstand om, skorstensfejermester Anders Pedersen skal betale 34.251,28 kr. til Blik- og Rørarbejderforbundet på vegne af skorstensfejersvend Per Arne Olsen.

Indklagede har påstået frifindelse.

Sagens behandling

Sagen blev behandlet mundtligt den 6. januar 2010 med højesteretsdommer Thomas Rørdam som opmand. Som sidedommere udpeget af klager fungerede Henrik Petersen og Bjørn Fridhjoff, og som sidedommere udpeget af indklagede fungerede Tom Høeg Andersen og Teddy Wagner Nielsen. Blik- og Rørarbejderforbundet og opmanden var undtagelsesvis indforstået med, at Teddy Wagner Nielsen fungerede både som procedør og som sidedommer.

Der blev under forhandlingen afgivet forklaring af Per Arne Olsen.

Efter bevisførelse og procedure voterede rettens medlemmer. Der kunne ikke blandt sidedommerne opnås flertal for noget resultat. Sagen blev herefter optaget til opmandens kendelse.

Overenskomstforhold m.v.

I overenskomst af august 2007 mellem Skorstensfejerlauget af 11. februar 1778 og Blik- og Rørarbejderforbundet for Skorstensfejerkredsen hedder det bl.a.:

”§ 9.

Ansættelses- og afskedigelsesforhold.

Stk. 1.

Svende ansættes på ugeløn.

Stk. 2.

Opsigelsesfristen er 14 dage fra arbejdsgiverside og 1 uge fra arbeidstagerside på en fredag.

...

Stk. 5.

Efter 3 års ansættelse er opsigelsesfristen fra arbejdsgiverside på 6 uger til en fredag.

...

§ 16.

Overenskomstens område og varighed.

Stk. 1.

Denne overenskomst mellem:

Skorstensfejerlauget af 11. februar 1778

og

Skorstensfejerkredsen i Blik- og Rørarbejderforbundet

omfatter samtlige medlemmer i de to organisationer.

...”

Som bilag til overenskomsten er medtaget ”lærlingebestemmelser”. I disse bestemmelser, der er forhandlet af samme parter som overenskomsten, hedder det bl.a.:

”Bestemmelserne er ikke et integreret led i overenskomsten.

...

Bestemmelserne omfatter uddannelsesforhold, der er oprettet i henhold til gældende lovbestemmelser i erhvervsuddannelsesloven om uddannelsen til skorstensfejer.

...

§ 2.

Uddannelse af lærling.

Stk. 1.

Uddannelsens varighed er 4 år. De første 3 måneder i virksomheden betragtes som gensidig prøvetid, hvor begge parter uden særlig begrundelse kan opsige uddannelsesaftalen.

...”

§ 3.

Løn og arbejdsforhold.

...

Stk. 14. Opsigelse af uddannelsesaftale.

En uddannelsesaftale kan ikke opsiges af aftalens parter uden for prøvetiden, med mindre opsigelsen er godkendt af det faglige udvalg i henhold til gældende lov om erhvervsuddannelse.

...”

I TEKNIQs opdaterede arbejdsgivervejledning for ansættelse af elektrikerlærlinge af august 2009 hedder det bl.a.:

”Ved ansættelse af lærlinge opstår der ofte tvivl om, hvilke regler der er gældende for disse ansættelsesforhold.

Med denne brochure har TEKNIQ samlet en række af de punkter, som virksomhederne erfaringsmæssigt bør være særligt opmærksomme på i forbindelse med ansættelse og beskæftigelse af lærlinge.

...

Ophør

Der kræves ikke opsigelsesvarsel til en uddannelsesaftales udløb. Hvis lærlingen uden ophør fortsætter i virksomheden efter endt læretid, tæller læretidens anciennitet med ved beregning af opsigelsesvarsel.”

Sagsfremstilling

Per Arne Olsen var i perioden fra den 1. december 2005 til den 30. november 2008 i lære som voksenlærling hos skorstensfejrmester Niels Jørgen Zeppernick.

I umiddelbar forlængelse af afslutningen af lærlingeuddannelsen den 30. november 2008 blev Per Arne Olsen ansat som skorstensfejersvend hos samme skorstensfejrmester. I ansættelsesbrevet er den 1. december 2008 angivet som tiltrædelsesdag, og det er anført, at den oven for nævnte overenskomst er gældende for ansættelsesforholdet. Det er endvidere anført, at Per Arne Olsen ansættes til distrikt ”Ballerup-Herlev-Værløse”.

Niels Jørgen Zeppernick overdrog virksomheden til skorstensfejrmester Anders Ruben Pedersen pr. 1. januar 2009. Der blev i den forbindelse udarbejdet et nyt ansættelsesbrev. I dette ansættelsesbrev, hvori der på ny henvises til overenskomsten, er den 1. januar 2009 angivet som tiltrædelsesdag, og det er endvidere anført: ”Anciennitet fra ansættelsesbevis af 1/12 2008 medfølger”. Per Arne Olsen blev ansat til distrikt ”Ballerup og Herlev”.

Begge de nævnte ansættelsesbeviser er underskrevet af Per Arne Olsen og af de respektive skorstensfejermestre.

Den 18. september 2009 blev Per Arne Olsen opsagt med et opsigelsesvarsel på 14 dage med henvisning til opsigelsesbestemmelsen i overenskomstens § 9, stk. 2.

Blik- og Rørarbejderforbundet protesterede mod opsigelsesvarslet og anførte, at lærlingetiden skulle medregnes i ancienniteten efter overenskomstens § 9, således at opsigelsesvarslet skulle have været 6 uger, jf. § 9, stk. 5.

Forklaringer

Per Arne Olsen har forklaret bl.a., at han ikke drøftede sin anciennitet med skorstensfejermesteren i forbindelse med ansættelsen pr. 1. december 2008.

Parternes argumenter

Der er enighed mellem parterne om, at der pr. 1. januar 2009 skete en virksomhedsoverdragelse. Der er også enighed om, at anciennitet fra lærlingetid ikke skal overføres, hvis den pågældende ansættes på en anden arbejdsplads efter endt læretid.

Klager har anført, at Per Arne Olsens lærlingetid skal medregnes i hans anciennitet, da han overgik til ansættelse hos skorstensfejermester Niels Jørgen Zeppernick i umiddelbar forlængelse af afslutningen af lærlingeuddannelsen hos samme skorstensfejermester, og uden at der skete nogen væsentlig ændring af ansættelsesforholdet.

Klager har endvidere henvist til § 6, stk. 2, i lov om erhvervsgrunduddannelse m.v., jf. lovbkg. nr. 997 af 4. oktober 2006. Derudover har klager henvist til TEKNIQs arbejdsgivervejledning for ansættelse af elektrikerlærlinge og til VVS-overenskomsten, hvor der også er en bestemmelse om, at anciennitet fra læretid overføres ved ansættelse på samme arbejdsplads efter endt læretid.

Indklagede har anført, at overenskomsten alene gælder for svende, og at læretiden forud for en ansættelse som svend derfor ikke skal medregnes ved beregningen af opsigelsesvarslet efter overenskomstens § 9. Der er endvidere stor forskel på en lærekontrakt og en ansættelse som svend. Desuden er det angivet i det seneste ansættelsesbevis, som Per Arne Olsen har underskrevet, at han er ansat med anciennitet fra den 1. december 2008.

Opmandens begrundelse og resultat

En lærlings ansættelse i henhold til erhvervsuddannelsesloven er efter lærlingeforholdets særlige karakter, formål og indhold så forskelligt fra almindelige ansættelsesforhold, at lærlingetiden som deklatorisk regel ikke skal medregnes ved beregningen af det opsigelsesvarsel, der tilkommer en ansat, jf. herved opmandskendelse af 31. maj 2000 i sag nr. 151868 (Dansk Funktionærforbund for Tandteknikerforeningen og LM mod AHTS/Danske Dental Laboratorier for Esbjerg Dental Laboratorium), afskedigelsesnævnets kendelse af 2. november 1984, gengivet i Arbejdsretlige Domme 1982 side 219, og UfR 1940.197 SH.

Efter ordlyden af § 9 i overenskomsten mellem Skorstensfejerlauget af 11. februar 1778 og Blik- og Rørarbejderforbundet for Skorstensfejerkredsen er der ikke grundlag for at antage, at den

deklaratoriske regel er fraveget for de ansættelser, der er reguleret af overenskomsten, og der er ikke oplyst forhold, som kan føre til en anden vurdering.

Indklagedes frifindelsespåstand tages herefter til følge.

THI BESTEMMES:

Indklagede frifindes.

Hver part bærer sine omkostninger for voldgiftsretten. Parterne betaler opmandens honorar med halvdelen hver.