

**Protokollat  
med  
tilkendegivelse  
af  
17. marts 2010  
i faglig voldgift FV2010.0046:**

**Bygge-, Jord- og Miljøarbejdernes Fagforening**  
(advokat Ulrik Mayland)

**mod**

**Dansk Byggeri**  
**for**  
**W. Lynggaard Petersen A/S**  
(afdelingschef Thorsten Wilstrup)

## Uoverensstemmelsen

angår aflønningen af 4 vikarer udsendt af et vikarbureau, der er medlem af DI, til assistance for W. Lynggaard Petersen A/S, der er medlem af Dansk Byggeri. Spørgsmålene er nærmere, om Jord- og Betonoverenskomstens bestemmelser om vikarbejde skal forstås således, at vikarerne skulle aflønnes efter denne, og at et efterbetalingskrav kan rettes direkte mod brugervirksomheden.

## Jord- og Betonoverenskomsten

indeholder følgende bestemmelse:

### ”§ 86 Vikarbejde

Medlem af Dansk Byggeri:

1. Dansk Byggeri optager som medlemmer virksomheder, der er vikarbureauer.
2. Ansættelse af vikarer på Dansk Byggeris overenskomstområder er omfattet af gældende overenskomster mellem parterne. Det omfatter også de for arbejdsfunktionen bestående lokalaftaler og kutymer.

Ikke medlem Dansk Byggeri:

3. Parterne er enige om, at overenskomsterne mellem de berørte organisationer er områdeoverenskomster.
4. Alt arbejde på en medlemsvirksomhed, der udføres inden for overenskomsternes faglige gyldighedsområde, er omfattet af overenskomsterne, hvis det udføres af en ansat eller af en anden person, der er underlagt medlemsvirksomhedens ledelsesret, f.eks. en vikar, i modsætning til en arbejder, der er udsendt af en underentreprenør og undergivet dennes ledelsesret.
5. Dansk Byggeri tilkendegiver, at overenskomsterne finder anvendelse for de medarbejdere, der udsendes af et vikarbureau til at arbejde på en medlemsvirksomhed inden for overenskomsternes faglige gyldighedsområde i den tidsperiode, vikarbejdet strækker sig over.
6. Dette gælder dog ikke, såfremt vikaren er udsendt fra et vikarbureau, der via medlemskabet af en anden DA-organisation er omfattet af en kollektiv overenskomst, der gælder for det omhandlede arbejde.
7. Medlemsvirksomheden må i sin aftale med vikarbureauet sikre sig, at vikarbureauet har det nødvendige kendskab til de gældende overenskomst- og aftaleforhold.
8. En vikar, der udfører job for et vikarbureau på en medlemsvirksomhed, kan ikke være omfattet af pensionsreglerne i Pension Danmark, såfremt vikarbureauet er medlem af en anden DA-medlemsorganisation og derigennem er omfattet af en overenskomstmæssig pensionsordning.

Øvrige forhold:

...”

**Påstande:**

**Klager** har indbragt sagen for faglig voldgift med følgende påstande:

- 1) Indklagede tilpligtes at anerkende, at Jord- og Betonoverenskomsten indgået mellem Dansk Byggeri og Bygge-, Jord- og Miljøarbejdernes Fagforening (BJMF) er gældende for vikarer udlejet fra Danstaff A/S til W. Lynggaard Petersen A/S, herunder for de 4 vikarer som arbejdede på Tingbjerg Plejehjem i perioden fra den 9. marts til den 17. juli 2009.
- 2) Indklagede tilpligtes til Bygge-, Jord- og Miljøarbejdernes Fagforening at betale 53.081,05 kr. med tillæg af procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldstid til betaling sker.

**Indklagede** har nedlagt påstand om frifindelse for klagers påstand 1 og om udsættelse for så vidt angår klagers påstand 2.

**Behandlingen ved faglig voldgift:**

Sagen er den 17. marts 2010 forhandlet for en **faglig voldgiftsret** med højesteretsdommer Børge Dahl som formand og **opmand** og med følgende medlemmer: forhandlingssekretær Ole Christensen, 3F, og formand Jesper Weihe, Byggegruppen BJMF København, direktør Børge Elgaard, Dansk Byggeri, og konsulent Søren Lund Hansen, Dansk Byggeri.

Udsættelsesspørgsmålet behandlede først.

Vedrørende klagers påstand 2 enedes parterne om,

- 1) at der afholdes en særskilt faglig voldgift om forståelsen af Overenskomstens § 86, stk. 7, og om brugervirksomhedens hæftelse, og
- 2) at der skulle ske betaling i overensstemmelse med klagers påstand 2, hvis forbundet fik medhold i sin forståelse af hæftelsesspørgsmålet ved den under 1 nævnte voldgift og i påstand 1 under den foreliggende sag.

Der blev om arbejdet på byggepladsen Tingbjerg Plejehjem afgivet forklaringer af faglig sekretær Michael de Gier, BJMF København, sektionschef Peter Mortensen og formand Jørgen Jørgensen, W. Lynggaard Petersen A/S.

Da der efter procedure og votering ikke blandt de partsudpegede medlemmer af voldgiftsretten var flertal for en afgørelse, skulle denne træffes af opmanden, som med en nærmere begrundelse tilkendegav, at der måtte gives indklagede medhold. Parterne var herefter enige om at afslutte sagen i overensstemmelse hermed, jf. arbejdsretslovens § 28, stk. 4.

### **Opmandens tilkendegivelse**

Klagers **påstand 1** angår **generelt** vikarer udlejet fra Danstaff A/S til W. Lynggaard Petersen A/S og **konkret** 4 vikarer, der arbejdede på Tingbjerg Plejehjem i en periode i 2009.

Om den **generelle del** af påstanden udtaler opmanden:

Jord- og Betonoverenskomstens § 86 må efter forholdet mellem stk. 5 og stk. 6 forstås på den måde, at vikarer, der udsendes til arbejde på en virksomhed, der er medlem af Dansk Byggeri og bundet af Jord- og Betonoverenskomsten, skal aflønnes efter denne overenskomst, hvis det arbejde, de udfører, efter sin art er omfattet af dens faglige gyldighedsområde (stk. 5), men at dette dog ikke gælder, hvis vikarbureauet er medlem af en anden DA-organisation og omfattet af en kollektiv overenskomst, der gælder for det arbejde, vikarerne udfører (stk. 6). Det følger heraf, at Jord- og Betonoverenskomsten forudsætter, at vikarer kan udsendes til en brugervirksomhed, der er bundet af Jord- og Betonoverenskomsten, til arbejde, der kan være omfattet af eller falde uden for Overenskomstens faglige gyldighedsområde, og at vikararbejdet, selv om det er omfattet af Jord- og Betonoverenskomstens faglige gyldighedsområde, også kan være omfattet af en anden overenskomst, nemlig den, som vikarbureauet som medlem af en anden DA-organisation er bundet af, og at Jord- og Betonoverenskomsten i så fald ikke finder anvendelse på vikarerne.

Når derfor et vikarbureau er medlem af DI og bundet af Industriens Overenskomst, gælder Jord- og Betonoverenskomsten ikke for arbejde, som udsendte vikarer udfører i en brugervirksomhed, og som Industriens Overenskomst gælder for.

Der er ikke under sagen fremkommet grundlag for generelt at fastslå, at arbejde udført af vikarer udlejet fra Danstaff A/S, der er medlem af DI, til W. Lynggaard Petersen A/S ikke kan være dækket af Industriens Overenskomst. Den generelle del af klagers påstand kan derfor ikke tages til følge.

Om den **konkrete del** af påstanden udtaler opmanden:

Vikarerne, der arbejdede for W. Lynggaard Petersen A/S på byggepladsen Tingbjerg Plejehjem, var udsendt af vikarbureauet Danstaff A/S, der som nævnt er medlem af DI, og selskabet har aflønnet vikarerne efter Industriens Overenskomst.

Om det af vikarerne på pladsen udførte arbejde hedder det i referatet af et lokalforhandlingsmøde afholdt den 18. september 2009 med deltagelse fra vikarbureauet og brugervirksomheden samt BJMF og Dansk Byggeri:

”Arbejdet bestod i nedrivning, oprydning og transport af beton i trillebør, i forbindelse med ombygning af et plejehjem”.

Efter de afgivne forklaringer lægges det til grund, at vikarerne i det væsentlige var beskæftiget med oprydning og rengøring i bygningen, herunder med at køre affald ud af bygningen, og at de herudover har kørt materialer ind i bygningen, herunder i et vist omfang kørt trillebør, som blev fyldt med beton af andre, fra påfyldningsstedet på pladsen til bygningen og ind i elevatoren, hvorfra trillebøren blev overtaget af dem, som skulle lægge betonen ud. Vikarerne har således ikke udført faglært eller tillært arbejde, egentligt nedrivnings- skære- eller betonarbejde.

Det er ubestridt, at det arbejde, de pågældende vikarer udførte på byggepladsen for W. Lynggaard Petersen A/S ville være omfattet af Jord- og Betonoverenskomstens faglige gyldighedsområde, hvis det var udført af ansatte hos W. Lynggaard Petersen.

Parterne er på den baggrund enige om, at Overenskomsten i medfør af § 86, stk. 5, for så vidt finder anvendelse på disse vikarer. Parterne er endvidere enige om, at da vikarbureauet Danstaff A/S er medlem af DI, følger det af Overenskomstens § 86, stk. 6, at Overenskomsten dog ikke finder anvendelse på vikarerne, såfremt Industriens Overenskomst gælder for det arbejde, de udførte på pladsen.

Spørgsmålet er herefter, om det arbejde, vikarerne udførte på pladsen, er omfattet af Industriens Overenskomst.

Industriens Overenskomst er en overenskomst mellem DI og CO-i.

Det må efter bevisførelsen lægges til grund, at det er DI's opfattelse, at det arbejde, vikarerne udførte, er omfattet af Industriens Overenskomst. Det fremgår således af referatet af et den 2. oktober 2009 afholdt fællesmøde i anledning af en af 3F rejst klage mod vikarbureauet Danstaff A/S over, at de pågældende vikarer på byggepladsen Tingbjerg Plejehjem ikke blev aflønnet efter Jord- og Betonoverenskomsten, men efter Industriens Overenskomst, at det var arbejdsgiversidens standpunkt, "at det er Industriens Overenskomst, der er gældende, idet virksomheden er medlem af DI". Endvidere har Peter Mortensen forklaret, at W. Lynggaard Petersen A/S, der ville være sikker på, at vikararbejdet var under Industriens Overenskomst, afholdt et møde med vikarbureauet og DI, som – efter en drøftelse af, hvad vikarerne skulle lave – bekræftede, at arbejdet ville være under Industriens Overenskomst.

Det er uoplyst, hvad CO-i mener om spørgsmålet.

Der er ikke grundlag for med henvisning til opmandskendelse af 21. november 2005 refereret i Arbejdsrettens dom af 15. november 2007 i sag A2007.067 eller §§ 5, 7, 9 og 10 i Industriens Overenskomsts Specielle Del at anse det af vikarerne faktisk udførte arbejde for at være af en sådan art, at det falder uden for Industriens Overenskomsts dækningsområde.

På denne baggrund – og da det efter arten af vikarernes arbejde ikke er åbenbart, at det ikke er omfattet af Industriens Overenskomst, hvis anvendelsesområde beror på en aftale mellem DI og CO-i og ved tvist kun kan afgøres under en sag mellem DI og CO-i – kan klagers påstand heller ikke tages til følge for så vidt angår den specielle del.

**Indklagede** skal herefter **frifindes**.

Børge Dahl