

Opmandskendelse
i
faglig voldgift (FV2010.0035):

Fagligt Fælles Forbund

for

A, B, C og D

(Advokat Ulrik Mayland)

mod

Dansk Byggeri

for

Hans Jørgensen & Søn A/S

(Afdelingschef Thorsten Wilstrup)

Voldgiftsretten

Voldgiftsretten er nedsat i medfør af kapitel 15 om regler for behandling af faglig strid i overenskomst 2007 for murer- og murerarbejdsmandsarbejde. Fagligt Fælles Forbund har som medlemmer af voldgiftsretten udpeget forhandlingssekretær Gynther Honnens og faglig sekretær Allan Due Pedersen. Dansk Byggeri har udpeget chefkonsulent Hardy Käehne og konsulent Jann Frei. Under tegnede landsdommer Mogens Kroman er af Arbejdsrettens formand efter indstilling af parterne udpeget som opmand.

Sagen har været forhandlet den 18. maj 2010 i Dansk Byggeri, Nørre Voldgade 106, København.

Parternes påstande

Klageren har påstået indklagede tilpligtet at anerkende, at de af indklagede afgivne advarsler af den 21. august 2009 til A, B, C og D er ugyldige.

Endvidere, at indklagede tilpligtes til Fagligt Fælles Forbund at betale 17.992,20 kr. med tillæg af sædvanlig procesrente fra sagens anlæg til betaling sker.

Indklagede har påstået frifindelse.

Sagens omstændigheder

A, B, C og D arbejdede i 2009 for Hans Jørgensen & Søn efter en akkordaftale af 1. juli 2009 på arbejdspladsen IKEA.

I Hans Jørgensen & Søns regler for de ansatte er anført bl.a.:

”Alkoholpolitik

Firmaets alkoholpolitik indebærer, at medarbejderen **IKKE** må indtage eller være påvirket af alkoholiske drikke i arbejdstiden og der må ikke på kontorer og arbejdspladser forefindes alkoholiske drikke. Der kan dispenseres ved rejsegilde og lignende arrangementer.

Overtrædelse af ovennævnte regler kan medføre bortvisning uden yderligere varsel.”

I ”Informationsfolder for Byggepladsen” vedrørende byggepladsen IKEA er der under overskriften ”Forbud på byggepladsen” anført bl.a.:

”Indtagelse af alkohol og euforiserende stoffer på byggepladsen er strengt forbudt og vil ikke blive accepteret.

Overtrædelse af ovennævnte vil medføre øjeblikkelig bortvisning fra byggepladsen.”

Det er ubestridt, at de fire klagere fredag den 21. august 2009 i frokostpausen kl. 8.30 – 9.00 udenfor byggepladsen sammen drak hver en øl. Parterne er enige om, at frokostpausen kl. 8.30 – 9.00 er medarbejderbetalt.

Murermester Niels Petersen skrev den 21. august 2009 en advarsel til hver af de ansatte, hvori det anføres:

”Du tildeles hermed skriftlig advarsel, på grund af indtagelse af alkohol i arbejdstiden, på Hans Jørgensen & Søn’s byggeplads IKEA, Ørbækvej.

Ved gentagelse vil du blive bortvist / afskediget uden yderligere varsel.”

Klageren fik samme dag besked på, at de ikke skulle arbejde længere på byggepladsen IKEA, men arbejde på en anden af Hans Jørgensen & Søns byggepladser, Provstegårdshjemmet.

Klagernes påstand om betaling af 17.992,20 kr. vedrører forskellen på klagernes indtjening på Provstegårdshjemmet og det, de pågældende ville have tjent under akkorden på IKEA fra den 24. august og indtil afslutningen af akkordarbejdet den 8. september 2009. Indklagede bestrider ikke opgørelsen af beløbene.

Forklaringer

Der er under forhandlingen afgivet forklaring af murersvend C og murermester Niels Petersen.

C har forklaret bl.a., at arbejdsgiveren forud for arbejdet på IKEA var bekendt med, at de ansatte af og til drak en øl i arbejdstiden. Der var ingen alkoholproblemer i virksomheden. På byggepladsen IKEA var han ikke med i akkorden fra starten af, så han deltog ikke i det indledende møde vedrørende IKEA med murermester Niels Petersen. Han var bekendt med informations-folderen vedrørende IKEA, der var ophængt på byggepladsen. Det arbejde, de havde på IKEA, var almindeligt arbejde, opsætning af vægfliser med videre. Der var ikke tale om farligt arbejde. Fredag den 21. august 2009 tilbød D dem en øl i frokostpausen i anledning af, at han om mandagen skulle til sven-deprøve. De gik uden for hegnet og en 30 – 40 m væk fra indgangen ved noget buskads, hvor de drak øllen. De gik udenfor, fordi de vidste, at de ikke måtte drikke på arbejdspladsen. De stod sådan set og skjulte sig. Mens de stod der kom sikkerhedskoordinator Britt Kielstrup Hansen forbi dem. Derefter gik de tilbage og spiste frokost i skuret på byggepladsen. Da de kom ud af skuret bad Britt Kielstrup Hansen dem forlade byggepladsen under henvisning til, at de havde drukket alkohol. B ringede derefter til murermester Niels Petersen. B sagde bagefter, at det var noget pis, og at de af Niels Petersen havde fået besked på, at de skulle forlade byggepladsen. Senere på formiddagen rin-

gede Niels Petersen til B og sagde, at de ikke skulle komme på IKEA mere, men møde op på en anden byggeplads. Der kom andre murere fra virksomheden og overtog deres akkordarbejde på IKEA. Han modtog den skriftlige advarsel om lørdagen. Han har ikke hørt om, at andre ansatte skulle have drukket øl under arbejdet på IKEA.

Niels Petersen har forklaret bl.a., at han var ansvarlig for IKEA byggepladsen. Der var hegn hele vejen udenom byggepladsen. Skurene stod inde på byggepladsen. Informationsfolderen vedrørende IKEA hang på opslagstavler i alle stuer og lå også rundt omkring. Den var blevet udfærdiget, fordi IKEA krævede, at arbejdsgiverne skulle orientere de ansatte om de særlige regler. ”Forbud på byggepladsen” er formuleret i overensstemmelse med IKEAS krav. Ved opstarten af akkordarbejdet den 2. juni 2009 blev alle medarbejdere orienteret om de særlige regler. Han sagde, at han godt vidste, at der i Hans Jørgensen & Søn i ny og næ blev drukket øl til maden, men at det ikke ville blive tolereret her på IKEA. Medarbejderne accepterede det og sagde ok, sådan er svenskerne. Den 21. august blev han ringet op af B, der fortalte, at de var blevet bortvist fra byggepladsen. B var ked af situationen. Han fik efterfølgende en e-mail fra Britt Kielstrup Hansen om, at hun havde bortvist de fire ansatte. Hans daværende afdelingschef Arne Lylover sagde, at han skulle bortvise de fire fra virksomheden. Han svarede, at det ville han ikke, men han ville henvise dem til en anden arbejdsplads og finde nogle andre murere til at erstatte dem på IKEA. Han tog ud på byggepladsen og forklarede de fire om beslutningen. De protesterede ikke mod det.

Parternes argumentation

Klageren har til støtte for påstanden vedrørende advarslerne anført, at de indeholder forkerte faktuelle oplysninger, idet øllen ikke blev indtaget i arbejdstiden og heller ikke på byggepladsen. Advarslen er således af formelle grunde ukorrekt. Også materielt, idet de ansatte ikke kan siges at have misligholdt deres forpligtelser. Det er endvidere fast arbejdsretlig praksis, at alkoholforbud eller begrænsninger heri, der angår medarbejderbetalte pauser, kun er berettiget, hvis arbejdsgiveren dokumenterer, at forbudet eller begrænsningerne er driftsmæssigt begrundet. Indklagede har hverken påberåbt eller dokumenteret, at dette er tilfældet i den foreliggende sag. Vedrørende påstanden om erstatning for løntab har klageren anført, at de fire ansatte blev hindret i at færdiggøre akkorden, hvilket er i modstrid med overenskomstens § 19, stk. 8. Efter denne bestemmelse har de ansatte ret og pligt til at fuldføre akkorden, og det kan kun afskæres, hvis der foreligger grov misligholdelse,

hvilket ikke er tilfældet. De ansatte har derfor krav på erstatning, jf. Hovedaftalens § 4, stk. 2. Overenskomstens § 22 er ikke relevant, idet den vedrører anvisning til andet arbejde i tilfælde af afbrydelse af akkorden. Den foreliggende situation vedrører ikke afbrydelse, men ophævelse af akkorden. Endelig bemærkes, at selvom voldgiftsretten måtte finde advarslen berettiget, så kan arbejdsgiveren ikke tillige bortvise de ansatte fra akkorden.

Indklagede har til støtte for påstanden anført, at nærværende sag ikke drejer sig om, hvorvidt virksomhedens totalforbud mod alkoholindtagelse er berettiget eller ej, men om en overtrædelse af totalforbudet. Det må efter Niels Petersens forklaring lægges til grund, at virksomheden ved starten af arbejdet udtrykkeligt oplyste, at der på IKEA byggepladsen var skærpede regler vedrørende alkohol, det vil sige totalforbud også vedrørende pauser, og at alle de ansatte, der skulle arbejde på denne byggeplads, accepterede dette. Der var reelt tale om, at de fire ansatte bevidst foretog en omgåelse af forbudet, ved i pausen at gå lige uden for hegnet og indtage en øl, mens de forsøgte at skjule sig. Det var derfor helt berettiget at tildele dem en advarsel og sende dem til en anden arbejdsplads. Erstatningskravet kan ikke tages til følge, for efter overenskomstens § 22 har medarbejderne ikke krav på erstatning, hvis de under arbejdets gang anvises til andet arbejde.

Opmandens begrundelse og resultat

Da der ikke mellem de af parterne udpegede medlemmer af voldgiftsretten er opnået flertal for en afgørelse, træffes denne af opmanden.

Der er vedrørende karakteren af alkoholforbudet på byggepladsen IKEA alene afgivet forklaring af murermester Niels Petersen. Efter hans forklaring accepterede medarbejderne, at der på denne byggeplads var særlige regler herunder totalt alkoholforbud, således at der heller ikke måtte drikkes øl til maden. Dette må forstås således, at der heller ikke måtte indtages alkohol i de medarbejderbetalte pauser. Under disse omstændigheder må de fire ansattes indtagelse af en øl i frokostpausen lige uden for hegnet, og hvor de efterfølgende gik tilbage på arbejdspladsen og spiste, betragtes som en overtrædelse af alkoholforbudet, uanset at det formelt set skete uden for arbejdspladsen.

Som følge heraf var det berettiget af arbejdsgiveren at tildele de pågældende ansatte en advarsel. Det fremgår af advarslen, at de ansatte ved gentagelse ville blive bortvist eller afskediget uden yder-

ligere varsel. Efter denne formulering afskar advarslen ikke arbejdsgiveren fra som sket at henvide de fire ansatte til en af virksomhedens andre byggepladser. Da denne forflyttelse også må betragtes som berettiget, jf. ”Forbud på byggepladsen” i ”Informationsfolder for Byggepladsen” frifindes indklagede for begge påstande.

Thi bestemmes

Indklagede, Hans Jørgensen & Søn, frifindes.

Hver part skal bære egne omkostninger og betale halvdelen af opmandens honorar.

København, den 25. maj 2010

Mogens Kroman