

Tilkendegivelse

Meddelt den 27. september 2011

i faglig voldgiftssag, 2011.0051

FOA Fag og Arbejde på vegne af

Kommunale Tjenestemænd og Overenskomstansatte (KTO)

(advokat Peter Nisbeth)

mod

Kommunernes Landsforening for

Nyborg Kommune

(advokat Jørgen Vinding)

Twisten

Denne sag drejer sig om, hvorvidt Nyborg Kommune har handlet i strid med Aftale om Arbejdsgiverens pligt til at underrette arbejdstageren om vilkårene for ansættelsesforholdet (ansættelsesbreve) – KTO- aftalen, og i bekræftende fald godtgørelsens størrelse.

Påstande

Klager, FOA Fag og Arbejde på vegne af KTO, har nedlagt følgende påstande:

1. Indklagede skal anerkende, at ansættelsesforholdets begyndelsestidspunkt forstået som anciennitetsdatoen skal fremgå af medarbejderens ansættelsesbrev med eventuelle tillæg, og at det således ikke er tilstrækkeligt at angive tidspunktet for en eventuel virksomhedsoverdragelse.
2. Indklagede skal til hver medarbejder, omfattet af forbundets overenskomst, som har fået et utilstrækkeligt ansættelsesbevis betale en godtgørelse, der ikke kan overstige 13 ugers løn. Godtgørelsen forrentes med procesrente fra sagens anlæg ved Arbejdsretten til betaling sker.

Indklagede har påstået frifindelse.

Indklagede har nedlagt selvstændig påstand om, at klager skal anerkende, at ændringer i forhold omfattet af den skriftlige meddelelsespligt efter § 4 i KTO-aftalen om ansættelsesbreve kan gives ved, at arbejdsgiveren skriftligt oplyser den ansatte om ændringerne, og at arbejdsgiveren ikke i den forbindelse behøver at oplyse om uforandrede og allerede oplyste vilkår.

Klager har taget bekræftende til genmæle over for denne påstand.

Sagen blev behandlet mundtligt den 27. september 2011 med højesteretsdommer Vibeke Rønne som opmand. Som sidedommere udpeget af klager fungerede Ettie Trier Petersen, FOA, og sekretariatschef Helle Kragh Basse, KTO, og som sidedommere udpeget af indklagede fungerede kontorchef Karsten Thystrup, KL, og chefkonsulent Henrik Schilder, KL.

Der blev under forhandlingen afgivet forklaring af personalechef i Nyborg Kommune Kjeld Outzen.

SAGENS OMSTÆNDIGHEDER

Nyborg Kommune blev i dens nuværende form etableret med virkning fra den 1. januar 2007. Kommunen er sammenlagt af kommunerne Nyborg, Ullerslev og Ørbæk. Medarbejdere fra de sammenlagte kommuner modtog i forbindelse med sammenlægningen "ansættelsesbrev" fra Nyborg Kommune, hvoraf det fremgår, at "det bekræftes", at den pågældende er "ansat ved Nyborg Kommune med virkning fra den 1. januar 2007". Ansættelsesbrevet indeholder endvidere angivelse af stillingsbetegnelse, beskæftigelsesområde, arbejdstid, aflønning, pension, tavshedspligt og ferie, samt meddelelse vedrørende videregivelse af oplysninger til offentlige registre. Under afsnittet "Bemærkninger" er anført følgende:

"Indenrigsministeriet godkendte den 29. juni 2005 en sammenlægning af Nyborg, Ullerslev og Ørbæk Kommuner til en ny kommune med navnet Nyborg Kommune pr. 1. januar 2007. Dannelsen af den nye kommune indebærer, at alle medarbejdere i de 3 kommuner, der er ansat pr. 1. januar 2007 og dermed indgår i sammenlægningen, vil få en ny arbejdsgiver. Derfor overføres du til Nyborg Kommune fra denne dato efter bestemmelserne i "Lov om virksomhedsoverdragelse mv."

Lovens bestemmelser sikrer, at din retsstilling er uændret i forhold til løn- og arbejdsforhold f. eks. anciennitet og afskedigelsesvilkår. Loven bestemmer tillige, at du har ret og pligt til at overgå til ansættelse i Nyborg Kommune."

Medarbejderne fra de tre kommuner havde et ansættelsesbrev fra før kommunesammenlægningen. Som eksempel herpå er der under sagen fremlagt et brev af 2. september 1996 fra Ørbæk Kommune, vedrørende ansættelse af en husassistent. Det fremgår bl.a. heraf, "at det er besluttet at ansætte dig som husassistent på Plejehjemmet Rosengården, Kløvervej 1, 5853 Ørbæk, fra 01.10.1996."

Under sagen er endvidere fremlagt en lønseddel vedrørende den pågældende medarbejder for januar 2007, hvoraf det bl.a. fremgår, at hendes "Erfaringsdato" er 1. oktober 1996.

Den 7. marts 2007 blev der afholdt et møde mellem repræsentanter fra Nyborg Kommune og FOA – Fag og Arbejde vedrørende nye ansættelsesbreve pr. 1. januar 2007. Ifølge et referat af mødet, var der enighed om, at

det, der er anført under afsnittet bemærkninger i ansættelsesbrevene skulle forstås således, "at den oprindelige ansættelsesdato ved den tidligere ansættelseskommune er udgangspunkt for beregning af anciennitet, opsigelsesvarsel og lignende for de pr. 1. januar 2007 overførte medarbejdere."

SAGEN PROCEDEREDES

Efter proceduren voterede rettens medlemmer. Der kunne ikke blandt sidedommerne opnås flertal for noget resultat. Opmanden tilkendegav herefter sin opfattelse af sagen. Tilkendegivelsen blev taget til efterretning og kendelse blev frafaldet.

OPMANDENS TILKENDEGIVELSE

Nyborg Kommunes pligt til at udarbejde ansættelsesbreve er omfattet af Aftale om Arbejdsgiverens pligt til at underrette arbejdstageren om vilkårene for ansættelsesforholdet (ansættelsesbreve) – KTO- aftalen.

Efter § 2 skal ansættelsesmyndigheden udfærdige et ansættelsesbrev, der som minimum skal indeholde følgende:

"

- a) Parternes navne.
- b) Arbejdsstedet. I mangel af et fast arbejdssted eller et sted, hvor arbejdet hovedsagelig udføres oplysning om, at arbejdstageren er beskæftiget på forskellige steder, samt om hovedsæde eller i givet fald arbejdsgiverens adresse.
- c) Arbejdstagerens stillingsbetegnelse (titel, rang, stilling eller jobkategori).
- d) Ansættelsesforholdets begyndelsestidspunkt.
- e) Hvis arbejdskontrakten eller ansættelsesforholdet er midlertidigt eller tidsbegrænset: ansættelsesforholdets forventede varighed.
- f) Eventuel ansættelseskvote og eventuel forpligtelse til at bebo en tjenestebolig.
- g) Bestemmelse om ferie, opsigelsesvarsler, løn, grundløn, pension mv., udbetalingsterminer og arbejdstid eller en henvisning til gældende love, vedtægter, administrative bestemmelser, overenskomster eller aftaler herom. "

Efter § 4 skal ændringer i de forhold, der omfattes af § 2a, b, c, d, e og f meddeles den ansatte hurtigst muligt, dog senest en måned efter ændringen er trådt i kraft.

Parterne er enige om, Nyborg Kommune i medfør af KTO-aftalens § 4 alene er forpligtet til skriftligt at oplyse den ansatte om ændringerne i ansættelsesforholdet og således ikke om uforandrede og allerede oplyste vilkår.

Spørgsmålet er herefter, hvilken betydning det har, at Nyborg Kommune ikke nøjes med alene at oplyse om indtrådte ændringer, herunder navnlig om den valgte udformning af meddelelsen medfører, at ansættelsesforholdets begyndelsestidspunkt forstået som anciennitetsdatoen skal fremgå af meddelelsen, jf. § 2, pkt. d.

I ansættelsesbrevet bekræfter Nyborg Kommune ansættelsen i kommunen pr. 1. januar 2007. Det fremgår ikke af brevet, at denne dato skulle være ansættelsesforholdets begyndelsestidspunkt. Derimod følger det af

afsnittet "bemærkninger", at baggrunden for brevet er kommunesammenlægningen, og at medarbejderen overføres til Nyborg Kommune fra denne dato. I brevet præciseres det endvidere, at den pågældendes retsstilling er uændret i forhold til løn- og arbejdsforhold, f. eks. anciennitet og afskedigelsesvilkår.

Under disse omstændigheder finder opmanden, at Nyborg Kommunes ansættelsesbreve må anses som en meddelelse om ændringer i ansættelsesforholdet, jf. KTO-aftalens § 4. Da det er ubestridt, at ansættelsesbrevene lever op til kravene i § 4, tages FOA Fag og Arbejdes påstand ikke til følge.

Opmanden bestemte, at hver part skal bære sine omkostninger for voldgiftsretten, og at parterne skal betale opmandens honorar med halvdelen hver.

Vibeke Rønne
højesteretsdommer