

Tilkendegivelse i faglig voldgiftssag FV2011.0107

3F Privat Service, Hotel og Restauration

for

A

(advokat Pernille Leidersdorff-Ernst)

mod

DI Overenskomst II v/DI

for

Forenede Rengøring A/S

(advokat Tina Krabbe)

Uoverensstemmelsen angår, om virksomhedens ansættelse af en servicemedarbejder i fleksjob har opfyldt betingelserne i protokollat 2 til Serviceoverenskomsten 2007-2010 mellem Servicebranchens Arbejdsgiverforening, klager og Serviceforbundet for ansættelse på den såkaldte ”skoleordning”, nugældende Serviceoverenskomsts § 1 a.

Klager har nedlagt påstand om, at indklagede til Fagligt Fælles Forbund skal betale 72.996,59 kr. med tillæg af sædvanlig procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldstid.

Indklagede har påstået frifindelse, subsidiært betaling af et mindre beløb end påstået af klager.

Sagen blev mundtligt forhandlet den 31. januar 2012 med undertegnede fhv. højesteretsdommer Poul Sørensen som opmand.

Der blev afgivet forklaring af A, næstformand Villy Nielsen, Serviceforbundet, chefkonsulent Ulrik Damm, DI, samt vicedirektør Flemming Sindberg, driftschef Jette Damgaard og fhv. inspektør Jytte Mogensen Iburg, Forenede Service A/S.

Efter bevisførelse, procedure og votering kunne der ikke opnås enighed eller flertal for en afgørelse blandt de af hver af parterne valgte medlemmer af voldgiftsretten. Afgørelsen træffes derfor af opmanden.

Der var enighed om at afslutte sagen i overensstemmelse med opmandens tilkendegivelse, hvorefter indklagede ville blive frifundet.

Baggrunden for sagen

Fra før 1970'erne har der været en almindelig praksis for, at medarbejdere beskæftiget med rengøring på skoler mv. ikke har fået løn for de perioder, hvor skolerne har været ferielukket. Disse medarbejdere har følgelig typisk kun haft 200 arbejdsdage om året.

Forud for overenskomstfornyelsen i 2000 rejste klager bl. a. følgende krav:

Når der ansættes rengøringsassistenter på institutioner, der [er] lukket mere end 5 uger om året, skal ansættelsesdagene aftales (skoler).

Kravet resulterede i sålydende **Protokollat 2** til 2000-overenskomsten (Protokollatets tekst er i 2010 blevet indsat i selve overenskomsten som § 1 a):

Der er mellem overenskomstparterne enighed om, at virksomheder omfattet af overenskomsten kan ansætte medarbejdere på den såkaldte "skoleordning".

Denne ordning betyder, at der på uddannelsesinstitutioner, hvor der er mere end 5 ugers ferielukket om året, kan ansættes medarbejdere, hvor antallet af arbejdsdage følger institutionens undervisningsdage.

Det er en forudsætning at det fremgår af ansættelsesbeviset, at ansættelsen er sket på skoleordningen.

A blev pr. 15. november 2006 ansat som serviceassistent på Vinding Skole. Det fremgår af ansættelsesbeviset af 18. december 2006, at hun var ansat i fleksjob med 4 arbejdstimer dagligt. Rubrikken "Evt. antal dage pr. år" var ikke udfyldt.

Ved brev af 29. november 2006 til A med kopi til Forenede Rengøring bekræftede Vejle Kommune, at der var bevilget støtte til ansættelsen i fleksjob omfattende 37 timer om ugen med et tilskud på 2/3.

Den 17. januar 2007 blev det udstedt et nyt ansættelsesbevis, hvoraf ligeledes fremgår, at A pr. 15. november 2006 var ansat som serviceassistent i fleksjob, men nu med 3,5 daglige arbejdstimer. Endvidere er der nu i rubrikken "Evt. antal dage pr. år" anført "200".

A' ansættelse i virksomheden ophørte den 22. december 2008.

Der er klagers opfattelse, at oplysningerne i ansættelsesbeviset af 18. januar 2007 ikke opfylder betingelserne i Protokollat 2 for ansættelse på skoleordningen, og at A i øvrigt ved fleksjobaftalen med Vejle Kommune er tilsagt ansættelse på fuld tid, dvs. uden reduktion for skolens ferielukning. Klager har følgelig gjort krav på betaling af løndifferencen op til helårsbeskæftigelse.

Opmandens begrundelse

Det forhold, at A var ansat i en fleksjobordning med aflønning 37 timer om ugen, giver ikke i sig selv noget grundlag for at fastslå, at hun dermed i forhold til den indklagede virksomhed har været garanteret arbejde på alle årets arbejdsdage, endsiø at hun uanset det faktiske arbejde har været garanteret fuld løn for alle disse dage. Det ligger endvidere uden for voldgiftsrettens kompetence at afgøre, i hvilket omfang ansættelse i fleksjob på skoleordningen er i overensstemmelse med lovgivningen om fleksjob. Det kan dog i denne forbindelse lægges til grund, at virksomheden ikke har modtaget noget løntilskud for de dage, hvor der som følge af skolens ferielukning ikke har været udført rengøringsarbejde af A.

I A' korrigerede ansættelsesbevis af 18. januar 2007 er det anført, at hun er ansat som rengøringsassistent på Vinding Skole med 200 dage pr. år. Dette svarede i det hele til antallet af hendes faktiske arbejdsdage på skolen og til hendes aflønning herfor samt til, hvad der gjaldt for hendes kolleger på arbejdspladsen, og i øvrigt til, hvad der, som det må lægges til grund, var muligt for hende at opnå af beskæftigelse ved rengøring på skolen. Beskrivelsen i ansættelsesbeviset svarer endelig til klagers overenskomstkrav i 2000, der danner grundlag for Protokollat 2 til overenskomsten i 2000, nu § 1 a.

Der kunne på denne baggrund heller ikke for A herske rimelig tvivl om, at hun reelt var ansat på skoleordningen, og anvendelsen af selve betegnelsen "skoleordning" kan allerede efter det således anførte ikke anses som en gyldighedsbetingelse for hendes ansættelse til rengøring på skolen 200 arbejdsdage om året.

Herefter – og idet der allerede efter de nedlagte påstande ikke er anledning til at tage stilling til, om A' korrigerede ansættelsesbevis i fornødent omfang opfylder kravene i Protokollat 2 til vedtagelse af "skoleordningen" – vil indklagede skulle frifindes for klagers krav om efterbetaling.

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

København den 6. februar 2012

Poul Sørensen