

Kendelse i faglig voldgiftssag FV2013.0157,

afsagt den 18. november 2013

Fagligt Fælles Forbund
(konsulent Claus von Elling)

mod

Dansk Byggeri

for

Tækkefirmaet Segall ApS
(chefkonsulent Henrik Olsen)

Uoverensstemmelsen angår, dels om der i henhold til Bygningsoverenskomstens § 5 foreligger en omgåelse af overenskomsten ved, at den indklagede virksomhed har indgået en underentrepriseaftale med et ungarsk firma om udførelse af tækkearbejder, dels virksomhedens forpligtelser efter pålæg på 48 timers møde.

Klager har nedlagt påstand om, at den indklagede virksomhed til Fagligt Fælles Forbund skal betale 114.798,28 kr. med procesrente fra ydelsernes forfaldstid.

Indklagede har påstået frifindelse.

Sagen blev mundtligt forhandlet den 13. november 2013 med undertegnede fhv. højesteretsdommer Poul Sørensen som opmand.

Der blev afgivet forklaring af faglig sekretær Bent Jensen og Kurt Segall.

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.

Baggrunden for sagen

Efter at klager i maj 2013 havde konstateret, at der på en plads i Nyborg arbejdede et par ungarske tækkere for Tækkefirmaet Segall ApS, blev der indkaldt til organisationsmøde – 48 timers møde – der blev afholdt den 17. juni 2013. På mødet udleverede virksomheden kopi af en underentreprisekontrakt med det ungarske firma Tomes Bau Kft., der ikke gave møde. Det hedder i mødereferatet bl.a.:

Firma, Segall ApS pålægges at:

Meddele underentreprenør, at arbejde fremover skal forgå på overenskomstmæssige vilkår, hvilket vil sige:

- 1. enten at tiltræde overenskomst med 3F (tiltrædelsesoverenskomst)*
- 2. eller at ansøge om medlemskab af Dansk Byggeri.*

Kurt Segall modtog på mødet engelskversion af tiltrædelsesoverenskomst. Segall sørger for at underentreprenør modtager denne.

Da klager umiddelbart efter konstaterede, at ungarerne nu havde påbegyndt arbejde for virksomheden på en plads i Otterup, blev der afholdt nyt 48 timers møde den 25. juni 2013, hvor både Kurt Segall og indehaveren Tibor Nemes af det ungarske firma var til stede. Det hedder i referatet fra mødet bl.a.:

Der blev fremlagt kontrakt mellem Segall og Tomes Bau.

Der er d.d. mester og to ansatte, der har arbejdet lørdag den 22. juni 2013 og søndag den 23. juni 2013.

Segall pålægges jf. referat af 17. juni 2013 at fremsende dokumentation for at overenskomsten er efterlevet.

Der fremsendes derfor timeopgørelser, lønsedler, ansættelsesbeviser samt dokumentation for pensionsberegning, feriepengeberegning og beregning af SH- og feriefridagsgodtgørelse.

...

Sammen med ovenstående fremsendes den udleverede tiltrædelsesoverenskomst i underskrevet stand.

Ifølge underentreprisekontrakterne udføres tækkearbejdet til fast pris.

Forklaringer

Bent Jensen har forklaret, at han besøgte pladsen i Nyborg, hvor han så en af Tækkefirmaet Segalls biler samt et skilt med RUT-registrering af det ungarske firma Tomes Bau Kft. Der arbejdede to ungarere med tækkearbejde på pladsen. De oplyste, at de var ansat hos det ungarske firma. En materialecontainer på pladsen havde Tækkefirmaet Segalls logo. Han ringede efterfølgende til Kurt Segall, og der blev aftalt et 48 timers møde med virksomheden. Mødet blev afholdt den 17. juni 2013, hvor Kurt Segall oplyste, at tækkearbejdet i Nyborg var afsluttet, og at ungarerne nu var taget hjem. Dagen efter arbejdede de samme folk imidlertid med tækning for Segall på en plads i Otterup, hvor der ligeledes var opsat et skilt med det ungarske firmas RUT-registrering. Han har ikke set Segalls

egne folk på nogen af pladserne. Han bor selv i nærheden af pladsen i Otterup og har derfor kunnet følge tækkearbejdet på denne plads og set folkene arbejde både lørdage og søndage.

Kurt Segall har forklaret, at han har drevet tækkevirksomhed i ca. 30 år. I forsommeren 2013 havde han ikke selv tækkefolk ansat, og hans fysik tillader ham ikke længere selv at udføre tækkearbejde. Han har en tømrersvend ansat, og de udfører sammen den underliggende tagkonstruktion, hvorefter tækkearbejdet er blevet udført med ekstern arbejdskraft. I en periode før forsommeren 2013 havde han lejet nogle ungarske tækkere gennem et århusiansk firma, men i foråret 2013 indgik han selv en underentrepriseaftaler med det ungarske firma, som tækkerne kom fra. Fra den 7. august 2013 er tagdækkerne, herunder indehaveren af det ungarske firma, imidlertid blevet ansat i hans egen virksomhed. Underentreprisekontrakterne for de to pladser i Nyborg og Otterup omfattede hele tækkearbejdet til en forud aftalt fast pris, og han eller hans tømrer har ikke arbejdet på nogen af pladserne samtidig med de ungarske tækkere. Tækkefirmaet Segall leverede materialer og stillads og stillede biler til rådighed for ungarerne. Arbejdet på pladsen i Nyborg var afsluttet, og tagdækkerne var rejst hjem i et par uger, da 48 timers mødet blev afholdt den 17. juni 2013, men dagen efter var de tilbage og startede da op på pladsen i Otterup. Han har som aftalt sendt referatet fra mødet den 17. juni 2013 til det ungarske firma.

Parternes hovedsynspunkter

Klager har med henvisning til Bygningsoverenskomsten gjort gældende, at der ikke er indgået en reel underentreprisekontrakt med det ungarske tækkefirma, og at der reelt foreligger et vikarlignende ansættelsesforhold for så vidt angår de ungarske tækkere. Tækkefirmaet Segall er dermed umiddelbart forpligtet til at overholde overenskomsten i forhold til de ungarske tækkere.

Klager har endvidere anført, at der vel ikke efter overenskomsten gælder noget kædeansvar, men har gjort gældende, at Tækkefirmaet Segall på mødet den 25. juni 2013 har påtaget sig en indeståelse for, at de danske overenskomstregler blev overholdt, og at virksomheden i hvert fald på dette grundlag hæfter for klagers krav, der er opgjort som tagdækkernes overenskomstmæssige mindsteløn mv. i henhold til Bygningsoverenskomsten på grundlag af de foreliggende oplysninger om den faktiske tilrettelæggelse af tækkearbejdet på pladsen i Otterup.

Indklagede har til støtte for frifindelsepåstanden anført, at Tækkefirmaet Segall har indgået reelle entreprisekontrakter med det ungarske tækkefirma, og at Tækkefirmaet Segall ikke har påtaget sig at indestå for, at det ungarske tækkefirma, som klager ikke har nogen overenskomst med, overholder den danske overenskomst.

Opmandens begrundelse og resultat

Det ungarske firma har i henhold til entreprisekontrakterne påtaget sig at udføre hele tækkearbejdet på pladsen hhv. i Nyborg og i Otterup til fast pris, og der findes herved at være indgået en underentrepriseraftale i et reelt forretningsforhold, jf. herved Bygningsoverenskomstens § 5. De ungarske tækkefolk har dermed ikke stået i noget vikarlignende forhold til Tækkefirmaet Segall.

Tækkefirmaet Segall har vel ved de underskrevne mødereferater påtaget sig at medvirke til, at den ungarske underentreprenørs arbejde foregår på overenskomstmæssige vilkår, men findes ikke derved at have påtaget sig nogen indeståelse for, at underentreprenøren i forhold til sine ansatte overholder overenskomsten.

Tækkefirmaet Segall må derfor i det hele frifindes for klagers påstand.

Herefter bestemmes:

Indklagede, Tækkefirmaet Segall ApS, frifindes.

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

Poul Sørensen