

**Kendelse** i faglig voldgiftssag FV2014.0065,

afsagt den 5. november 2014

BJMF

(faglig sekretær Jesper Weihe)

mod

Dansk Byggeri

for

Kormal, filial af PPHiU Kormal sp. z.o.o., Polen

(advokat Lene Rosager Jægerslund)

Uoverensstemmelsen angår, om den indklagede polske virksomhed har betalt sine polske ansatte i henhold til Jord- og Betonoverenskomsten.

Klager har under hovedforhandlingen nedlagt påstand om, at den indklagede virksomhed til 3F skal betale 559.853,55 kr. med procesrente fra ydelsernes forfaldstid.

Indklagede har påstået principalt frifindelse, subsidiært betaling af et efter voldgiftsrettens skøn fastsat mindre beløb.

Sagen blev mundtligt forhandlet den 29. oktober 2014 med undertegnede fhv. højesteretsdommer Poul Sørensen som opmand. Der blev afgivet forklaring af Zbigniw Korwalski.

Virksomheden gav ikke selv møde under hovedforhandlingen, hvor den var repræsenteret af Dansk Byggeri.

Det bemærkes, at sagen ifølge klageskriftet angik betaling af 2.028.980,70 kr., i replikken nedsat til 1.598.396,46 kr., men at klager under hovedforhandlingen har nedsat påstanden som ovenfor an-

ført navnlig under hensyn til, at virksomhedens medlemskab af Dansk Byggeri er ophørt ultimo 2013 som følge af kontingentrestance.

Der har i øvrigt på organisationsmøde den 12. februar 2014 været enighed om, at virksomheden har været overenskomstdækket fra den 16. september 2013, hvor virksomheden påbegyndte sit arbejde på Metro-byggeriet. Dette arbejde ophørte den 12. februar 2014.

Opmanden bemærkede på den givne foranledning, at klagers nu nedsatte påstand, der alene angår det tidsrum, hvori virksomheden har været medlem af Dansk Byggeri, findes at kunne afgøres ved faglig voldgift, allerede fordi der har været afholdt organisationsmøde den 9. december 2013, og klagers krav således er blevet fagretligt rejst, endnu mens virksomheden var medlem af Dansk Byggeri.

Zbigniw Korwalski har forklaret, at han som ansat hos Kormal arbejdede som tømrer på Metrostation Enghave . Han blev ansat den 16. september 2013 og ophørte den 12. februar 2014. Arbejdstiden lå kl. 7-18 mandag-fredag, svarende til 10 timer om dagen efter fradrag af 2 pauser á 30 minutter. Denne arbejdstid var gældende for alle virksomhedens ansatte på pladsen. Der blev med en enkelt undtagelse ikke arbejdet om lørdagen. Han fik imidlertid ikke udbetalt løn for alle arbejdstimer og fik ingen overtidbetaling. Generelt blev lønnen endvidere udbetalt en del senere end aftalt. Lønnen for september måned 2013 blev således først udbetalt sidst i oktober og lønnen for oktober først efter den 20. november. Han har til dato ikke fået feriepenge eller feriekort for 2013. Der er dog betalt pensionsbidrag til og med december 2013. Han mener, der blev indgået en arbejdstidsaftale i 2014, men i hvert fald ikke i 2013. Kormal betalte for hans logi i Danmark, men ikke for hans rejser hjem til Polen.

#### Parternes argumenter

Klager har anført, at fremlagte lønsedler for medarbejderne viser, at de i tiden september-november har arbejdet effektivt 10,9 timer pr. dag inden for tidsrummet kl. 7-18 med fradrag af en times pause, men at den gennemsnitlige arbejdstid nedsættes til 9,1 time, således som det ved klagers opgørelse af efterbetalingskravet er lagt til grund, når december 2013 tælles med. De således opgjorte reelle arbejdstimer svarer endvidere til indbetalingerne til Pension Danmark. Der er ikke med nogen af medarbejderne indgået en arbejdstidsaftale i henhold til overenskomsten, og det lægges dermed til grund, at der i gennemsnit pr. uge har været 13 timers overtid, som klager i sin opgørelse ikke for nogen dels vedkommende har medtaget med 100 % tillæg. Klagers arbejdstidsopgørelse

svarer endelig til den fremlagte arbejdstidsregistrering, som Zbigniw Korwalski har foretaget under sin ansættelse, i øvrigt svarende til den fremlagte opgørelse foretaget af Rodoslaw Rybczaks. Der er ikke foretaget indbetalinger til feriekassen.

Indklagede – der ikke haft indsigelse mod den beløbsmæssige beregning af klagers krav – har anført, at der uanset det af klager anførte er betydelig usikkerhed omkring det faktiske arbejdstimetal for samtlige medarbejdere. Navnlig kan klagers udregninger ikke anvendes som et gennemsnit for alle 45 medarbejdere, i det omfang disse beregninger støttes på blot to medarbejders kalenderopgørelser. Der er sket betaling for arbejde på en enkelt lørdag.

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.

#### Opmandens begrundelse og resultat

Efter de fremlagte oplysninger i form af lønsedler og oplysningerne om foretagne pensionsindbetalinger findes principperne for klagers opgørelse af det faktiske timetal for medarbejderne i den omtvistede overenskomstperiode i alt væsentligt at måtte lægges til grund. Klagers beregninger under anvendelse af disse oplysninger findes dog ikke at give det fuldt fornødne grundlag for at fastsætte noget eksakt efterbetalingskrav. Klagers krav må derfor ansættes skønsmæssigt.

Således som sagen foreligger oplyst for voldgiftsretten, findes klagers krav herefter skønsmæssigt at kunne fastsættes til i alt 500.000 kr., der tillægges renter fra datoen for organisationsmødet den 12. februar 2014.

#### Herefter bestemmes:

Indklagede, Kormal, filial af PPHiU Kormal sp. z.o.o., skal inden 14 dage til Fagligt Fælles Forbund betale 500.000 kr. med tillæg af procesrente fra den 12. februar 2014.

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