

Tilkendegivelse i faglig voldgiftssag FV2014.0012

CO-industri

for

Dansk Metal

(advokat Jesper Kragh-Stetting)

mod

DI Overenskomst 1 v/ DI

for

MAN Diesel & Turbo A/S

(advokatfuldmægtig Thea Bytofte)

Uoverensstemmelsen angår, om overtidsbetaling mv. til en rejsemontør indgår i grundlaget for beregning af fratrædelsesgodtgørelse iht. funktionærlovens § 2 a.

Klager har nedlagt påstand om, at indklagede, DIO 1 v/ DI for MAN Diesel & Turbo A/S, skal efterbetale A principalt 99.667,75 kr., subsidiært et mindre beløb, med tillæg af procesrente fra beløbets forfaldstid.

Indklagede har påstået frifindelse.

Sagen blev mundtligt forhandlet den 9. maj 2014 med undertegnede fhv. højesteretsdommer Poul Sørensen som opmand.

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

A var ansat som *rejsemontør/Service Engeneer*. Den 30. januar 2013 blev han opsagt med ret til fratrædelsesgodtgørelse svarende til 3 måneders løn i henhold til funktionærlovens § 2 a.

I ansættelsesaftalen er der henvist til Lokalaftale 40.01 om rejsemontører. Det hedder i lokalaftalen bl.a.:

1.1 Generelle forhold

Medarbejdere, der er ansat efter denne lokalaftale, ansættes ... på funktionærlignende vilkår, ...

Medarbejdere, der rejser efter denne lokalaftale, skal stille sig til disposition for virksomheden på såvel normale som unormale arbejdstidspunkter samt være indstillet på en omfattende rejseaktivitet i såvel indland som udland.

...

3.0 Lønforhold

Den enkelte montørs faste månedsløn er gældende for fastsættelsen af timelønnen, ...

3.1 Arbejdstid

Medarbejdernes normaltid er for tiden 37 timer pr. uge, ...

3.2 Overtid

Al overtid betales med overenskomstens 5. og følgende time.

...

3.5 Rejsetillæg

Der udbetales et rejsetillæg på 85,00 kr. pr. time, når rejsemontøren er på rejse.

Virksomheden udbetalte As fratrædelsesgodtgørelse med 102.139,84 kr. opgjort svarende til hans grundløn med tillæg af arbejdsgiverbetalt pensionsbidrag.

Klagers krav på yderligere fratrædelsesgodtgørelse er herefter opgjort på grundlag af hans gennemsnitlige indtægt i form af overtidbetaling og rejsetillæg mv. i de sidste 12 måneder af ansættelsen.

Det fremgår af en under sagen fremlagt opgørelse, at A i 2013 stort set alene optjente grundlønnen i 4 af årets måneder. Hans betydelige indtægt ved overarbejde mv. – efter det oplyste alt overvejende forbundet med rejser i udlandet – ses navnlig at være optjent i andre 4 af årets måneder.

Opmandens begrundelse

Ifølge retspraksis – jf. herved navnlig U. 1988.26 H, 1990.39 H, U.1994.907 H, U.1999.954 H og U.1997.211 V – beregnes fratrædelsesgodtgørelsen efter funktionærlovens § 2 a alt overvejende på grundlag af den månedlige grundløn inkl. bonus, tantieme og naturalier og lignende og med tillæg af arbejdsgiverbetalt pensionsbidrag. Indtægt herudover i form af overarbejdsbetaling mv. ses alene at kunne medtages i beregningsgrundlaget, såfremt der er tale om vederlag for en arbejdsydelse, som medarbejderen efter ansættelsesvilkårene er antaget til fast at udføre, og som har haft en regelmæssig karakter, og såfremt der i øvrigt foreligger sådanne særlige omstændigheder, der kan bevirke, at overarbejdsbetalingen skal medregnes.

A var ansat som rejsemontør med deraf følgende arbejdsmæssig forpligtelse til en omfattende rejseaktivitet, og det må efter det oplyste lægges til grund, at det var en sædvanlig og naturlig del af arbejdsaftalen, og i betydeligt omfang ydermere en nødvendig del af arbejdsforpligtelsen, at rejserne blev forbundet med et betydeligt overarbejde. Hans indtægt ved overarbejde mv. kan derfor i ikke uvæsentlig grad anses for både sædvanlig og umiddelbart forbundet med hans arbejdsforpligtelse i henhold til hans særlige ansættelsesvilkår som rejsemontør. Som sagen foreligger oplyst, findes hans indtægt ved overarbejde mv. imidlertid ikke at have været af en sådan fast og regelmæssig karakter, at der er det fornødne grundlag for at fravige det efter loven og retspraksis klare udgangspunkt, hvorefter det alene er den månedlige grundløn mv., der udgør grundlaget for beregningen af fratrædelsesgodtgørelse.

Efter det således anførte må indklagedes påstand om frifindelse tages til følge.

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

København den 14. maj 2014

Poul Sørensen