

TILKENDEGIVELSE

meddelt torsdag den 26. november 2015

i faglig voldgiftssag FV2015.0108

Danmarks Lærerforening
for
A
(advokat Peter Breum)

mod

Aabenraa Kommune
(advokat Jørgen Vinding)

Tvisten

Hovedspørgsmålet i sagen er, om der på møder den 5. og 10. december 2012 blev indgået aftale mellem A og Skolen om, at As begivenhedsbestemte ansættelse som lærervikar på skolen skulle ophøre med virkning fra den 20. december 2012.

Påstande

Klager, Danmarks Lærerforening for A, har påstået indklagede, Aabenraa Kommune, tilpligtet at anerkende, at A var ansat indtil den 31. januar 2013 og har endvidere påstået kommunen tilpligtet til A at betale 53.135,55 kr. med procesrente fra sagens anlæg.

Indklagede, Aabenraa Kommune, har påstået frifindelse, subsidiært betaling af et mindre beløb.

Sagens behandling

Sagen blev hovedforhandlet den 25. november 2015 med højesteretsdommer Thomas Rørdam som opmand. Som sidedommere udpeget af klager fungerede Karen Andersen og Steen Dam, begge Danmarks Lærerforening, og som sidedommere udpeget af indklagede fungerede Anne Færge Bork og Jesper Lykke Christensen, begge Kommunernes Landsforening.

Der blev under forhandlingen afgivet forklaringer af A, Claus Heiredal, Jan Wittrup, Elisa Sørensen, Torben Hagedorn, Sven Møller og Mette Schmidt Jepsen.

Efter bevisførelse og procedure 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.

Kort sagsfremstilling

A blev ved ansættelsesbrev af 16. august 2012 ansat som lærervikar af Aabenraa Kommune. Det hedder i ansættelsesbrevet bl.a.:

”Ansættelsesbrev – Begivenhedsbestemt ansættelse

Vi tilbyder dig ansættelse som overenskomstansat lærer ved Aabenraa Kommune pr. 13. august 2012. Du ansættes som vikar for B, der pt. er sygemeldt.

Din arbejdsplads er indtil videre ved Skolen, og din ansættelse er betinget af den nævnte begivenhed. Din ansættelse ophører uden yderligere varsel, når B vender tilbage og genoptager arbejdet.”

Den 29. november 2012 blev der afholdt et ekstraordinært forældremøde i klasse 5A, som A underviste. I mødet deltog skoleledelsen og forældre, men ikke A. I ledelsens referat af mødet hedder det bl.a.:

”For os er det vigtigt at få talt sammen om problemerne. – Vi har en fælles opgave at få skolegangen til at være bedst mulig for alle i klassen. (A er ikke skyld i alle problemer).

...

Status

Kritikpunkter, som jeg har hørt det:

(Er det de punkter jeg skal snakke med A om)

- Mangler en tydelig voksen
- Eleverne er usikker på hvad de må ikke må
- Eleverne føler sig uretfærdigt behandlet
- Eleverne føler ikke, at de bliver hørt
- Aftaler bliver ikke overholdt

Vi ved også godt, at der er elever, der skal prøve grænser af

Gør ikke hvad de bliver bedt om (teater)

Snakker

Vipper på stolene

Efter jul

B starter, [som] verdenen ser ud nu, torsdag den 3. januar
 I uge 3 skal hun på ”Kur” med andre kræft ramte
 Hvornår B er klar til at læse flere timer ved vi ikke, men det er vigtigt med
 langsom start.”

Den 5. december 2012 var der en episode, hvor A havde skældt en elev i klasse 5A ud. Det førte til, at eleven henvendte sig til skolelederen, Claus Heiredal. Senere kom A til stede og gav eleven en undskyldning. Da eleven havde forladt Claus Heiredals kontor, fortsatte han og A samtalen alene. Der er enighed om, at A havde det meget dårligt, og at hun måtte køres hjem efter mødet. A har forklaret, at hun på mødet sagde til Claus Heiredal, at hun havde brug for en sygemelding, hvilket Claus Heiredal accepterede. Hun har endvidere forklaret, at der ikke blev indgået nogen aftale om hendes fratræden, men som følge af oplysningen om, at B ville genoptage sit arbejde den 3. januar 2013, blev det på mødet af Claus Heiredal nævnt, at As sidste ansættelsesdag ville være den 20. december 2012, som var den sidste arbejdsdag inden juleferien. Claus Heiredal har heroverfor forklaret, at A på mødet gav udtryk for, at hun ikke magtede undervisningen af klasse 5A. Det blev aftalt, at hun skulle fritages for undervisning, så hun kunne komme lidt til hægterne. Det blev endvidere aftalt, at hendes ansættelsesforhold skulle ophøre den 20. december 2012.

I Claus Heiredals referat af 6. december 2012 af mødet hedder det bl.a.:

”Vi drøfter bl.a. hvilke tanker A gør sig om fremtiden. Vi drøfter også det forløb der har været omkring A’s håndtering af undervisningen, specielt omkring 5. klasse samt A’s erkendelse af, at hun hverken kan eller vil fortsætte som lærer. A siger, hun er åbent for alt og har tænkt på at læse til pædagog.

Som følge af ovenstående og hele situationen taget i betragtning er alle enige om, at A af menneskelige hensyn stopper med undervisningen.

Det aftales, at A kommer på skolen mandag den 10. december, sammen med hendes mand. Her kan A få afleveret de sidste materialer og få sagt pænt farvel.”

Den 10. december indfandt A sig på skolen med sin mand, og der blev holdt et møde mellem disse og skoleledelsen samt tillidsrepræsentanten. På mødet fik A udleveret et brev dateret den 6. december 2012, hvori det hedder:

”Orientering om fratrædelsesdato

Du er ansat i en begivenhedsbestemt ansættelse som vikar for B.

Du orienteres hermed om, at den begivenhedsbestemte ansættelse ophører og din sidste arbejdsdag er den 20. december 2012.”

Den 13. december 2012 henvendte B sig til skoleledelsen for at drøfte genoptagelsen af arbejdet. Hun havde – som det fremgår af referatet af forældremødet den 29. november 2012 – allerede i november givet udtryk for, at hun gerne ville deltage i et rekreationsophold i uge 3, hvilket skolen var indstillet på at imødekomme. Da eleverne endvidere i uge 4 havde en alternativ uge, som B ikke havde været med til at planlægge, blev det den 13. december 2012 aftalt mellem B og skoleledelsen, at hun først skulle starte i uge 5, dvs. mandag den 28. januar 2013. Man fandt, at det ikke gav

mening og ville være forvirrende for eleverne, hvis hun skulle undervise i 1½ uge fra den 3. januar 2013 for derefter at være væk fra undervisningen i to uger. Det var derfor bedre, at den lærer, der havde taget sig af undervisningen siden den 5. december 2012, fortsatte hermed til den 25. januar 2013. A blev ikke orienteret om aftalen med B og hørte først om den i slutningen af januar eller begyndelsen af februar 2013. Skolen har modtaget sygedagpengerefusion for B for januar måned 2013.

I begyndelsen af januar 2013 fik A stillet diagnosen brystkræft og var herefter gennem et længerevarende behandlings- og sygdomsforløb.

Opmandens begrundelse og resultat

Da møderne den 5. og 10. december 2012 blev afholdt, regnede alle med, at B ville genoptage sit arbejde den 3. januar 2013, og det indebar, at As begivenhedsbestemte ansættelse automatisk ophørte den 20. december 2012, som var sidste arbejdsdag inden juleferien.

Det var således ikke nødvendigt, at der blev indgået en aftale om fratræden den 20. december 2012, og det har derfor formodningen imod sig, at en sådan aftale blev indgået. I overensstemmelse hermed er brevet af 6. december 2012 til A formuleret som en ”Orientering om fratrædelsesdato” med angivelse af, at ”Du orienteres hermed om, at den begivenhedsbestemte ansættelse ophører og din sidste arbejdsdag er den 20. december 2012”.

Opmanden finder efter det anførte og efter bevisførelsen i øvrigt, at Aabenraa Kommune ikke har godtgjort, at der på møderne den 5. og 10. december 2012 blev indgået en aftale mellem A og skoleledelsen om, at hun skulle fratræde den 20. december 2012. Hun har alene taget til efterretning, at hun som følge af Bs tilbagevenden til arbejdet den 3. januar 2013 skulle fratræde den 20. december 2012.

Derimod finder opmanden efter bevisførelsen, herunder Claus Heiredals referat af 6. december 2012, at det på mødet den 5. december 2012 blev aftalt, at A på grund af sin tilstand, som findes at have karakter af sygdom eller lignende, ikke skulle undervise i den resterende del af ansættelsesperioden frem til den 20. december 2012.

Hvis B havde genoptaget sit arbejde den 3. januar 2013 i overensstemmelse med de oprindelige planer, er der ikke tvivl om, at As ansættelsesforhold var ophørt den 20. december 2012.

Imidlertid blev der den 13. december 2012 indgået aftale med B om, at hun først skulle genoptage arbejdet den 28. januar 2013.

Dette forhold medførte, at As begivenhedsbestemte ansættelse ikke ophørte den 20. december 2012, men først den 25. januar 2013. Det er i den forbindelse uden betydning, at der var indgået aftale om, at A ikke skulle undervise fra den 5. til den 20. december 2012. Det bemærkes i øvrigt, at hvis der den 5. eller 10. december 2012 var blevet indgået aftale om, at A skulle fratræde den 20. december 2012, ville det have været nærliggende at anse aftalen som bortfaldet efter reglerne om bristende forudsætninger på grund af den ændrede aftale med B.

I lyset af de problemer, som A havde med undervisningen af klasse 5A, er det muligt, at skolen ville have indgået aftale med B om, at hun skulle genoptage arbejdet den 3. januar 2013 og få adgang til

at komme på rekreationsophold i uge 3 og måske også være fritaget for undervisning i uge 4, hvis situationen havde været den, at det var A, der skulle have undervist i perioden fra den 3. til den 25. januar, eller hvis situationen havde været den, at A ville have været sygemeldt i perioden. Imidlertid har der ikke været nærmere bevisførelse herom, og det er under alle omstændigheder spekulativt, hvad der var sket i de nævnte situationer. Der må derfor tages udgangspunkt i det faktiske begivenhedsforløb, som var, at der blev indgået aftale med B om at udsætte hendes genoptagelse af arbejdet til den 28. januar 2013.

Efter det anførte tager opmanden As påstand delvis til følge, således at Aabenraa Kommune skal anerkende, at hendes ansættelsesforhold bestod til den 25. januar 2013.

Det overlades til parterne at opgøre de økonomiske konsekvenser heraf. Hvis ikke parterne kan blive enige om det økonomiske opgør, afgøres spørgsmålet af opmanden, eventuelt efter gennemførelse af en supplerende hovedforhandling.

Opmandens honorar betales af parterne med halvdelen hver.

Thomas Rørdam