

TILKENDEGIVELSE
meddelt tirsdag den 27. oktober 2015

i faglig voldgiftssag, 2015.0046

Ingeniørforeningen
for
A
(advokat Kim Schioldann)

mod

Moderniseringsstyrelsen
for
Banedanmark
(Kammeradvokaten ved advokatfuldmægtig Louise Solvang Rasmussen)

Tvisten

Tvisten angår, om det var rimeligt begrundet i A's forhold, at Banedanmark indledte en afskedigelsessag mod ham efter en sygefraværperiode på ca. 2 1/2 md. og derefter afskedigede ham.

Påstande

Klager har påstået Banedanmark tilpligtet til A at betale en godtgørelse på 300.000 kr., svarende til ca. 6 måneders løn, med procesrente fra sagens anlæg.

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

Sagens behandling

Sagen blev behandlet mundtligt den 27. oktober 2015 med højesteretsdommer Thomas Rørdam som opmand. Som sidedommere udpeget af klager fungerede konsulent, cand. jur. Pernille Klostergaard Testrup og konsulent, advokat Maria Nedergaard, og som sidedommere udpeget af indklagede fungerede chefkonsulent Susanne Højgaard Mens og fuldmægtig Didde Beck.

Der blev under forhandlingen afgivet forklaringer af A, Thomas Bregnegaard, Jette Aagaard og Hanne Pedersen.

Efter bevisførelse og procedure voterede rettens medlemmer. Der kunne ikke blandt sidedommerne opnås flertal for noget resultat, og afgørelsen træffes derfor af opmanden.

Opmandens tilkendegivelse

A blev ansat som månedslønnet diplomingeniør i en stilling som byggeleder hos Banedanmark med virkning fra den 1. august 2012.

Ansættelsen skete på baggrund af et stillingsopslag, hvori det hedder bl.a.:

”Vi har lagt planerne og skal i gang med anlægget af den nye bane København-Ringsted. Jernbanen bliver ca. 60 km lang, anlægges til 250 km/t og bliver således den første højhastighedsbane i Danmark. Banedanmark varetager bygherrerollen og har en vision om at bygge best-in-class i europæisk perspektiv. Vi samarbejder med rådgivere fra såvel Danmark som andre europæiske lande og forventer bud på anlægget fra såvel danske som større udenlandske entreprenører.

Som byggeleder får du derfor en unik mulighed for at være med i et af tidens mest omfattende og spændende byggerier og være med i hele byggeprocessen.

...

Som byggeleder bliver det dit overordnede ansvar at lede byggeprocessen og bistå projektchefen med at tilsikre, at entreprenørerne lever op til de indgåede aftaler for kvalitet, fremdrift, økonomi m.v.

...”

A’ chef hos Banedanmark var anlægsschef Jette Aagaard.

A sygemeldte sig den 24. marts 2014, og den 9. juli 2014 blev han afskediget med henvisning til sygefraværet.

Om forløbet indtil sygemeldingen lægger opmanden efter bevisførelsen til grund, at A i begyndelsen af sin ansættelse blev tilknyttet projekt TP 21 (et større anlægsprojekt) med den opgave, at han skulle bistå den kontraktsansvarlige byggeleder Jan Lyngsø. Arbejdet svarede ikke til beskrivelsen i stillingsopslaget, men var af underordnet og sekretærmæssig karakter og bestod bl.a. i skrive mødereferater og at printe materiale mv.

I december 2012 blev det besluttet at flytte A til en anden sektion, Forberedende Arbejder, hvor han blev byggeleder med Karsten Brisell som projektchef. Forberedende Arbejder tog sig af skovrydning, træfældning, etablering af erstatningsnatur, nedrivning af huse, byggemodning og arkæologiske undersøgelser mv. Der var tale om mindre projekter end anlægsprojekterne som f.eks. TP 21.

I efteråret 2013 stod det klart, at arbejdsopgaverne i Forberedende Arbejder nærmede sig sin afslutning, og da Karsten Brisell skulle fratræde som projektleder den 1. marts 2014, drøftede Jette Aagaard med A muligheden af, at han den 1. marts 2014 kunne overtage hvervet som projektleder med henblik på at afslutte arbejdsopgaverne i Forberedende Arbejder. Det viste sig imidlertid, at Karsten Brisell skulle fratræde allerede med udgangen af december 2013, og Jette Aagaard vurderede på baggrund af Karsten Brisells udtalelser om forløbet af A’ opgavevaretagelse i Forberedende Arbejder, at han ikke ville være i stand til at overtage projektlederfunktionen allerede den 1. januar 2014, hvor der stadig var betydende arbejdsopgaver tilbage.

Opmanden finder ikke grundlag for at kritisere denne vurdering og finder heller ikke grundlag for at kritisere, at Jette Aagaard i slutningen af 2013 og begyndelsen af 2014 vurderede, at A endnu ikke var rustet til at varetage en arbejdsfunktion som byggeleder på et af anlægsprojekterne. Derimod er der ikke oplyst omstændigheder, som giver grundlag for at fastslå, at A efter afslutningen af arbejdsopgaverne i Forberedende Arbejder ikke kunne varetage en funktion som assisterende byggeleder eller en anden funktion.

Ikke desto mindre må det lægges til grund, at Jette Aagaard under en længerevarende samtale med A i februar eller marts 2014 tilkendegav over for ham, at hun havde svært ved at se hans rolle fremover, og at han ikke passede ind i det, der nu skulle ske.

A sygemeldte sig som anført den 24. marts 2014. Han har forklaret, at sygemeldingen skyldtes en arbejdsrelateret stressreaktion, bl.a. forårsaget af den behandling, Jette Aagaard havde udsat ham for, og hans læge har den 6. maj 2014 i en mulighedserklæring betegnet hans sygdom som en svær belastningstilstand med depression. Lægen tilkendegav samtidig, at A skulle friholdes for arbejde, indtil tilstanden var bedret og stabil, og at perioden, hvor fraværet måtte anses for påkrævet, skønnedes at vare 4-8 uger, mindre ved hurtigere bedring.

Opmanden lægger til grund, at Banedanmark har et medansvar for sygemeldingen, navnlig på baggrund af Jette Aagaards tilkendegivelser over for A under samtalen i februar eller marts 2014, og opmanden finder, at adgangen for Banedanmark til at afskedige ham under sygemeldingen må vurderes i lyset heraf.

Med hensyn til forløbet efter sygemeldingen fremgår det af mulighedserklæring af 6. juni 2014, at "A udtaler, at han på torsdag den 12. juni kan returnere til en 30 timers arbejdsuge, men inkl. to hjemmearbejdsdage ... A forventer at kunne håndtere fuld arbejdstid fra ultimo august 2014 ... A forventer, at han kan varetage alle jobfunktioner både inde- og udearbejde." Det fremgår endvidere, at ledelsen har anført, at "... der er mulighed for at arbejde alene i stillerum. Banedanmark kan tilbyde en langsom opstart alt efter As muligheder. Banedanmark ønsker lægens vurdering af As funktionsnedsættelse specielt med fokus på As muligheder for at vende tilbage til arbejdet og behov for hjemmearbejdsplads, da det ikke umiddelbart ligger i arbejdsopgaverne."

Det må lægges til grund, at Banedanmark straks indledte en afskedigelsessag, efter at A' læge den 11. juni 2014 havde attesteret, at "As tilstand er bedret væsentligt på det seneste. Det skønnes vigtigt, at A har hjemmearbejdsplads for at forebygge sygdom ... Revurdering kan foretages om 3 mdr." Baggrunden herfor var efter Jette Aagaards forklaring, at man ikke fandt det muligt at lade A arbejde hjemme to dage om ugen, da der ikke var en velfungerende IT-opkobling til en hjemmearbejdsplads. Jette Aagaard fandt det i øvrigt ikke troværdigt, at A skulle være i stand til at varetage alle jobfunktioner inde og ude, ikke mindst i lyset af, at Ingeniørforeningen ved mail af 2. juni 2014 havde tilkendegivet, at A var "parat til at gå ind i enkelte opgaver".

Uanset at Jette Aagaard med rette kunne nære skepsis over for udsagnet om, at A var parat til at udføre alle jobfunktioner inde og ude, finder opmanden, at Banedanmark ikke har levet op til sin egen tilkendegivelse om at tilbyde A en langsom opstart alt efter hans muligheder, idet man efter meldingen om hans bedring og hans tilkendegivelse af at ville genoptage arbejde undlod at indgå i en konstruktiv dialog med ham om muligheden herfor og i stedet indledte en afskedigelsessag straks efter, at lægen havde bekræftet oplysningen om, at det var vigtigt, at A fik mulighed for at arbejde hjemme (en del af arbejdstiden).

Efter en samlet vurdering af forløbet før sygemeldingen den 24. marts 2014 og forløbet under sygemeldingen, indtil afskedigelsessagen blev indledt, finder opmanden, at afskedigelsen ikke er rimeligt begrundet i A' forhold, og at der derfor tilkommer ham en godtgørelse i medfør af § 22, stk. 10, i cirkulære af 26. marts 2012 om overenskomst 2011 for akademikere i staten. Efter denne bestemmelse skal godtgørelsens størrelse fastsættes under hensyn til sagens omstændigheder og den pågældendes anciennitet i staten.

Herefter fastsættes godtgørelsen til 100.000 kr., svarende til ca. 2 måneders løn.

Thomas Rørdam