

**Kendelse**  
**af**  
**19. december 2016**  
**i**  
**afskedigelsesnævns sag FV2016.0119:**

**FOA – Fag og Arbejde**  
**som mandatar for**

**A**  
(advokat Peter Nisbeth)

**mod**  
**Odder Kommune**  
(advokat Elsebeth Aes-Jørgensen)

## **1. Uoverensstemmelsen og parternes påstande**

Sagen angår, om Odder Kommunes opsigelse den 29. juli 2014 af social- og sundhedsassistent A med 5 måneders varsel til fratræden med udgangen af december 2014 ikke kan anses for rimeligt begrundet i hendes eller kommunens forhold, og om hun har krav på godtgørelse (som efter overenskomsten for social- og sundhedspersonale mellem KL og FOA § 21, stk. 7, maksimalt kan fortsættes til sædvanlig løn for en periode svarende til det dobbelte af kommunens opsigelsesvarsel over for den ansatte).

Et hovedspørgsmål under sagen er, om en social- og sundhedsassistent som ansvarshavende nattevagt må sove på vagten.

Klager har nedlagt påstand om, at Odder Kommune til social- og sundhedsassistent A skal betale en godtgørelse som maksimalt kan fastsættes til et beløb svarende til 10 måneders løn, og som forrentes med procesrente fra den 31. december 2014, til betaling sker.

Indklagede har påstået frifindelse, subsidiært mod betaling af et mindre beløb end påstået af klager.

## **2. Sagens behandling for afskedigelsesnævn**

Sagen er indbragt for afskedigelsesnævn ved klageskrift af 17. december 2015. Efter afgivelse af svarskrift af 2. juni 2016 rettede parterne den 1. juli 2016 henvendelse til Arbejdsretten om udpegning af opmand. På parternes fælles forslag i e-mail af 22. august 2016 blev sagen samme dag berammet til hovedforhandling den 14. december 2016.

Sagen er herefter den 14. december 2016 forhandlet for et afskedigelsesnævn med undertegnede, fhv. højesteretspræsident Børge Dahl, som formand og opmand og følgende sidedommere: juridisk konsulent Camilla Bolvig Cazal og juridisk konsulent Lana Nabulsi Al-Asadi, begge FOA, chefkonsulent Gert Højby og chefkonsulent Anne Færge Bork, begge KL.

Der blev under forhandlingen afgivet forklaring af:

A.

Leder M, Odder Kommune.

Social- og sundhedshjælper M, Odder Kommune.

Social- og sundhedsassistent J, Odder Kommune.

Tidligere leder F, Odder Kommune.

Da der efter procedure og votering ikke blandt de partsudpegede medlemmer af afskedigelsesnævnet var flertal for en afgørelse, skulle denne træffes af opmanden, som med en nærmere begrundelse redegjorde for, *at* det ikke måtte soves på vagten, *at* afskedigelsen af A på den baggrund ikke kunne anses for usaglig, og *at* hun derfor ikke havde krav på godtgørelsen, selv om øvrige påberåbte forhold ikke kunne begrunde en opsigelse.

Parterne er enige om, at sagen afsluttes med en kendelse uden fuldstændig sagsfremstilling og gengivelse af de afgivne forklaringer og parternes procedurer.

### **3. Opmandens begrundelse og resultat**

#### **3.1. Om at sove på arbejde**

Det at lægge sig til at sove i arbejdstiden uden tilladelse eller undskyldelig grund udgør misligholdelse af arbejdspligten og ansættelsesforholdet. Afskedigelse af den grund må i almindelighed anses for rimeligt begrundet i den ansattes forhold. Det anførte gælder også for den, der er antaget til natarbejde – og ganske særligt da, når den pågældendes tjeneste er vagttjeneste.

#### **3.2. As arbejde som nattevagt**

Om natten er arbejdet i Odder Kommunes Ældreservice bemandet med en sosu-assistent og seks sosu-hjælpere. Sosu-assistenten er knyttet til kommunens korttidsafsnit (et afsnit med plads til 14 beboere med midlertidige plejebenhov, f.eks. terminalpleje eller pleje i forbindelse med genoptræning efter hospitalsophold). Til hver af to separat beliggende plejeboligheder er knyttet to sosu-hjælpere. De to sidste hjælpere forestår den udkørende hjemmepleje og opholder sig, når der ikke er udkørende opgaver, på korttidsafsnittet. Assistenten er ikke blot ansvarlig for varetagelsen af plejeopgaverne på korttidsafsnittet (medicingivning, lejringer, toiletbesøg osv.) og

dermed for afsnittets nødkaldstelefon, men også ansvarshavende nattevagt for samtlige borgere i kommunen og for kommunens sygeplejetelefon. Assistenten kan få udkørende opgaver og afløses i så fald på korttidsafsnittet af en af de udkørende hjælpere. De udekørendes planlagte udkørsel foregår typisk i to ryk, det første mellem kl. et/halv to og kl. halv fire/fire, det andet mellem kl. fem/halv seks og kl. syv.

### 3.3 Den konkrete sag

A blev afskediget med følgende begrundelse:

”Årsagen til opsigelsen er følgende:

- Du har sovet på nattevagter til trods for, at nattevagten skal være vågen, når vedkommende er alene. Senest på vagten i weekenden fra den 14. til den 15. juni 2014.
- Du har i flere vagter slået nødkaldet fra uden at yde beboerne den nødvendige hjælp. Nødkaldet har ringet flere gange, inden du har betjent beboerne. Dette kan ses på loggen, som registrer tidspunkter fra samtlige nødkald i Korttidsafsnittet. Dette har bl.a. forekommet den 15. juni 2014, 20. juni 2014, 28. juni 2014 og 29. juni 2014.
- Du har udvist en ikke acceptabel verbal adfærd over for borgere og kollegaer. Du skaber utryghed i dine relationer og er humørsvingende.”

Efter karakteren af As arbejde er det åbenbart, at hun ikke måtte lægge sig til at sove. Efter de af kolleger afgivne erklæringer og forklaringer samt bevisførelsen i øvrigt må det lægges til grund, at A – på trods af sin benægtelse – har sovet på nattevagter som angivet i opsigelsen. Dette er sket uden tilladelse, og nogen undskyldelig grund er ikke oplyst.

Dette forhold er i sig selv tilstrækkeligt til at anse opsigelsen for rimeligt begrundet.

Kommunen skal derfor frifindes.

Det kan ikke føre til et andet resultat, at loggens udvisende ikke som anført i opsigelsen dokumenterer tilsidesættelse af pligten til at hjælpe beboerne, eller at det efter bevisførelsen ikke kan anses for godtgjort, at A skulle have udvist en opsigelsesbegrundende uacceptabel verbal adfærd over for borgere og kolleger.

**Thi bestemmes:**

Odder Kommune frifindes.

Hver part bærer egne omkostninger ved sagens behandling og halvdelen af udgiften til opmand.

Børge Dahl