

Opmandskendelse i faglig voldgiftssag FV2015.0013,
afsagt den 11. januar 2016

Fagligt Fælles Forbund
(forhandlingssekretær Svend-Aage Poulsen)

mod

Dansk Byggeri
for
HVL Montage ApS
(juridisk konsulent Lise Bernth)

Uoverensstemmelsen angår klagers krav som følge af den indklagede virksomheds påståede undladelse af at opfylde sin forpligtelse i henhold til Bygge- og Anlægsoverenskomsten til at betale feriepenge, SH- og feriefridagsgodtgørelse samt pensionsbidrag.

Påstande

Klager har efter sin endelige påstand nedlagt påstand om, at HVL Montage ApS til klager skal betale 692.000 kr. samt en efter voldgiftsrettens skøn fastsat bod for brud på overenskomstens bestemmelser om udlevering af lønsedler, betaling af feriepenge, SH- og feriefridagsgodtgørelse og pension

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

I klagers krav indgår en efterbetaling til klagers medlem Donatas Bindokas, opgjort på grundlag aftalt timeløn:

Skyldige feriepenge	6.314,63 kr.
Skyldig SH- og feriefridagsgodtgørelse	3.637,22 kr.
Skyldig pension	<u>7.346,97 kr.</u>
I alt	17.298,81 kr.

Klagers betalingskrav i øvrigt er opgjort som det beløb, virksomheden har sparet ved angiveligt helt at undlade at indbetale feriepenge, SH- og feriefridagsgodtgørelse og pensionsbidrag til de ansatte medarbejdere på pladsen, opgjort på grundlag af mindstebetalingen i henhold til Bygge- og Anlægsoverenskomsten.

Den fagretlige sag blev indledt med 48-timers møde den 4. september 2014 og opfølgingsmøde den 28. oktober 2014. Ved brev af 23. december 2014 til Dansk Byggeri begærede klager faglig voldgift. Den 29. januar 2015 blev fhv. højesteretsdommer Poul Sørensen udmeldt som opmand af Arbejdsretten. Sagen blev derefter berammet til mundtlig forhandling den 12. marts 2015. På grund af virksomhedens indehavers sygdom blev den mundtlige forhandling omberammet til den 15. juni 2015, men blev af samme grund på ny omberammet, nu til den 6. januar 2016.

Virksomheden har ikke givet møde under den fagretlige behandling, hverken under 48-timers mødet, opfølgingsmødet eller den mundtlige forhandling af voldgiftssagen.

Baggrunden for sagen

Sagen omhandler byggepladsen Ridderborgsparken i Nakskov, hvor Enemærke & Petersen A/S udførte en totalrenovering af eksisterende boligblokke. Enemærke & Petersen havde indgået en entreprisaftale med Kingo Karlsen A/S om den nedrivning, der skulle ske, og Kingo Karlsen indgik derefter aftale med HVL Montage ApS om at forestå nedrivningen. HVL Montage er ifølge det oplyste et selskab, der er stiftet til alene at forestå det omhandlede nedrivningsarbejde.

I uge 28-34 2014, da nedrivningsarbejdet blev udført, havde HVL Montage et større antal udenlandske medarbejdere ansat på pladsen til udførelse af det aftalte nedrivningsarbejde.

På grundlag af medarbejdernes kvittering for dels at have set og forstået SIM sikkerhedsfilm instruks, dels at have læst og forstået APV for arbejdspladsen har klager opgjort antallet af ansatte medarbejdere i virksomheden til i alt 49, hvoraf der alene er fremlagt ansættelsesbevis for de 22 medarbejders vedkommende. På grundlag af den beregnede gennemsnitlige arbejdstid og -periode for de 22 medarbejdere har klager tilsvarende opgjort den gennemsnitlige arbejdstid og -periode for de øvrige medarbejders vedkommende. Klager har herved lagt til grund, at der er arbejdet 37 timer om ugen mandag-fredag samt 7,5 timer på lørdage, hvortil skal lægges 1 times betalt spisepause på lørdage. I klagers krav indgår ikke noget lønkrav for overtid, men alene de omhandlede tillæg på grundlag af mindstelønnen i henhold til overenskomsten.

PensionDanmark, der er det pensionsselskab, som virksomheden er forpligtet til at anvende, har til klager oplyst, at virksomheden ikke har foretaget indbetalinger overhovedet.

Forklaringer

Donatas Bindokas, der er fra Litauen og bosat på Lolland, har forklaret, at han i overensstemmelse med ansættelsesbeviset blev aflønnet med en timeløn på 135 kr. Dette gjaldt for den samlede arbejdstid, dvs. uden tillæg for overtid. Det samme var tilfældet for virksomhedens øvrige medarbejdere på pladsen. De kom fortrinsvis fra Slovakiet. Selv arbejdede han på pladsen mandag-lørdag i hele perioden. Bemandingen var generelt lidt mindre om lørdagen. Han har ikke fået noget feriekort eller fået afregnet SH- og feriefridagsgodtgørelse. Der er heller ikke blevet indbetalt pensionsbidrag.

Faglig sekretær Bjarne Jensen har forklaret, at han er bosat i området, hvor arbejdet blev udført. Donatas Bindokas' forklaring om arbejdstiden svarer til, hvad han selv har oplevet. Han har også set arbejde udført på pladsen en søndag.

Parternes argumenter

Klager har gjort gældende, at betalingskravet også efter de nu foreliggende oplysninger ses opgjort med rette, og har herved særlig henvist til, at der ikke er indgået nogen form for arbejdstidsaftaler, der opfylder regelsættet herom i overenskomsten.

Indklagede – der ikke har gjort indsigelse mod den rent beløbsmæssige opgørelse af kravet i henhold til Bygge- og Anlægsoverenskomsten – har navnlig anført, at der ikke er den fornødne bevismæssige sikkerhed for, at der på pladsen har været arbejdet i det omfang, som klager har lagt til grund for sin opgørelse. Navnlig må det antages, at de medarbejdere, for hvem der ikke har kunnet fremlægges ansættelsesbeviser, generelt er blevet ansat på et senere tidspunkt end de medarbejdere, for hvem der er fremlagt ansættelsesbeviser. Endvidere er det allerede efter de afgivne vidneforklaringer højst usikkert, i hvilket omfang der måtte have været arbejdet på lørdage, og klager har i sin opgørelse helt set bort fra mulige perioder med sygdom og aftalt frihed mv. Indklagede har endelig gjort gældende, at klager, der for alle andre end for Donatas Bindokas' vedkommende har opgjort sit krav som svarende til virksomhedens hævdede besparelse i forhold til den overenskomstmæssige mindstebetaling, ikke herudover kan gøre krav på betaling af bod for manglende overholdelse af overenskomsten.

Der har ikke mellem de af hver af parterne valgte medlemmer af voldgiftsretten kunnet opnå enighed eller flertal for en afgørelse, der derfor træffes af opmanden.

Opmandens begrundelse og resultat

Indledningsvis bemærkes, at efter de afgivne forklaringer og bevisførelsen i øvrigt findes klagers efterbetalingskrav for klagers medlem Donatas Bindokas i det hele at måtte tages til følge.

For så vidt angår de øvrige 48 medarbejdere, som sagen angår, findes det efter bevisførelsen, herunder navnlig de fremlagte underskrevne medarbejdererklæringer vedrørende sikkerhedsfilm og APV, godtgjort, at virksomheden i alt har haft også disse 48 medarbejdere ansat på pladsen. Klagers betalingskrav for disse medarbejdere, der ikke er medlemmer hos klager, er i overensstemmelse med almindelig fagretlig praksis på dette overenskomstområde opgjort som et bodskrav svarende til virksomhedens besparelse ved ikke at aflønne medarbejderne i henhold til overenskomsten.

Der er ikke gjort indsigelse mod den rent beløbsmæssige opgørelse af klagers krav i henhold til Bygge- og Anlægsoverenskomsten, og efter bevisførelsen må også det af klager anvendte beregningsgrundlag alt overvejende lægges til grund.

Det må dog efter Donatas Bindokas' forklaring antages, at der på lørdage har været en lidt reduceret bemanning, ligesom der er en vis mindre usikkerhed omkring den faktiske beskæftigelsesperiode for de enkelte medarbejdere. Klagers betalingskrav må på denne baggrund ansættes skønsmæssigt.

Efter en samlet vurdering, hvorved der tillige må tages hensyn til virksomhedens manglende medvirken til at oplyse sagen, findes klagers samlede betalingskrav, dvs. inklusive efterbetalingskravet vedrørende Donatas Bindokas på 17.298,81 kr., at kunne fastsættes til 600.000 kr.

I overensstemmelse med almindelig fagretlig praksis inden for dette overenskomstområde findes klager ikke herudover at have krav på særskilt bod for brud på overenskomstens bestemmelser. Indklagede må derfor frifindes for påstanden herom.

Herefter bestemmes:

HVL Montage ApS skal inden 14 dage til fagligt Fælles Forbund betale 600.000 kr.

I øvrigt frifindes HVL Montage ApS.

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

Poul Sørensen