

**Kendelse**  
**af**  
**8. maj 2017**  
**i faglig voldgiftssag FV 2016.0128**

**CO-Industri**  
**for**  
**Dansk El-Forbund**  
**for**  
**nogle medlemmer af forbundet**  
**(advokat Jesper Kragh-Stetting)**

**mod**

**DI Overenskomst I**  
**for**  
**MB Networks A/S under konkurs**  
**(advokat Lars Bruhn)**

## **1. Uoverensstemmelsen**

Sagen angår, om det var overenskomststridigt, at der på den indklagede virksomhed, MB Networks A/S under konkurs, i marts 2015 blev indgået en lokalaf tale, som bl.a. gik ud på, at pensionsbidraget blev nedsat til 8 % (arbejdsgiverbetalt) og 4 % (arbejdstagerbetalt) fra de 10 % (arbejdsgiverbetalt) og 5 % (arbejdstagerbetalt), som gjaldt ifølge en firmapensionsordning, der var blevet protokolleret som videreført i forbindelse med virksomhedens indmeldelse i DIO I i november 2014.

## **2. Påstande**

Klager har nedlagt følgende påstand:

Indklagede, MB Networks A/S under konkurs, tilpligtes at anerkende, at det er i strid med § 48, stk. 5, i Industriens Overenskomst 2014 at indgå en lokalaf tale, hvorved der sker en reduktion af en firmapensionsordnings bidragssatser, der overstiger de i overenskomsten fastsatte. Indklagede tilpligtes i denne forbindelse at efterbetale de i sagen omhandlede medarbejdere den difference i pensionsbidraget, der består mellem den pr. 11. november 2014 videreførte firmapensionsordning og den i marts måned 2015 indgåede aftale om nedsættelse af pensionsbidraget, indtil hver af de i sagen omhandlede medarbejdere er fratrukket grundet indklagedes konkurs, med tillæg af procesrente fra hver af de enkelte ydelsers forfaldstid og indtil betaling sker.

Indklagede har påstået frifindelse.

## **3. Sagens behandling ved faglig voldgift**

Sagen er den 20. april 2017 forhandlet for en faglig voldgiftsret med undertegnede højesteretsdommer Lars Hjortnæs som formand og opmand og følgende sidedommere: Fg. organisationssekretær Henrik Jensen og områdeleder Jørn Larsen,

der begge er udpeget af klager, og fagleder Tina Lambert Andersen og underdirektør Michael Nordahl Heyde, der begge er udpeget af indklagede.

Der blev under forhandlingen afgivet forklaring af faglig sekretær Dennis Jensen, CO-industri.

Da der efter procedure og votering ikke var flertal for en afgørelse blandt de partsudpegede medlemmer af voldgiftsretten, skal afgørelsen træffes af opmanden.

#### **4. Overenskomstgrundlag mv.**

Industriens Overenskomst 2014-2017 indeholder bl.a. følgende bestemmelser:

##### **”§ 34. Pension**

...

##### **Stk. 2. Pensionssatser**

Pensionsbidragene udgør mindst:

|              | Arbejdsgiverbidrag | Arbejdstagerbidrag | Samlet bidrag |
|--------------|--------------------|--------------------|---------------|
| 1. juli 2009 | 8,0 pct.           | 4,0 pct.           | 12,0 pct.     |

...

Pensionsbidraget udgør:

|              | Arbejdsgiverbidrag kr.<br>pr. time/kr. pr. måned | Arbejdstagerbidrag kr.<br>pr. time/kr. pr. måned | ..... |
|--------------|--|--|-------|
| 1. juli 2012 | 7,00/1.120,00                                    | 3,50/560,00                                      |       |
| 1. juli 2014 | 8,50/1.360,00                                    | 4,25/680,00                                      |       |

...

Der er på den enkelte virksomhed aftalefrihed med hensyn til at aftale højere pensionsgrad og/eller en anden fordeling mellem arbejdsgiver- og lønmodtagerbidrag. Arbejdsgiveren skal dog altid som minimum udrede det ovenfor fastsatte mindste arbejdsgiverbidrag.

...

##### **Stk. 4. Indbetaling**

Arbejdsgiveren tilbageholder lønmodtagerens andel og foretager en samlet indbetaling til Industriens Pension.

...

##### **Stk. 7. Nyoptagne virksomheder**

For virksomheder, der nyoptages i DIO I, er der særlige regler i § 48, om firmapensionsordning i stk. 5, om karenperiode i stk. 6 og om optrapning af pensionsbidraget i stk. 7.

Etablering af optrappingsordning og videreførelse af firmapensionsordninger behandles af organisationerne efter protokollat – håndtering af sager om optrappingsordninger og firmapensionsordninger.

#### **Stk. 8. Firmapensionsordninger**

For virksomheder, der nyoptages i DIO I, henvises dog til § 48, stk. 5.

### **§ 48 Nyoptagne virksomheder**

**Stk. 1.** Virksomheder, som ved deres optagelse i DIO I har overenskomst med et eller flere fagforbund inden for CO-området, hvad enten overenskomsten er en særoverenskomst, en tiltrædelsesoverenskomst eller en lokalaftale, omfattes, uden særlig opsigelse af en sådan overenskomst, af Industriens Overenskomst fra tidspunktet for optagelsen.

#### **Stk. 2.**

Der optages snarest efter virksomhedens optagelse i DIO I tilpasningsforhandlinger med det formål at udforme eventuelle lokale aftaler på en sådan måde, at bestående overenskomstforhold ikke forrykkes som helhed.

...

#### **Stk. 5.**

Nyoptagne medlemmer af DIO I, der forinden indmeldelsen for medarbejdere inden for dækningsområdet for Industriens Overenskomst har etableret en firmapensionsordning, kan kræve, at den eksisterende firmapensionsordning for de på indmeldelsestidspunktet ansatte medarbejdere træder i stedet for indbetaling til Industriens Pension efter overenskomstens § 34. Firmapensionsordningens videreførelse skal senest 2 måneder efter indmeldelsen protokolleres mellem DIO I og CO-industri efter begæring fra DIO I, eventuelt i forbindelse med tilpasningsforhandlinger.

Bidraget til firmapensionsordningen skal til enhver tid mindst svare til de overenskomstmæssige bidrag til Industriens Pension.

Firmapensionsordningen kan ikke udstrækkes til medarbejdere, der ansættes efter virksomhedens indmeldelse i DIO I. For disse medarbejdere foretages indbetaling af de overenskomstmæssige pensionsbidrag til Industriens Pension.

...

#### **Stk. 7.**

Nyoptagne medlemmer af DIO I, der forinden indmeldelsen i DIO I ikke har etableret en pensionsordning for medarbejdere omfattet af dækningsområdet for nærværende overenskomst, eller som for disse medarbejdere har en pensionsordning med lavere bidrag, kan kræve, at pensionsbidraget fastsættes således

...

Senest 4 år efter skal bidragene udgøre mindst fuldt overenskomstmæssigt bidrag.

...

En optrappingsordning for medarbejdere forudsætter, at pågældende medarbejdere er tilmeldt Industriens Pension.

Ordningen skal senest 2 måneder efter indmeldelsen protokolleres mellem DIO I og CO-industri efter begæring fra DIO I, eventuelt i forbindelse med tilpasningsforhandlinger.”

I Industriens Organisationsaftaler 2014-2017 hedder det i ”Protokollat – Håndtering af sager om optrappingsordninger og firmapensionsordninger” bl.a.:

”Med henblik på at sikre en entydig, rettidig og smidig sagsbehandling er parterne enige om nedenstående procedure i forbindelse med etablering af optrappingsordninger og videreførelse af firmapensionsordninger på Industriens Overenskomst og Industriens Funktionæroverenskomst.

...

## **2. Firmapensionsordninger omfattende I-OK**

- a. Når en virksomhed indmeldes i DIO I, og virksomheden ønsker at videreføre en eksisterende firmapensionsordning, meddeler DI ved optagelsen CO-industri herom i DIDO-medlemsdata med et A efter pensioner.
- b. Såfremt der ikke i DIDO-medlemsdata er foretaget en sådan meddelelse, men virksomheden alligevel ønsker at videreføre firmapensionsordningen, kan dette rettidigt begæres af DI ved fremsendelse af protokollat, firmapensionsordningen og navneliste inden for 2 måneder efter DIDO-medlemsdata er tilgået CO-industri, mod at DI betaler et bodsmæssigt beløb på kr. 5.500 til CO-industri.
- c. Såfremt der i DIDO-medlemsdata er skrevet et A efter pensioner, udfærdiger DI protokollat herom. Protokollatet, firmapensionsordningen og navneliste sendes til CO-industri senest 2 måneder efter DIDO-medlemsdata er tilgået CO-industri.
- d. Såfremt protokollatet, firmapensionsordningen og navneliste ikke er tilgået CO-industri rettidigt, jf. pkt. 2c, meddeler CO-industri dette til DI i en ”firmapensionsrykker”. Såfremt virksomheden fortsat ønsker at videreføre firmapensionsordningen, kan det ske ved at protokolleringen, jf. pkt. 2c, sker senest 14 dage efter datoen for modtagelsen af firmapensionsrykkeren i DI og mod at DI betaler et bodsmæssigt beløb på kr. 5.500. I modsat fald skal virksomheden for de relevante medarbejdere opsiges firmapensionsordningen jf. I-OK § 48, stk. 6 og ved udløb af opsigelsesfristerne heri tilmelde medarbejderne til Industriens Pension.”

## 5. Sagsfremstilling

MB Networks A/S blev optaget som medlem af DIO I den 11. november 2014.

Virksomheden blev dermed omfattet af Industriens Overenskomst.

I et fortrykt protokollat A om videreførelse af virksomhedens eksisterende firmapensionsordning, der blev underskrevet af MB Networks A/S og DIO I den 28. november 2014 og af CO-industri den 19. januar 2015, hedder det bl.a.

(protokollatets satsangivelser ”10”, ”5” og ”15” er tilføjet med håndskrift):

### ”Protokollat A

#### **Aftale om firmapensionsordning, jf. Industriens Overenskomst 2014, § 48, stk. 5 for nyindmeldte virksomheder.**

....

Virksomhedens eksisterende firmapensionsordning ønskes fortsat for allerede ansatte medarbejdere under Industriens Overenskomst.

Firmapensionsordningens nuværende pensionsbidrag udgør:

Fra arbejdsgiversiden 10 %

Fra medarbejderen 5 %

Samlet bidrag 15 %

Firmapensionsordningen *kan ikke* udstrækkes til nyansatte efter virksomhedens indmeldelse i DI Overenskomst I v/ DI. Nyansatte omfattes derfor af indbetaling til Industriens Pension med det til enhver tid værende fulde bidrag.

...

Ydelsessammensætningen i firmapensionsordningen skal tilpasses og tilsendes CO-industri, som sikrer, at eventuel indsigelse sker senest 12 måneder efter indmeldelsen.

...

#### **For CO-industri**

på vegne af medlemsforbund, der ikke i forbindelse med en tilpasningsforhandling har indgået en tilsvarende aftale.

...”

Den 4. marts 2016 blev der indgået en lokalaftale mellem MB Networks A/S og medarbejderne, hvoraf det bl.a. fremgår, at timelønnede medarbejdere, som allerede er omfattet af den eksisterende firmapensionsordning, fortsætter hermed, idet indbetalingerne – efter ønske fra virksomheden – ændres til 8 % fra virksomheden og 4 % fra medarbejderen.

Virksomheden blev erklæret konkurs den 4. marts 2016.

## **6. Forklaring**

Dennis Jensen har forklaret, at han er ”ankermannd” hos CO-industri i forbindelse med overenskomstforhandlinger om pension. § 34 i Industriens Overenskomst kom ind i 1993, mens § 48, stk. 5, først kom ind i 2000. Protokollatet om håndtering af sager om optrappingsordninger og firmapensionsordninger var han med til at udforme, da det blev lavet i 2014. Protokollatet var nødvendigt, fordi der havde været problemer med, at man ikke fik de forskellige ting til tiden. Man ville gerne undgå tvivl og behov for fællesmøder. Det fortrykte protokollat A, der blev brugt i denne sag, og som han har underskrevet for CO-industri, har været uændret i mange år. Når der står ”For Co-industri på vegne af medlemsforbund, der ikke i forbindelse med tilpasningsforhandlinger har indgået en tilsvarende aftale”, betyder det efter hans opfattelse, at protokollatet gælder, hvis ikke andet er aftalt under tilpasningsforhandlinger.

## **7. Parternes argumenter**

Klager har navnlig anført, at udgangspunktet efter § 34 i Industriens Overenskomst er, at nyoptagne virksomheder omfattes af Industriens Pension, som er den overenskomstmæssige pensionsordning. Ordningen efter overenskomstens § 48, stk. 5, er således en undtagelse til den overenskomstmæssige ordning, hvilket er årsagen til, at overenskomstparterne skal protokollere en sådan ordning. Pkt. 2 i Protokollat – Håndtering af sager om optrappingsordninger og firmapensionsordninger udfylder overenskomstens § 48, stk. 5.

Det følger således af overenskomstens ordlyd, at det er den eksisterende firmapensionsordning, der kan protokolleres, og at det er overenskomstparterne, der er parter i det protokollat, der kan indgås ved nyoptagelsen.

De lokale parter er beføjet til at fastsætte et højere pensionsbidrag end det, som fremgår af overenskomstens § 34, men fastsættelse af et lavere bidrag end det, som fremgår af de overenskomstbaserede rettigheder, kan kun aftales mellem overenskomstparterne. Det er derfor, overenskomstparterne skal underskrive ordninger, der aftales i medfør af overenskomstens § 48, stk. 2, (tilpasningsforhandlinger) og efter § 48, stk. 5, (firmapensionsordninger). Forlader man ordninger, der er omfattet af disse bestemmelser, falder man tilbage på overenskomsten.

Man kan derfor ikke lokalt aftale ændringer i en ordning, som er aftalt mellem overenskomstparterne i medfør af overenskomstens § 48, stk. 5. Bestemmelsen i § 48 indeholder ingen hjemmel hertil. Hvis man efterfølgende ændrer bidragssatsen, er der ikke længere tale om den ”eksisterende” ordning, som er det eneste, § 48 efterordlyden giver hjemmel til at videreføre.

Indklagede har navnlig anført, at Industriens Overenskomst henlægger kompetencen til eventuelt at aftale højere pensionsbidrag end mindstesatserne i § 34 til de lokale parter, jf. § 34, stk. 4. Det fremgår også udtrykkeligt af § 48, stk. 5, at pensionsbidraget kan, men ikke skal være højere end de satser, der er fastsat i § 34.

Der er ikke pligt til at bruge et bestemt protokollat ved protokolleringen af en firmapensionsordning. Det kan også ske ved en tilpasningsforhandling.

Standardprotokollat A, som blev brugt ved denne protokollering, er blot et administrativt redskab, ikke en overenskomst. Protokollatet indeholder oplysninger, som det er hensigtsmæssigt at gøre opmærksom på, men ændrer ikke pligter og rettigheder ifølge overenskomsten. Oplysningen i protokollatet om bidragssatsen skal ses i sammenhæng med overenskomstens § 48, stk. 5, og § 34, stk. 4, og refererer alene til de bidragssatser, der var gældende på det tidspunkt, hvor ordningen blev protokolleret. Det er således det forhold, at virksomheden ikke indbetaler til Industriens Pension, men til en anden pensionsleverandør, som protokolleres, ikke hvad de fremtidige bidragssatser skal være.

Protokollering af en firmapensionsordning efter § 48, stk. 5, er ikke en overenskomstfravigelse, der som sådan skal aftales mellem overenskomtparterne, idet § 48, stk. 5, netop giver virksomhederne ret til at videreføre en eksisterende firmapensionsordning. Det er af praktiske grunde supplerende bestemt, at overenskomtparterne har pligt til at protokollere videreførelse af en firmapensionsordning. Overenskomtparterne vil dermed begå overenskomstbrud, hvis man nægter at protokollere videreførelsen. Protokolleringen er således ikke en aftalt fravigelse af overenskomsten, men en opfyldelse af overenskomsten.

At protokollat A i denne sag er underskrevet af overenskomtparterne, medfører derfor ikke, at de lokale parter er frataget retten efter overenskomstens § 34, stk. 4, til at indgå aftale om pensionsbidragets størrelse – det må blot ikke fastsættes under mindstekravet i overenskomstens § 34, stk. 2.

Det fremgår da også af overenskomstens § 48, stk. 7, at man godt kan ændre bidragssatsen i en eksisterende firmapensionsordning, uden at det medfører, at firmapensionsordningen i et andet selskab end Industriens Pension som sådan ændres eller ophører. Det fremgår endvidere af § 48, stk. 5, at nyoptagne medlemmer af DIO

I har ret til, at den eksisterende firmapensionsordning ”træder i stedet for indbetaling til Industriens Pension”, hvilket også viser, at bestemmelsen ikke angår en særlig fastlæggelse af bidragsprocenten.

Det var derfor ikke overenskomststridigt at indgå den omhandlede lokalaftale, hvorefter satserne er henholdsvis 8 pct. og 4 pct. svarende til mindstekravet i § 34, stk. 2.

### **8. Opmandens begrundelse og resultat**

Overenskomstens § 48, stk. 5, angår tilfælde som det foreliggende, hvor en virksomhed, der nyoptages i DIO I, ønsker at videreføre en tidligere etableret firmapensionsordning i stedet for at indbetale til Industriens Pension efter overenskomstens § 34.

Det fremgår af § 48, stk. 5, at bidraget til den firmapensionsordning, som videreføres, til enhver tid mindst skal svare til de overenskomstmæssige bidrag til Industriens Pension. Dette må forstås som en henvisning til reglerne i overenskomstens § 34, som bl.a. regulerer mindstesatserne for bidrag til Industriens Pension, og henvisningen må forudsætte, at ændringer af den videreførte firmapensionsordnings bidragssatser – opad eller nedad til mindstesatserne i § 34 – kan aftales lokalt. Det kan ikke føre til en anden forståelse, at den nyoptagne virksomheds ret til at kræve videreførelse ifølge § 48, stk. 5, gælder ”den eksisterende firmapensionsordning”, allerede fordi der ikke kan være andre firmapensionsordninger, som kan videreføres, end den eksisterende.

Der er ikke efter bevisførelsen noget grundlag for at antage, at overenskomtparterne har haft en fælles hensigt om, at virksomheder, der nyoptages i DIO I, skal afskæres fra at indgå lokale aftaler om bidragssatserne inden for de rammer, som fremgår af §

34, hvis de bruger deres overenskomstmæssige ret til at kræve en tidligere etableret firmapensionsordning videreført.

Som følge af det anførte skal indklagede frifindes.

### **Thi bestemmes**

DI Overenskomst I ved DI for MB Networks A/S under konkurs frifindes.

Hver part skal bære egne omkostninger ved sagens behandling og betale halvdelen af opmandens honorar.

Lars Hjortnæs