

Tilkendegivelse i faglig voldgiftssag FV2017.0056

Fagligt Fælles Forbund

for

A

(advokat Evelyn Jørgensen)

mod

DI Overenskomst DIO I

for

Tivoli A/S

(advokat Maria Adamopoulos)

Uoverensstemmelsen angår, om der i henhold til § 8 i Overenskomst mellem Tivoli A/S og 3F København gældende for de i Tivoli ansatte kontrollører m.fl. er ret til sygeløn som supplement til sygedagpenge, når sygedagpengene i henhold til sygedagpengelovens § 32 betales af kommunen.

Klager har nedlagt påstand om, at DI skal anerkende, at Tivoli A/S er forpligtet til at yde sygeløn til forbundets medlem A for den 24. og 25. april 2015, jf. § 8 i gældende overenskomst mellem Tivoli A/S og 3F København.

Indklagede har påstået frifindelse.

Sagen blev mundtligt forhandlet den 20. september 2017 med undertegnede fhv. højesteretsdommer Poul Sørensen som opmand.

Der blev afgivet forklaring af A og tillidsrepræsentant B.

Efter bevisførelse, procedure og votering kunne der ikke opnås enighed eller flertal for en afgørelse blandt de af hver af parterne valgte medlemmer af voldgiftsretten. Afgørelsen træffes derfor af opmanden.

Der var enighed om at afslutte sagen i overensstemmelse med opmandens mundtligt meddelte tilkendegivelse, hvorefter klagers påstand ville blive taget til følge.

Baggrunden for sagen

Overenskomstens § 8 er sålydende:

§ 8. Sygdomstilfælde m.v.

I sygdoms- eller ulykkestilfælde gælder reglerne i de til enhver tid gældende lovgivninger.

Efter to fortløbende fulde sæsoner / 6 måneders samlet ansættelse supplerer Tivoli sygedagpengebeløbet op til fuld løn i de første 7 uger, dog maksimalt kr. 140,00 pr. time og højst for 37 timer om ugen.

Efter 3 sæsoner / 7 måneders samlet ansættelse supplerer Tivoli dagpengene op til fuld løn i de første 8 uger af sygeperioden.

...

Det er en forudsætning for anvendelse af de i denne § hjemlede bestemmelser, at medarbejderen er berettiget til at oppebære dagpenge i henhold til lovens bestemmelser, og der kan i ingen tilfælde ydes supplerende dagpengene ud over et i forvejen aftalt fratrædelsestidspunkt f.eks. sæsonafslutningen.

...

A, der da havde været beskæftiget som kontrollør i 12 sæsoner, var kort tid efter sæsonens begyndelse i 2015 sygemeldt den 24. og 25. april. Han opfyldte umiddelbart beskæftigelseskravet for sæsonarbejdere i overenskomstens § 8. Men under henvisning til, at han ikke opfyldte beskæftigelseskravet i sygedagpengelovens § 30 om retten til at oppebære sygedagpenge fra arbejdsgiveren, afslog Tivoli at betale ham supplerende sygeløn.

Det er oplyst, at A i de 2 dage i henhold til sygedagpengelovens § 32 modtog sygedagpenge fra kommunen, og der er under sagen enighed om, at dette beløb skal fragå i klagers krav på sygeløn.

Opmandens begrundelse

Ifølge overenskomstens § 8 er det en forudsætning for en medarbejders ret til supplerende sygeløn, at medarbejderen er berettiget til at oppebære "dagpenge i henhold til lovens bestemmelser". Det følger dermed umiddelbart af ordlyden, at betingelsen for retten til supplerende sygeløn for så vidt er opfyldt, hvad enten dagpengeforpligtelsen påhviler arbejdsgiveren i henhold til sygedagpengelovens § 30 eller kommunen i henhold til lovens § 32.

Det henstår efter bevisførelsen som usikkert, om Tivoli stedse og undtagelsesfrit alene har betalt supplerende sygeløn i henhold til overenskomstens § 8, når sygedagpengeforpligtelsen har påhvilet Tivoli. Endvidere er der under sagen fremlagt eksempler fra andre overenskomstråder, hvor retten til (supplerende) sygeløn udtrykkeligt er betinget af, at sygedagpengeforpligtelsen påhviler arbejdsgiveren.

Allerede som følge heraf – og da der over for ordlyden af overenskomstens § 8 ikke er godtgjort at foreligge sådanne særlige forhold, der kan begrunde en anden forståelse end den, som ordlyden fører til – må klagers påstand herefter tages til følge.

Det bemærkes på den givne foranledning, at Tivolis forpligtelse i henhold til overenskomstens § 8 kun angår *supplerende* sygeløn. I de tilfælde, hvor sygedagpengeforpligtelsen ikke påhviler Tivoli, må det dermed påhvile den sygemeldte medarbejder at godtgøre, at og med hvilket beløb kommunen har udbetalt sygedagpenge.

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

København den 26. september 2017

Poul Sørensen