

Kendelse
i
Faglig Voldgift
(FV 2018.0033)

Fagligt Fælles Forbund
(konsulent Keld Jensen)

mod

Dansk Byggeri
for W.K. Byg I/S
(juridisk konsulent Jeppe Wartacz)

Afsagt den 28. juni 2018

Uoverensstemmelsen angår vikarbureauansatte medarbejderes krav på diæter og transportopgørelse i forbindelse med udlejning til en rekvirentvirksomhed. Der er herunder spørgsmål om forståelsen af Bygningsoverenskomstens § 30, stk. 12, sammenholdt med § 31, navnlig dennes stk. 7.

Parternes påstande

Klager, Fagligt Fælles Forbund (3F), har nedlagt påstand om, at W.K. Byg I/S til 3F skal betale 98.224,62 kr., svarende til skyldige diæter, transportgodtgørelse samt SH-feriefridagsgodtgørelse, feriegodtgørelse og pension af disse med tillæg af procesrente fra ydelsernes forfaldstid, til betaling sker.

Indklagede, Dansk Byggeri for W.K. Byg I/S, har nedlagt påstand om frifindelse.

Sagens behandling

Til at behandle parternes tvist er nedsat en faglig voldgiftsret med undertegnede, fhv. højesteretspræsident Poul Søgaard som opmand. Voldgiftsforhandling fandt sted den 26. juni 2018. Sagen blev procederet af konsulent i 3F Keld Jensen og juridisk konsulent i Dansk Byggeri Jeppe Wartacz. Som sidedommere medvirkede tillige konsulent i 3F Michael Severinsen og konsulent i Dansk Byggeri Ib Mechlenborg.

Under voldgiftsforhandlingen blev der afgivet forklaring af forhandlingssekretær i 3F A, næstformand i 3F Midtjylland B, afdelingschef i Dansk Byggeri advokat C og kontorassistent og bogholder i W.K. Byg I/S D.

Efter forhandling og votering kunne der ikke blandt de af parterne valgte medlemmer af voldgiftsretten opnås flertal for en afgørelse. Der var enighed om, at sagen herefter afgøres af opmanden ved kendelse uden fuldstændig sagsfremstilling og uden gengivelse af forklaringerne.

Sagsfremstilling i hovedtræk

W.K. Byg I/S driver virksomhed som vikarbureau inden for byggebranchen. Virksomheden indgår ikke selv entrepriseaftaler, men udlejer mandskab til entreprenører. Virksomheden er medlem af Dansk Byggeri og er omfattet af Bygningsoverenskomsten mellem Dansk Byggeri og 3F.

I perioden fra den 27. marts 2017 (uge 13) til den 31. august 2017 (uge 35) udlejede virksomheden mandskab til Eiler Thomsen Alufacader A/S, som havde facadeentreprisen på det nye sygehus i Gødstrup ved Herning. Udlejningen omfattede i alt tre polske medarbejdere, som udførte elementmontage, således at arbejdet blev udført af to medarbejdere ad gangen. Medarbejderne, der havde bopæl i Ringsted, blev af W.K. Byg indkvarteret på en Bed and Breakfast i Vildbjerg. Fra den 1. august 2018 blev der stillet en bolig i Vemb til rådighed for medarbejderne.

Medarbejderne blev aflønnet med en timeløn, som lå 8-13 kr. over overenskomstens mindsteløn, og de overenskomstmæssige tillæg er afregnet på grundlag af den aftalte timeløn. Sagen omfattede oprindelig også et krav om manglende løn, overtidsbetaling samt overenskomstmæssige tillæg til disse; dette krav blev frafaldet i klagers replik.

Overenskomsten

Bygningsoverenskomsten 2017 indeholder bl.a. følgende bestemmelser:

”§ 30 Kørepenge – Transportgodtgørelse

Afsnit 1 – udenfor arbejdstid

...

Provinsen og 2. zone

Kørepenge

3. Virksomheden betaler kørepenge og køretid for den korteste afstand fra arbejdspladsen til medarbejderens bopæl eller til virksomhedens værksted, idet afstanden reduceres med 10 km.

...

Køretid

Køretid over 10 km betales med 0,75 kr. pr. km frem og tilbage.

...

Afsnit 3 – Fælles

...

Vikarbureauer

12. Hvis vikarbureauet alene udlejer arbejdskraft til en rekvirentvirksomhed, og således ikke har egen entreprisekontrakt på byggesagen inden for overenskomstens dækningsområde, fortolkes ”virksomhedens værksted” som værende rekvirentvirksomhedens værksted, og vikarbureauet afregner § 30 og § 31 i Bygningsoverenskomsten til vikarerne med dette som udgangspunkt.

...

§ 31 Overnatning

Overnatning

1. Såfremt virksomheden udsender medarbejderen til en arbejdsplads der ligger mere end 110 km fra medarbejderens bopæl, har medarbejderen ret til at få dækket dokumenteret udgifter til kost og logi på et hotel, kro eller lignende af rimelig standard det pågældende sted.

2. Medarbejdere og virksomheden kan ved lokal enighed i stedet for bestemmelsen i stk. 1 aftale at virksomheden udbetaler diæter efter statens takster, der p.t. udgør:

...

Derved er det medarbejderen selv der sørger for kost og logi.

3. Medarbejder og virksomheden kan ved lokal enighed i stedet for bestemmelsen i stk. 1 og 2 aftale, at virksomheden sørger for kost og logi.

4. Virksomheden skal i alle tilfælde, hvor overnatning finder sted, betale udepenge til småfornødenheder med den til enhver tid gældende sats efter statens takster vedrørende skattefri godtgørelse ...

...

Transportgodtgørelse for medarbejder der er omfattet af bestemmelserne om overnatning

6. Transportgodtgørelsen fra medarbejdernes opholdsstedbetales og til arbejdspladsen betales i henhold til § 30.

7. Medarbejderen har krav på ud- og hjemrejse, en gang ugentligt med betaling af rejsegodtgørelse med satsen i § 30, stk. 3 og 4. Der betales for afstanden mellem arbejdspladsen og medarbejdernes bopæl, uden frizone. Transporten betales til nærmeste grænseovergang."

Parternes hovedsynspunkter

Klager har anført bl.a., at W.K. Byg har undladt at afregne diæter og transportgodtgørelse korrekt efter overenskomstens regler og derved opnået en besparelse på 98.224,62 kr. Ved beregningen skal der tages udgangspunkt i overenskomstens § 31 om overnatning, idet medarbejdernes bopæl i Ringsted ligger mere en 110 km fra arbejdspladsen i Jylland.

Hvad angår taksterne for diæter, er der i forbundets beregning taget hensyn til, at virksomheden i tiden indtil den 1. august 2017 betalte medarbejdernes ophold på Bed and Breakfast, mens de derefter selv skulle betale for boligen i Vemb.

Hvad angår transportgodtgørelse efter § 31, stk. 6, for så vidt angår den daglige kørsel, er beregningen sket efter satserne i § 30 med udgangspunkt i afstanden mellem opholdsstedet på Bed and Breakfast i Vildbjerg og arbejdspladsen (det nye sygehus i Gødstrup) for perioden indtil den 1. august 2017 og derefter i afstanden mellem rekvirentvirksomhedens værksted i Holstebro og Gødstrup. Hvad angår den ugentlige ud- og hjemrejse er beregningen foretaget med udgangspunkt i afstanden mellem bopælen i Ringsted og sygehusbyggeriet i Gødstrup, jf. § 31, stk. 7, sammenholdt med § 30, stk. 3 og 4.

Det bestrides, at virksomheden kan foretage modregning i den del af den udbetalte løn, der overstiger den overenskomstmæssige mindsteløn.

Indklagede har anført bl.a., at overenskomstens § 30, stk. 12, er en særregel for vikarbureauvirksomhed. Bestemmelsen skal derfor anvendes i den foreliggende sag, hvilket medfører, at beregning af medarbejdernes krav på diæter og transportgodtgørelse i det hele skal foretages med udgangspunkt i rekvirentvirksomhedens adresse i Holstebro. En sådan beregning fører til, at der ikke er grundlag for kravet om diæter.

Indklagede er enig i, at der skal betales SH, feriepenge og pension af godtgørelse for køretid. Det gøres gældende, at der i de således opgjorte tilgodehavender kan ske modregning med det, som medarbejderne har fået udbetalt ud over det, som overenskomsten kræver for så vidt angår de tilsvarende poster. Det fører til, at to af medarbejderne har et restkrav på henholdsvis 5.442,90 kr. og 3.303,09 69 kr., mens den tredje medarbejder ikke har yderligere krav.

Indklagede har foretaget en beregning af klagers krav ud fra de principper og faktiske omstændigheder, som klager har lagt til grund. Det er herefter indklagedes opfattelse, at hvis klager i øvrigt får medhold, skal kravet reduceres til 93.826,41 kr. Heri skal dog fratrækkes allerede betalte beløb, således at der resterer 81.235,31 kr., jf. indklagedes duplik og bilag 15.

Opmandens bemærkninger og afgørelse

Efter bevisførelsen må det lægges til grund, at de tre polske medarbejdere i den periode, som sagen angår, havde bopæl i Ringsted, og at W.K. Byg i tiden indtil den 1. august 2017 indlogerede dem på en Bed and Breakfast i Vildbjerg og i august 2017 stillede en bolig, som de – i modsætning til indlogeringen i Vildbjerg – selv skulle betale leje af, til rådighed for dem.

Bygningsoverenskomstens § 30, stk. 12, bestemmer efter sin ordlyd, at i de tilfælde nævnt i § 30 og § 31, hvor der til ansatte i vikarbureauer skal betales kørepenge, anden transportgodtgørelse og diæter beregnet i forhold til "virksomhedens værksted", skal dette begreb forstås som værende rekvirentvirksomhedens værksted.

Der er ikke påvist grundlag for at bestemmelsen i § 30, stk. 12, skulle ændre medarbejdernes rettigheder efter § 31, som gælder, når en medarbejder udsendes til en *arbejdsplads*, der er beliggende mere end 110 km fra medarbejderens *bopæl*, således som det er tilfældet i denne sag. Begrebet "virksomhedens værksted" er ikke nævnt i denne forbindelse. Medarbejderne har derfor krav på diæter efter bestemmelserne herom i § 31.

Medarbejderne har endvidere krav på rejsegodtgørelse til en ugentlig ud- og hjemrejse, jf. § 31, stk. 7, med de satser, der er nævnt i § 30, stk. 3 og 4. Det afgørende er her afstanden mellem *arbejdsplads* (Gødstrup) og *bopæl* (Ringsted).

Transportgodtgørelsen for den daglige kørsel til og fra arbejdspladsen betales "i henhold til § 30", det vil sige den korteste afstand fra arbejdspladsen til medarbejderens bopæl eller til "virksomhedens værksted" som nævnt i § 30, stk. 3, og med de satser, som er nævnt i § 30, stk. 3 og 4.

Klagers opgørelse over W.K. Bygs besparelse ved ikke at have afregnet diæter og transportgodtgørelse efter overenskomsten er udarbejdet efter den foran nævnte forståelse af overenskomstens principper. Indklagede har efterregnet klagers opgørelse og er nået frem til et lavere tal end klager, nemlig 93.826,41 kr., og har desuden anført, at der i dette beløb skal fragå allerede betalte beløb, således at restkravet opgøres til 81.235,31 kr. Klager har ikke bestridt indklagedes beregninger.

Opmanden tager derfor klagers påstand til følge med 81.235,31 kr. Der er ikke påvist tilstrækkeligt grundlag for at kræve renter forud for afgivelse af klageskriftet, som ikke er dateret, men er fremsendt den 28. maj 2018.

Herefter bestemmes:

W.K. Byg I/S skal til 3F betale 81.235,31 kr. Beløbet forrentes med procesrente fra den 28. maj 2018.

Hver part bærer egne sagsomkostninger og betaler halvdelen af udgiften til opmanden.

København, den 28. juni 2018


Poul Søgaard