

Protokollat med tilkendegivelse

i

Faglig Voldgift

(FV 2017.0168)

Malerforbundet i Danmark

(faglig sekretær Jesper Carl)

mod

Danske Malermestre

for Connection Vikar ApS København

(afdelingschef Heinrich Søndegaard Nielsen)

Uoverensstemmelsen angår, om den indklagede virksomhed, Connection Vikar ApS København, har efterlevet Maleroverenskomsten ved afregning af løn, overtidsbetaling, udetillæg mv. til en række udenlandske malere.

Klager, Malerforbundet i Danmark, har nedlagt påstand om, at virksomheden til Malerforbundet skal betale 1.019.938,01 kr., subsidiært et skønsmæssigt fastsat lavere beløb, med renter fra den 10. maj 2018.

Indklagede, Danske Malermestre for Connection Vikar ApS København, har nedlagt påstand om frifindelse mod betaling af 12.702,56 kr., subsidiært betaling af et skønsmæssigt fastsat højere beløb, men mindre end krævet af klager.

Sagens behandling

Til at behandle tvisten er nedsat en faglig voldgiftsret med undertegnede, fhv. højesteretspræsident Poul Sjøgaard som opmand. Som partsvalgte medlemmer medvirkede forbundssekretær Martin B. Hansen og næstformand Thomas Lang (valgt af Malerforbundet) samt direktør Ole Draborg og chefkonsulent Søren Christoffersen (valgt af Danske Malermestre). Voldgiftsforhandling er afholdt den 12. juni 2018.

Der er afgivet forklaring af A, der er direktør for Connection Vikar ApS København, og af B, der er ansvarlig for firmaets administration, herunder regnskab, udstedelse af fakturaer og lønberegning.

Efter bevisførelse, procedure og votering kunne der ikke blandt de af parterne valgte medlemmer af voldgiftsretten opnås flertal for en afgørelse. Derpå fremsatte opmanden en mundtlig begrundet tilkendegivelse om sin vurdering af sagen. Tilkendegivelsen gengives nedenfor i skriftlig form.

Virksomheden

Connection Vikar ApS København (i det følgende kaldet Connection Vikar) er et vikarbureau, der arbejder inden for bygge- og anlægsbranchen, herunder inden for malerbranchen. Connection Vikars forretningsmodel består i at levere arbejdskraft (vikarer) til kunderne, som derefter har ledelsesretten over for vikarerne, mens disse arbejder for pågældende kunde.

Connection Vikar er omfattet af Overenskomst mellem Danske Malermestre og Malerforbundet, herunder overenskomsten bilag 7 om udenlandske arbejders løn- og arbejdsvilkår ved udførelse af arbejde i Danmark.

Opmandens tilkendegivelse

Parternes tvist angår navnlig to hovedspørgsmål, nemlig gyldigheden af de fremlagte aftaler om varierende ugentlig arbejdstid og om vikarernes krav på udetillæg.

Ifølge Maleroverenskomstens § 2, stk. 1, er den normale ugentlige arbejdstid 37 timer fordelt på ugens første 5 hverdage, således at ingen arbejdsdag er over 8 timer. Ifølge § 2, stk. 2, kan den ugentlige arbejdstid efter aftale med medarbejderne varieres, blot den gennemsnitlige arbejdstid inden for en 12 måneders periode er 37 timer. Aftalen skal være skriftlig og skal ligge inden for kl. 06.00 og kl. 18.00, og en eventuel klub eller Malerforbundets lokalafdeling orienteres med en kopi af aftalen.

Der er fremlagt skriftlige aftaler om varierende ugentlig arbejdstid efter overenskomstens § 2, stk. 2, mellem Connection Vikar og de medarbejdere, som er omfattet af sagen. Aftalerne er dateret og fremstår som underskrevet af medarbejderne. Nogle af aftalerne er fremlagt i to eksemplarer med underskrifter, som umiddelbart kan forekomme forskellige. Der er efter bevisførelsen dog ikke grundlag for at fastslå, at medarbejderne eller nogle af dem ikke skulle have indgået aftalerne. Aftalerne er dateret, men mangler en angivelse af begyndelses- og slutdato på den periode, aftalerne skal være gældende for. Det medfører ikke, at aftalerne er ugyldige, men bevirker, at aftalerne først kan anses indgået med virkning fra og med underskriftdatoen. Det kan heller ikke føre til ugyldighed, at de fremlagte eksemplarer af aftalerne mangler underskrift af virksomheden, der har udfærdiget aftalerne og administreret efter dem.

Forbundet har anført, at det også må være en gyldighedsbetingelse, at en aftale om varierende ugentlig arbejdstid skal indeholde en stillingtagen til, hvad arbejdstiden skal være, idet overtidsbestemmelsen ellers reelt vil være sat ud af kraft. Overenskomsten indeholder imidlertid ikke krav om, at der ved aftaler om varierende ugentlig arbejdstid skal foreligge arbejdstidsplaner, vilkår om afspadsring, varsling af ændringer i faktisk tilrettelagt arbejdstid, eller hvordan arbejdstiden nærmere tænkes varieret, jf. herved tilkendegivelse af 17. maj 2016 i faglig voldgiftssag FV 2015.0221.

Aftalerne om varierende ugentlig arbejdstid skal derfor lægges til grund for sagens afgørelse. Det betyder, at der i de tilfælde, hvor der ikke er angivet en begyndelsesdato for aftalen, og hvor medarbejderen har udført arbejde forud for aftalens datering, skal afregnes løn og overtidsbetaling med udgangspunkt i overenskomstens § 2, stk. 1. I tiden fra aftalens datering kan der kræves overtidsbetaling for arbejde udført før kl. 06.00 og efter kl. 18.00, og hvis arbejdstiden i 12 måneders perioden – eller i perioden indtil medarbejderens ansættelse i Connection Vikar ophører inden udløbet af 12 måneders perioden – gennemsnitligt overstiger 37 timer ugentligt.

Virksomheden har fulgt den praksis at udfærdige nye ansættelsesaftaler – men ikke nye § 2, stk. 2 aftaler – ved skift til en ny arbejdsplads. Uanset dette må ansættelsen hos Connection Vikar dog anses som ét løbende ansættelsesforhold.

Forbundets krav om udetillæg med henvisning til overenskomstens § 4 er begrundet med, at medarbejderne efter forbundets opfattelse ikke har haft bopæl i Danmark i overenskomstens forstand. Efter bevisførelsen må det imidlertid lægges til grund, at medarbejderne har haft bopæl i ejendomme, som Connection Vikar har lejet og derefter udlejet til medarbejderne. I disse tilfælde kan der derfor ikke kræves udetillæg eller kørepenge ud over, hvad virksomheden allerede har afregnet. Dog har der for nogle medarbejdere været en kortere periode, hvor de i starten af deres ansættelse har måttet bo midlertidigt i et lejet sommerhus, som ikke kan anses for en bolig i overenskomstens forstand. I disse tilfælde kan der rejses krav om udetillæg, hvori udbetalte kørepenge kan modregnes.

Sagen er startet på grundlag af forbundets henvendelse på fire specifikke byggepladser. Men der er ikke noget til hinder for, at forbundet har kunnet inddrage andre arbejdssteder, hvor de involverede medarbejdere har udført arbejde under ansættelsen hos Connection Vikar.

Efter det foran anførte må det yderligere krav, som forbundet kan få medhold i, fastsættes skønsmæssigt. Opmanden fastsætter på det grundlag, som sagen må afgøres på, skønsmæssigt kravet til 100.000 kr., som indbefatter det beløb på 12,702,56 kr., som indklagede i duplikken har erkendt at skulle betale.

Opmanden foreslog herefter parterne at forlige sagen ved, at Connection Vikar ApS København til Malerforbundet i Danmark betaler 100.000 kr. til fuld og endelig afgørelse af de rejste krav.

Parterne tog tilkendegivelsen til efterretning og forligte sagen som foreslået af opmanden og således, at tilkendegivelsen har virkning som en kendelse.

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

København, den 25. juni 2018



Poul Sogaard