

**Kendelse afsagt den 7. februar 2022**

**i**

**faglig voldgift**

**(FV2021-778)**

**Fagligt Fælles Forbund**

**(konsulent Michael Severinsen)**

**mod**

**DI Overenskomst III**

**for**

**Bespoke Contract Sagl.**

**RUT: R0036861**

**(advokat Troels Rønn-Simonsen)**

## **Tvisten**

Tvisten angår, om den indklagede virksomhed, der er omfattet af Bygge- og Anlægsoverenskomsten 2020, har indgået gyldige aftaler om varierende ugentlig arbejdstid med sine medarbejdere, og om der er afregnet korrekt løn inkl. tillæg for alle præsterede timer.

## **Påstande**

Klager, Fagligt Fælles Forbund, har nedlagt påstand om, at Bespoke Contract Sagl. RUT R0036861 til Fagligt Fælles Forbund skal betale 969.841,71 kr. med procesrente fra indgivelse af klageskriftet.

Indklagede, DI Overenskomst III for Bespoke Contact Sagl., RUT R0036861, har påstået frifindelse, subsidiært frifindelse mod betaling af et mindre beløb end påstået af klager.

## **Sagens behandling**

Sagen blev mundtligt forhandlet den 10. december 2021 for en faglig voldgiftsret etableret i overensstemmelse reglerne i lovbekendtgørelse nr. 1003 af 24. august 2017 om Arbejdsretten og faglige voldgiftsretter (Arbejdsretsloven) med følgende partsudpegede medlemmer:

Udpeget af klager: forhandlingssekretær Tonny Holm.

Udpeget af indklagede: chefkonsulent Troels Lauge Nielsen.

Som opmand er udpeget undertegnede fhv. højesteretsdommer Jytte Scharling (udpeget af Arbejdsrettens formand ved Arbejdsrettens brev af 29. juni 2021).

Der er afgivet forklaring af faglig sekretær i 3F Køge A og tidligere medarbejder i Bespoke Contract Sagl. B.

Som italiensk tolk har medvirket statsautoriseret translatør C.

Bespoke Contact Sagl. har ikke givet møde under voldgiftsforhandlingen.

Sagen blev fra klagers side procederet af konsulent Michael Severinsen og fra indklagedes side af advokat Troels Rønn-Simonsen.

Efter forhandling og votering kunne der ikke blandt de af parterne udpegede medlemmer af voldgiftsretten opnås enighed om eller flertal for en afgørelse. Afgørelsen skal derfor træffes af opmanden, jf. arbejdsretslovens § 28, stk. 1, 2. pkt.

De partsudpegede medlemmer erklærede sig indforstået med, at kendelse kan afsiges uden fuldstændig sagsfremstilling og gengivelse af forklaringer og procedurer, jf. arbejdsretslovens § 28, stk. 5.

## **Overenskomstgrundlaget mv.**

Bygge- og Anlægsoverenskomsten 2020 indeholder bl.a. følgende bestemmelser:

### *§ 8 Den ugentlige arbejdstid*

- 1. Den normale effektive arbejdstids længde er pr. uge 37 timer.*
- 2. Den ugentlige arbejdstid fordeles på ugens 5 første dage.*

...

### *§ 9 Den daglige arbejdstid*

- 1. Den normale daglige arbejdstid lægges mellem kl 6 og kl 18. Spise- og hvilepauser må tilsammen ikke udgøre mere end 1 time og ikke mindre en ½ time.*

### *§ 10 Varierende ugentlig arbejdstid*

- 1. Der kan lokalt træffes skriftlig aftale om at forøge eller nedsætte den daglige henholdsvis ugentlige arbejdstid, således at den normale ugentlige arbejdstid i gennemsnit over en forud fastlagt periode er 37 timer.*
- 2. Perioden kan ikke strækkes ud over 12 måneder ekskl. ferie.*
- 3. En sådan aftale må ikke medføre en længere normal daglig arbejdstid end 10 effektive timer.*

### *§ 18 Overarbejde*

...

#### *Opgørelse af overarbejde*

- 3. Overarbejde regnes fra normal arbejdstids ophør indbefattet ½ times spisepause straks efter dagarbejdstidens ophør.*
- Spisetiden bortfalder, hvor overarbejdets varighed kun omfatter 1 timer.*

...

### *§ 20 Over-, søn- og helligdagsbetaling*

#### *Betaling af overarbejde*

- 1. Overarbejde betales i de 3 første timer efter normal arbejdstids ophør med et tillæg til timelønnen af 50 %. ...*
- 2. Overarbejde herudover (natarbejde) indtil normal arbejdstids begyndelse betales med et tillæg til timelønnen af 100 %. Søn- og helligdagsarbejde betales med et tillæg til timelønnen af 100 %.*
- 3. Forannævnte tillæg beregnes af mindstebetalingssatsen, jf. § 23.*

...

#### *Fradrag for spisetider*

- 5. I betaling for over-, (nat-), samt søn- og helligdagsarbejde fradrages ikke for spisetiderne.*

## *Kapitel 6 Tidlønsbestemmelser*

### *§ 23 Voksne medarbejdere*

*1. Mindstebetalingssatsen til voksne medarbejdere udgør pr. time fra begyndelsen af den lønningssage, hvori indgår*

*1. maj 2020 kr. 128,65*

*1.januar 2021 kr. 131,15*

*1.marts 2022 kr. 133,65*

## **Baggrunden for sagen**

Bespoke Contract Sagl. (herefter Bespoke) var en vikarvirksomhed, der udlejede mandskab til CEM Estero Danmark ApS i perioden fra den 8. juni til den 30. september 2020 i forbindelse med udførelse af strukturarbejde/betonarbejde på Køge Hospital. Region Sjælland var bygherre på byggepladsen. Køge Hospitals Project Team I/S var hovedentreprenør. Som underentreprenør benyttedes CEM Estero Danmark ApS.

Bespoke var medlem af DI Byggeri (tidligere Dansk Byggeri), og medarbejderne var overenskomstdækkede fra den 2. juni 2020. Efter det oplyste er Bespoke nu under konkurs i Schweiz.

Bespoke var omfattet af Bygge- og Anlægsoverenskomsten 2020 mellem Dansk Byggeri (nu DI Byggeri) og Fagligt Fælles Forbund (herefter 3F).

Der er under sagen tvist om, hvorvidt der har været indgået aftaler om varierende ugentlig arbejdstid, der efterlever overenskomstens bestemmelser, og om der er afregnet løn for alle præsterede timer, ydet korrekt løn ved overarbejde og om bestemmelserne om arbejdstid og pauser er efterlevet.

Sagen omfatter i alt 17 medarbejdere hos Bespoke.

Bespoke var mødt ved 48-timersmøde den 24. september 2020. Virksomheden gav ikke møde ved opfølgingsmøde den 12. maj 2021 og har heller ikke givet møde ved voldgiftsforhandlingen.

I tilknytning til 48-timers mødet har virksomheden vedrørende medarbejderne fremlagt arbejdskontrakter om variabel ugentlig arbejdstid vedhæftet kalenderblad med angivelse af arbejdstimer og arbejdsdage, ugesedler, nogle lønsedler og kopi af bankoverførsler. Ugesedlerne er udfyldt med håndskrift. De fremtræder i det væsentlige ens og som udfyldt af ganske få personer.

Under henvisning til, at en række af arbejdstidsaftalerne løber længere end pladsens varighed til den 30. september 2020, har klager under den fagretlige behandling anmodet Bespoke om at få tilsendt:

”En liste over samtlige medarbejdere på pladsen – hvis nogle af medarbejderne er ophørt, må det gerne angives, hvornår medarbejderen er ophørt. Der må gerne vedlægges dokumentation for afskedigelse/opsigelse eller hvis den pågældende medarbejder er flyttet på en anden plads.”

Bespoke har ikke efterkommet anmodningen. Bespoke har endvidere ikke efterkommet en opfordring fra klager om at dokumentere det faktisk præsterede antal arbejdstimer ved at fremlægge fakturering af antal arbejdstimer.

Som eksempel på det materiale, der er fremlagt af virksomheden, kan nævnes materialet vedrørende vidnet B:

Arbejdskontrakten er underskrevet den 6. august 2020 og angår aftale om varierende ugentlig arbejdstid fra den 6. august 2020 til den 30. oktober 2020. Arbejdstiden er fastsat til 7,5 timers effektiv arbejdstid fra mandag til lørdag, undtagen torsdag den 15. oktober 2020, hvor den effektive arbejdstid er fastsat til 8,8 timer. På det vedhæftede kalenderblad er perioden fra den 16. oktober 2020 til den 30. oktober 2020 angivet som afspadseringsdage. Der er fremlagt ugesedler for tiden fra den 6. august 2020 til den 18. september 2020. Der er fremlagt to lønsedler med angivelsen henholdsvis 31. august 2020 og 30. september 2020. Lønsedlerne, der angiver beløbene i CHF, indeholder samme type posteringer.

På lønsedlen for august 2020 er under kolonneoverskriften "Lordo" anført:

<u>"Lordo</u>	<u>Base</u>	<u>Ore</u>	<u>Importo</u>
Stipendio orario	21,00	157,50	3.308,00
Infrasettimanali		2,27%	75,05
Vacance		10,65%	352,30
Tredecimesima		8,33%	311,15"

Under overskriften "Contributi" er anført en række poster, der tilsammen beløber sig til 744,10 CHF.

Lønsedlen indeholder endvidere en samlet opgørelse:

"Totale Lordo	4.046,50
Totale Contributi	744,50
<u>Aconto</u>	<u>200,00</u>
Totale netto	3.102,40"

samt en omregning fra CHF til euro, hvorefter totalbeløbet i euro udgør 2.745,49 euro.

Lønsedlen for september 2020 angiver en netto total på 3.773,65 CHF, omregnet til 3.339,51 euro.

Der er fremlagt 3 bankoverførsler, henholdsvis dateret den 25. august 2020 på 200 euro, den 1. oktober 2020 på 2.660 euro og en udateret på 2.850 euro.

Klager har som bilag S og T fremlagt håndskrevne optegnelser fra medarbejderne D (bilag S) og E (bilag T) over deres arbejdstider i august og september 2020.

#### *Klagers opgørelse af kravet*

Klager har opgjort kravet for 6 medlemmer til i alt **339.301,27 kr.**

bestående af skyldig løn 148.086,12 kr., skyldige feriepenge 44.064,26 kr., skyldig sh/ff-godtgørelse 38.424,03 kr., og skyldig pension 12,15 % 49.323,96 kr.

Den skyldige løn er opgjort på grundlag en timeløn på 25,50 CHF, omregnet til DKK 179,15, (i få tilfælde 21 CHF). De præsterede timer er opgjort på grundlag af det antal arbejdsdage, der fremgår af de ugesedler, der er fremlagt i sagen, og beregnet som 9 timer fra mandag til fredag og 7 timer lørdag. Der er beregnet overtidsbetaling for arbejde ud over 7,4 timer pr. dag og 37 timer ugentligt. I

den beregnede samlede lønsum er fratrukket de beløb, der i henhold til bankoverførsler er udbetalt til medarbejderne. De overenskomstmæssige tillæg er beregnet på grundlag af den samlede lønsum.

Kravet er endvidere opgjort som et besparelseskraft for 11 ikke-medlemmer på i alt **630.540,44 kr.**

De præsterede timer er beregnet på samme måde som for medlemmerne. 3F har opgjort det samlede antal præsterede arbejdstimer for ikke-medlemmerne til godt 4.900. Det samlede beløb, der er udbetalt til ikke-medlemmer i henhold til bankoverførsler er opgjort til DKK 542.137,47.

Lønnen er beregnet på samme måde som for medlemmer til et samlet beløb på godt 965.000 kr. Heri er fratrukket beløbene i henhold til bankoverførsler, hvorefter den beregnede skyldige løn er blevet nedsat med et beløb, svarende til differencen mellem en timeløn på 179,19 kr. og mindstebetalingssatsen på 128,65 kr. De overenskomstmæssige tillæg er beregnet på grundlag af bruttolønnen.

3F har herefter opgjort kravet på skyldig løn beregnet på grundlag af overenskomstens mindstesats (128,65 kr.) til 307.167,50 kr. med overenskomstmæssige tillæg (opgjort på grundlag af den beregnede bruttoløn): skyldige feriepenge 120.816,28 kr., skyldig sh/ff-godtgørelse 110.044,03 kr., og skyldig pension 97.204,89 kr.

### *Forklaringer*

A har forklaret bl.a., at hun er faglig sekretær ved 3F, Køge afdeling, hvor hun er beskæftiget med byggeområdet. Hun har bl.a. foretaget pladsbesøg og afholdt løncheckmøder på byggepladsen Køge Hospital. Hun checkede lønforholdene for Bespokes ansatte på et møde, hvor CEM Esteros lønforhold blev checket. De måtte konstatere, at checket ikke kunne gennemføres for Bespoke, da hovedentreprenøren ikke kunne få kontrakter fra Bespoke.

Før et besøg på byggepladsen havde en kollega i 3F fået en henvendelse fra en ansat på pladsen, der havde oplyst, at en medarbejder fra Bespoke havde fortalt, at de ikke havde fået udbetalt den korrekte løn. På et besøg på pladsen kunne hun først ikke finde medarbejdere fra Bespoke. Det lykkedes dog at få kontakt med en medarbejder. Han oplyste, at han fik sin løn udbetalt i schweizerfranc, og at medarbejderne fik det, de skulle have. Han virkede meget trykket i situationen og gik derefter sin vej.

B, der er tidligere medarbejder i Bespoke, har afgivet forklaret over en videoforbindelse fra Italien med translatør C som italiensk tolk. Han har forklaret bl.a., at han og de øvrige medarbejdere hos Bespoke arbejdede mandag til fredag fra kl. 7-17 og lørdag fra kl. 8 – 14.30/15.00. Mandag til fredag holdt de en frokostpause på en time, så den effektive arbejdstid var 9 timer. Om lørdagen var der flere gange, hvor de arbejdede flere timer og hvor det kneb med at få deres mad. De arbejdede som et sjak og fulgtes til og fra arbejdspladsen i en minibuss. De boede i en containerbolig på værelser med to senge og en brusekabine.

Han har underskrevet en arbejdskontrakt med Bespoke, hvorefter hans timeløn er 25.50 schweizerfranc (CHF), samt en kontrakt om variabel ugentlig arbejdstid gældende fra den 6. august 2020 til den 30. oktober 2020 med arbejdstid i henhold til en vedhæftet kalender. Han har endvidere underskrevet ugesedler, hvor arbejdstiden i alt væsentligt er angivet til at være fra kl. 7-15 med en halv times frokostpause. Han har ikke selv udfyldt ugesedlerne. De fleste gange kom hans kollega F med dem. F fungerede som medhjælper for Bespokes arbejdsleder G. G havde ikke lov til at komme ind på pladsen, så han var kun på kontoret. Ugesedlerne var enten udfyldt på forhånd eller blev udfyldt

på stedet. Timeangivelserne var ikke retvisende. Det var absolut ikke sådan, de arbejdede. Han underskrev på timesedlerne for at kunne få sin løn. Det handlede om, at hele sjakket skulle køre fra boligen ved 5-tiden om morgenen. Når de så kom til byggepladsen, kunne de godt have ladet være med at arbejde, men så laver man jo noget, når man er der. De havde adgangskort til pladsen og stemplede ind og ud. Nogle fortalte, at efter dansk lov måtte de ikke arbejde så mange timer om dagen, men de ville ikke gøre noget, der ville stille dem i dårligt lys over for Bespoke, for så ville de bare blive sendt hjem. Efter aftalen kunne de komme hjem til Italien hver anden måned, og så risikerede de ikke at blive kaldt tilbage. Bespoke var helt klar over, hvor meget de arbejdede.

Han delte værelse med sin kollega H. Da de konstaterede, at timesedlerne ikke svarede til de faktisk præsterede arbejdstimer, begyndte de selv at føre regnskab med arbejdstimerne. Han skrev timerne ned dag for dag, når han kom hjem fra arbejde.

Forevist lønseddel for august 2020 bekræfter han at have fået denne. Det er den eneste lønseddel, han har modtaget, og den fik han først på mail efter, at han var taget tilbage til Italien. Timeangivelsen på i alt 157,50 arbejdstimer passer ikke. Han har arbejdet langt mere. Det er rigtigt at han i august fik et acountobeløb på 200 euro. Han havde været på pladsen i 2 måneder og ikke fået løn, så han måtte have et acountobeløb for at klare sig. Han kan bekræfte at have fået udbetalt henholdsvis 2.660, 200 og 2.850 euro. Han har ikke fået løn for alle de timer, han har arbejdet. Det gælder også feriepenge. Han går ud fra, at feriepenge ville blive udbetalt over lønsedlen og indsat på lønkontoen.

Han arbejdede for Bespoke i ca. 2 måneder. Bortset fra acountobeløbet på 200 euro fik han først løn umiddelbart før han skulle rejste til Italien på frihed. Han ville ikke rejse, før han havde fået udbetalt lønnen. Han havde fået lovning på at blive kaldt tilbage, men blev efterladt hjemme. Han vil ikke kalde det en fyring, for ved en afskedigelse har man rettigheder i henhold til italiensk lov.

### **Parternes hovedsynspunkter**

Klager har overordnet anført, at Bespoke i det forudgående fagretlige forløb har undladt at bidrage til sagens oplysning, herunder at fremlægge bevis for, at de indgåede aftaler om varierende ugentlig arbejdstid opfylder overenskomstens betingelser, og at der er betalt løn i henhold til overenskomsten. Arbejdstidsaftalerne tager ikke højde for ferie og timetallet må anses for konstrueret. Konsekvensen heraf er, at der efter overenskomstens skal ske overarbejdsbetaling for timer ud over 7,4 pr. dag og 37 pr. uge. Der er stor forskel på de timetal, som medarbejderne har modtaget løn for, og det timetal, de rent faktisk har præsteret. Det må efter bevisførelsen lægges til grund, at medarbejdernes arbejdstid har været tilrettelagt med 9 timers daglig arbejdstid fra mandag til fredag og 6/6½ timer lørdag.

Det fremgår ikke af lønsedlerne, at der er betalt sh/ff-godtgørelse eller indbetalt pension. Det er udkommenteret, at der er afregnet feriepenge. Der er endvidere ikke sammenhæng mellem de beløb, der er anført på lønsedlerne, og de faktisk udbetalte beløb. Lønsedlerne fremstår som konstrueret til lejligheden.

For så vidt angår ikke-medlemmer gøres alene et besparelseskraft gældende. Lønkravet er derfor beregnet på grundlag af overenskomstens mindstesats. Da der er aftalt en timeløn over mindstebetalingsatsen, er de overenskomstmæssige tillæg beregnet på grundlag af den aftalte timeløn.

Indklagede har overordnet anført, at der i sagen er indgået gyldige aftaler om varierende ugentlig arbejdstid i overensstemmelse med Bygge- og Anlægsoverenskomstens § 10. Klager har ikke ved bevisførelsen på tilstrækkelig måde godtgjort, at der er grundlag for at tilsidesætte aftalerne.

Det er ikke godtgjort, at de af virksomheden fremlagte ugesedler skal tilsidesættes og erstattes af 3F's udokumenterede timeopgørelser. Der består derfor ikke et krav på skyldig løn i form af efterbetaling og overtidsbetaling, herunder feriegodtgørelse og pension. Særligt for så vidt angår feriegodtgørelse må klagers påstand herom tilsidesættes, idet virksomheden har betalt *vacance* på 10,65% og *tredicesima*.

For så vidt angår de medarbejdere, der ikke er medlem af 3F, må klagers beregning også når det kommer til overenskomstmæssige tillæg tage udgangspunkt i overenskomstens mindstesats, da kravene er afledt af påståede ikke-udbetalte timer. Dette er i overensstemmelse med kendelsen i FV2014.0156.

Skulle voldgiftsretten nå frem til at tilkende klager et beløb, må det indgå i fastsættelsen, at der knytter sig en betydelig usikkerhed til klagers opgørelse, og at virksomheden har aflønnet sine medarbejdere med en høj timeløn, der ligger væsentligt over mindstelønssatsen i Bygge- og Anlægsoverenskomsten.

## **Opmandens begrundelse og resultat**

Bespoke Contract Sagl. har ikke gennem deltagelse i opfølgingsmøde under den fagretlige behandling eller ved at deltage i den mundtlige forhandling bidraget til sagens oplysning og har ikke efterkommet klagers opfordringer, herunder til at oplyse om omstændighederne omkring medarbejderes fratreden og fremlægge dokumentation til at understøtte, at timetallet i henhold til timesedlerne svarer til det faktisk præsterede antal arbejdstimer. Disse forhold findes at måtte komme Bespoke bevismæssigt til skade.

Bs forklaring om arbejdstimerne støttes af de fremlagt optegnelser foretaget af medarbejdere. Disse optegnelser fremtræder som ført løbende. Efter bevisførelsen, herunder de afgivne vidneforklaringer, lægger jeg herefter til grund, at Bespoke ved arbejdstilrettelæggelsen havde forudsat og var bekendt med, at medarbejderne arbejdede 9 effektive arbejdstimer mandag til fredag og 6/6½ timer om lørdagen. Jeg lægger endvidere til grund, at de indgåede aftaler om ugentlig varieret arbejdstid ikke opfylder betingelserne i overenskomstens § 10. Jeg har herved bl.a. lagt vægt på, at den angivne daglige arbejdstid ikke svarer til den reelt fastsatte, således at den normale ugentlige arbejdstid i gennemsnit over en forud fastlagt periode har oversteget 37 timer.

Det er herefter de almindelige arbejdstidsregler i Bygge- og Anlægsoverenskomsten om den ugentlige og daglige arbejdstid og om overarbejde og betaling herfor, der finder anvendelse. Beregningen af, hvad medarbejderne har krav på i løn skal herefter ske med udgangspunkt i, at præsterede arbejdstimer udover 7,4 timer pr. dag på ugens første dage og 37 timer pr. uge skal afregnes efter reglerne om overarbejde. 3F's beregninger er foretaget i overensstemmelse med dette udgangspunkt.

*Beregningerne for medlemmer af 3 F*

*Skyldig løn*



3F har ved beregningerne taget udgangspunkt i en aftalt timeløn i henhold til arbejdskontrakterne på 25,50 CHF, omregnet til DKK 179,19 kr. For medlemmet J dog 21 CHF, omregnet til DKK 147,57. De præsterede timer er opgjort til 9 effektive timer mandag til fredag og 7 timer lørdag for de dage, hvor medarbejderen i henhold til ugesedlerne har været på arbejde. Jeg kan tiltræde, at beregningerne af den skyldige løn er sket med udgangspunkt i dette grundlag, dog at der må ske en reduktion af timetallet for lørdagsarbejde, idet det kun kan lægges til grund, at der er arbejdet 6-6½ effektive timer på lørdage.

#### *Skyldige feriepenge, søgnehelligdags- og feriefridagsgodtgørelse og pension*

Søgnehelligdags- og feriefridagsgodtgørelse og pensionsindbetaling fremgår ikke af lønsedlerne, og indklagede har ikke godtgjort, at disse beløb er betalt. Jeg bemærker herved, at der ikke er godtgjort grundlag for at anse posten *tredecima* for en pensionsydelse. Jeg tiltræder herefter, at medlemmernes krav omfatter disse overenskomstmæssige tillæg.

Det fremgår af de fremlagte lønsedler, at der er beregnet *vacance* med 10,65 %. Jeg lægger til grund, at i det omfang, der er dokumenteret udbetalt løn til medarbejderne, indgår der heri et udbetalt feriepengebeløb på 10,65 % af den aftalte løn. Da den udbetalte løn i henhold til de fremlagte bankoverførsler er fratrukket ved opgørelsen af efterbetalingskravet tiltræder jeg, at feriepenge i kravsopgørelsen er beregnet med 12,50%.

#### *Fastsættelsen af medlemmernes krav*

3F har opgjort medlemmernes krav til i alt 339.301,27 kr. På den ovenfor anførte baggrund, og under hensyn til den usikkerhed, der trods alt knytter sig til en sådan opgørelse af arbejdstid, finder jeg, at det af 3F beregnede beløb bør reduceres til 250.000 kr. med en tilsvarende forholdsmæssig reduktion af de individuelt beregnede krav.

#### *Beregningerne for ikke-medlemmer.*

Ved opgørelsen af kravene, der vedrører udenlandske arbejdstagere, der ikke er medlemmer af 3F, skal der i overensstemmelse med fagretlig praksis tages udgangspunkt i, hvad virksomheden har betalt mindre end, hvad overenskomstens mindstebetaling ville føre til (besparelsesprincippet), jf. bl.a. FV2014.0156. Efterbetalingskravet kan på grundlag af besparelsesprincippet alene angå arbejdsgiverens pensionsandel, jf. bl.a. FV2019.0080.

På grundlag af arbejdstimetallet beregnes mindstebetalingen efter overenskomsten inkl. overarbejdstillæg, feriegodtgørelse, søgnehelligdags- og feriefridagsbetaling samt pensionsbidrag. Når den personlige løn er højere end mindstebetalingssatsen, beregnes feriegodtgørelse, søgnehelligdags- og feriefridagsbetaling samt pensionsbidrag med udgangspunkt i den faktisk udbetalte løn, og der er ikke adgang til ved opgørelsen af besparelsen i forhold til mindstebetalingen i henhold til overenskomsten at modregne det, der i løn er betalt over mindstebetalingssatsen, jf. FV2018.0060. Er den faktisk udbetalte løn mindre end mindstebetalingssatsen, skal mindstebetalingssatsen lægges til grund ved beregningen af alle de nævnte tillæg, jf. FV2019.0050.

Efter bevisførelsen lægger jeg til grund, at den faktisk udbetalte løn i den foreliggende sag ikke svarer til den timeløn, der er anført i de fremlagte arbejdskontrakter, og at den faktiske udbetalte timesats har været lavere end mindstebetalingssatsen. Under disse omstændigheder finder jeg, at mindstebetalingssatsen i det hele skal lægges til grund ved beregningen af besparelseskravet.

Klager har beregnet det antal arbejdstimer, der inkl. overarbejdstimer er præsteret af ikke-medlemmerne, til godt 4.900. Som anført ovenfor for så vidt angår medlemmerne af 3F, må der ved opgørelsen af kravet tages hensyn til den usikkerhed, der trods alt knytter sig til opgørelsen af arbejdstiden. Der må endvidere ske fradrag af de beløb, der i henhold til de fremlagte bankoverførsler er betalt til medarbejderne.

På den anførte baggrund finder jeg herefter, at besparelseskravet skønsmæssigt kan fastsættes til 250.000 kr.

#### *Konklusion*

Bespoke skal til 3F betale i alt 500.000 kr.

#### **Derfor bestemmes:**

Bespoke Contract Sagl. skal til 3F betale 500.000 kr. med procesrente fra den 12. november 2021.

Hver part bærer egne omkostninger og betaler halvdelen af udgiften til opmand.

Den 7. februar 2022

Jytte Scharling