

Kendelse
af
14. oktober 2022
i
FV 2022.0639

3F – Bygge, Jord og Miljøarbejdernes Fagforening
for
murerarbejdsmand A
(Tommy Bendix Pedersen)

mod

DI (Dio III)
som mandatar for
X ApS
(advokat Tina Lind Larsen v/adv.fm. Josefine Høj)

1. Uoverensstemmelsen og parternes påstande

Sagen drejer sig om, hvorvidt opsigelsen af en murerarbejdsmand med overenskomstmæssigt varsel var berettiget.

Sagens hovedspørgsmål er i den forbindelse, om der mellem X ApS var indgået aftale om udførelse af arbejde på akkord eller aftale om arbejdets omfang med den virkning, at indklagede var uberettiget til at opsiges murerarbejdsmanden, før murerarbejdet på projektet var tilendebragt.

Klager, 3F Bygge-, Jord- og Miljøarbejdernes Fagforening som mandatar for A har nedlagt påstand om, at indklagede, DI (DIO III) som mandatar for X ApS skal betale principalt 161.782,67 kr., subsidiært 112.003,38 kr.

Kravene er opgjort som erstatning for mistet løn mv. i en periode, principalt frem til murerarbejdsmandsarbejdet skønsmæssigt måtte anses for færdiggjort, subsidiært frem til den dag, hvor murerne fratrådte, med tillæg af en godtgørelse for usaglig afskedigelse svarende til 4 ugers løn.

DI (DIO III) som mandatar for X ApS har påstået frifindelse.

2. Sagens behandling for voldgiftsretten

Sagen er indbragt for faglig voldgift ved klageskrift modtaget af opmanden den 5. august 2022 og blev forhandlet for faglig voldgift den 29. september 2022 hos 3F – Bygge, Jord og miljøarbejdernes Fagforening, Mølle Allé 26, Valby. Som sidedommere fungerede Lars Skovgaard Andersen og Lars Jensen, begge udpeget af klager, samt Tina Line Larsen og Erling Olsen, begge udpeget af indklagede. Som formand og opmand, udpeget af Arbejdsrettens formand, fungerede undertegnede landsdommer Tine Vuust sammen med faglig opmand Tonny Wulff.

Der blev under forhandlingen afgivet forklaring af murerarbejdsmand A og murersvend B samt projektleder hos indklagede C.

Da der efter procedure og votering ikke blandt de partsudpegede medlemmer af voldgiftsretten ikke var flertal for en afgørelse, skulle denne træffes af opmændene, som med en nærmere begrundelse redegjorde for, at A ikke havde krav på yderligere løn og godtgørelse, hvorfor indklagede frifindes.

Parterne var enige om, at sagen kan afsluttes med en kendelse uden fuldstændig sagsfremstilling og gengivelse af de afgivne forklaringer og parternes procedurer.

3. Opmændenes begrundelse og resultat

3.1 Nærmere om baggrunden for tvistens opståen

A arbejdede i en periode gennem et vikarbureau for X ApS med renovering af en ejendom beliggende adresse 1, inden han blev tilbudt ansættelse hos X ApS, hvilket tilbud han accepterede. Det er ubestridt, at arbejdet ikke var nyt arbejde i overenskomstens forstand, men indebar renovering i form af ombygnings- og reparationsarbejde, og at det var svært på forhånd at vurdere arbejdets omfang.

Af § 20, stk. 2, i Murerarbejdsmandsoverenskomsten 2020 gældende i København og Frederiksberg Kommuner fremgår om ombygnings- og reparationsarbejde, at hvis der er enighed mellem virksomhed og medarbejder, kan arbejdet udføres i akkord i henhold til priskuranten.

Af ansættelsesaftalen indgået mellem A og X ApS fremgår af punkt 4, at den personlige timeløn på ansættelsestidspunktet den 8. november 2021 udgjorde 250 kr., der udbetales hver 14. dag. Det er i punkt 5 anført, at arbejdstiden er 37 timer pr. uge, og herudover fremgår følgende:

”Kontrakt ophør: Uden varsel ved projektets murermæssige afslutning”.

A blev den 26. januar 2021 opsagt med overenskomstmæssigt varsel til fratræden den 28. januar 2022.

Den 28. januar 2022 anmodede 3F BJMF om afholdelse af mæglingsmøde under henvisning til, at der efter As opfattelse var indgået en lokal aftale om projektansættelse, således at han ikke kunne opsiges, før murerarbejdet på pladsen var afsluttet, og der blev på den baggrund rejst krav om betaling af fuld løn i perioden efter hans afskedigelse og godtgørelse for usaglig afskedigelse, medmindre der skete genansættelse. Af referatet fra mæglingsmødet, som blev afholdt den 9. februar 2022 fremgår bl.a., at 3F ønskede ført til referat, at der fortsat udføres murerarbejde på pladsen. Virksomheden gav under mæglingsmødet udtryk for den opfattelse, at A kun var ansat til passe murersvende på diverse murerarbejder i forbindelse med renoveringen.

På mæglingssmødet kunne der ikke opnås enighed, hvorefter sagen blev indbragt for faglig voldgift.

3.2 Spørgsmålet om projektansættelse

”Projektansættelse” er ikke omtalt i parternes overenskomst, som omhandler arbejde enten på ”tidsløn”, jf. overenskomstens kapitel 5, eller på ”resultatløn”, jf. overenskomstens kapitel 7.

Overenskomstens bestemmelser om resultatløn angår arbejde udført i akkord, hvilket giver mulighed for at indgå en aftale mellem virksomhed og medarbejder om forskudsudbetaling på akkordarbejde med mindst minimalløns-satsen tillagt akkordafsnitstillæg. I sådanne tilfælde aflægges efter akkordens udførelse regnskab over akkordarbejde, hvorefter den endelige afregning for arbejdets udførelse finder sted. Ved akkordarbejde har murerarbejdsmanden både ret og pligt til at fuldføre akkorden, og hvis en af parterne forlanger det, skal akkordens omfang skriftligt aftales før begyndelsen af en akkord.

En stillingtagen til det i sagen omhandlede krav, som bygger på et synspunkt om, at A som murerarbejdsmand var lovet ansættelse, indtil X ApS’ murerarbejde på pladsen var afsluttet, subsidiært indtil de af X ApS’ murere ophørte deres ansættelse, forudsætter derfor en stillingtagen til, om parterne havde indgået aftale om udførelse af arbejdet i akkord, eller om A på andet grundlag havde en berettiget forventning om, at han ikke kunne afskediges, før murerarbejdet var udført.

3.2.1 Udførelse af arbejdet i akkord?

A har forklaret, at han blev ansat på byggepladsen til en forhøjet akkorderet timeløn, mens projektleder C har forklaret, at såvel A som de to murersvende blev ansat på almindelig timeløn.

Efter overenskomstens § 20, stk. 2, *kan* ombygnings- og reparationsarbejde udføres i akkord efter priskuranten, hvis der er enighed mellem virksomhed og medarbejder herom. Det er A, der har bevisbyrden for, at dette er tilfældet.

Det fremgår ikke af ansættelseskontrakten, at arbejdet udføres i akkord, og der foreligger heller ikke andet skriftligt materiale, herunder en akkordaftale eller et akkordregnskab, som kan underbygge As opfattelse heraf.

Herefter er det ikke godtgjort, at der var indgået aftale om, at arbejdet skulle udføres i akkord.

3.2.2 Andet grundlag for at afskedigelse ikke kunne findes sted som sket?

Klager har endvidere gjort gældende, at der var indgået aftale om arbejdets omfang med den virkning, at A ikke kunne afskediges, før murerarbejdet på pladsen var afsluttet, og har til støtte herfor henvist til As forklaring herom sammenholdt med ansættelseskontraktens bestemmelse i punkt 5 om ”Kontrakt ophør: Uden varsel ved projektets murermæssige afslutning”.

A indgik ansættelsesaftalen med C, der under sin forklaring for voldgiftsretten har afvist, at der blev indgået aftale om, at murerarbejdsmanden ikke kunne opsiges, før murerarbejdet var tilendebragt.

Opmændene bemærker, at den af klager påberåbte bestemmelse efter sin ordlyd alene vedrører spørgsmålet om opsigelsesvarslets længde og ikke om, hvorvidt afskedigelse kan ske før ”projektets murermæssige afslutning”. Bestemmelsen giver således ikke A lovning på ansættelse, frem til murerarbejdet på pladsen tilendebringes. Der er ikke andet i ansættelseskontrakten, som tyder på, at ansættelsen som murerarbejdsmand var uopsigelig.

Herefter findes det ikke godtgjort, at der mellem parterne mundtligt blev indgået en aftale som hævdede klager, hvorfor der ikke kan gives klager medhold i påstanden om erstatning for mistet lønindtægt.

I en sådan situation er der ikke grundlag for at tilkende en godtgørelse for usaglig afskedigelse.

3.3 Konklusion

Som følge af det anførte skal X ApS frifindes for påstanden om erstatning og godtgørelse i anledning af opsigelsen af A.

THI BESTEMMES:

X ApS frifindes.

Hver part bærer egne omkostninger ved sagens behandling og halvdelen af udgiften til opmand.

Tonny Wulff

og

Tine Vuust