

Tvistighedsnævnet

K E N D E L S E

Afsagt af Tvistighedsnævnet den 30. april 2024 i sag 02.2024

A

v/Anja Bentzen Weiss

mod

B

I sagens behandling har som faste medlemmer af Tvistighedsnævnet deltaget landsdommer Ida Skouvig (formand), advokat Tine Benedikte Skyum (DA) og advokat Lene Casadepax (FH). Endvidere har som særligt sagkyndige medlemmer deltaget advokat Lars Bruhn, udpeget af DI, og faglig chef Anton Kraev Christensen, udpeget af Teknisk Landsforbund.

Denne sag drejer sig efterbetaling af frit valg og pension.

Klager, A, har ved sin faglige organisation, Teknisk Landsforbund, ved klageskrift modtaget den 29. januar 2024 indbragt sagen for Tvistighedsnævnet med påstand om, at indklagede, B, skal betale 187.080,24 kr. til ham med procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldsdato.

Påstanden er opgjort således:

- | | |
|---------------------------------------|----------------|
| • Fritvalg af ferieberettiget løn | 54.521,70 kr. |
| • Pension af a-skattepligtig indkomst | 132.558,54 kr. |

B har ikke udtalt sig i anledning af sagen.

Formanden for Tvistighedsnævnet har truffet beslutning om, at sagen behandles på skriftligt grundlag.

B er via meddelelse til virksomhedens e-Boks orienteret om sagens anlæg og beslutningen om skriftlig behandling.

Tvistighedsnævnet anser orienteringen af virksomheden for tilstrækkelig og har derfor behandlet sagen.

Sagsfremstilling

Den kollektive overenskomst inden for uddannelsesområdet er Industriens Overenskomst mellem CO-Industri og DI.

Virksomheden er ikke via medlemskab af en organisation omfattet af overenskomsten. Virksomheden har heller ikke i øvrigt tiltrådt overenskomsten.

Mellem A, født den 9. juni 1989, og B, blev der den 25. juli 2019 indgået en uddannelsesaftale, hvorefter A som vokselev skulle uddannes som eventtekniker med uddannelsesperiode fra den 12. august 2019 til den 11. januar 2023. I uddannelsesaftalen var der sat kryds i rubrikken, hvorefter lønnen udgør den gældende mindstebetaling (sats) for elever fastsat ved den kollektive overenskomst inden for uddannelsesområdet. Ved et tillæg blev uddannelsesperioden efterfølgende ændret til udløb den 11. august 2023.

Ved brev af 15. september 2023 rejste Teknisk Landsforbund på vegne af A krav om efterbetaling af 187.080,24 kr. vedrørende fritvalg og pension. I brevet er kravet beregnet således:

Fritvalg (ferieberettiget løn):

- | | |
|---|---------------|
| • 12. august 2019 – februar 2020 4% af 128.963,25 kr. | 5.158,53 kr. |
| • Marts 2020 – februar 2021 5% af 202.620,58 kr. | 10.131,30 kr. |
| • Marts 2021-februar 2022 6% af 234.557,84 kr. | 14.073,47 kr. |
| • Marts 2022-august 2023 7% af 359.405,75 kr. | 25.158,40 kr. |

I alt 54.521,70 kr.

Pension (løn+feriepenge)

- | | |
|---|---------------|
| • 2019 12% af 62.269,17 kr. | 7.472,30 kr. |
| • 2020 12% af 239.103,19 kr. | 28.692,38 kr. |
| • 2021 12% af 267.788,08 kr. | 32.134,56 kr. |
| • 2022 12% af 305.191,56 kr. | 36.622,98 kr. |
| • 2023 (jan-august) 12% af 175.780,97 kr. | 21.093,72 kr. |

I alt 126.015,94 kr.

Pension af fritvalg 12% af 54.521,70 kr. 6.542,60 kr.

Da virksomheden ikke var enig i kravet, indbragte Teknisk Landsforbund ved brev af 24. november 2023 sagen for Det faglige Udvalg for Teater-, Event- og AV-tekniker. Kravet blev behandlet på et møde i Det faglige udvalg den 8. januar 2024, hvor virksomheden ikke gav møde. Det faglig udvalg anså på den baggrund forligsmulighederne for udtømte, og sagen blev derefter indbragt for Tvistighedsnævnet.

Retsgrundlaget

Af erhvervsuddannelseslovens § 55 fremgår bl.a.:

”Uddannelsesaftalen skal angive den løn, oplæringsvirksomheden skal betale til elever og lærlinge under oplæringsophold samt under skoleophold, der er omfattet af aftalen.

Stk. 2. Lønnen skal mindst udgøre den løn, der er fastsat ved kollektiv overenskomst inden for uddannelsesområdet.

Der er for Tvistighedsnævnet fremlagt lønsedler, hvoraf fremgår, at der ikke er beregnet fritvalg og pension.

Anbringender

A har til støtte for sin påstand henvist til de fremlagte bilag.

Tvistighedsnævnets begrundelse og resultat

Virksomheden har ikke udtalt sig i anledning af sagen.

As påstand er begrundet i de fremlagte bilag, og kravet må på det foreliggende grundlag anses for opgjort i overensstemmelse med den kollektive overenskomst inden for uddannelsesområdet.

Tvistighedsnævnet bemærker særligt vedrørende opgørelsen af kravet på pension, at det fremgår af Højesterets praksis, at en virksomhed ikke med frigørende virkning kan udbetale elevens eget pensionsbidrag til denne, og at virksomheden derfor i den foreliggende situation, hvor As eget pensionsbidrag er udbetalt til ham, har pligt til at betale såvel virksomhedens eget pensionsbidrag som As pensionsbidrag. A har derfor krav på, at virksomheden betaler pensionen med 12 % af løn og feriepenge. As eget pensionsbidrag af fritvalg er derimod ikke udbetalt til ham, og han skal derfor afholde sit eget pensionsbidrag af beløbet vedrørende fritvalg. Beløbet på 6.542,60 kr. vedrørende pension af fritvalg nedsættes derfor til 4.361,33 kr.

Med den bemærkning, at krav vedrørende løn og løndelev er undergivet 5-årig forældelse tager Tvistighedsnævnet herefter As krav til følge med 184.898,97 kr.

Kravet forrentes med procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldsdato. Tvistighedsnævnet bemærker dog, at det ved Arbejdsrettens dom af 12. april 2023 i sag 2022-578 er lagt til grund, at rente af lønkrav er omfattet af 3-årige forældelse. I overensstemmelse med Tvistighedsnævnets kendelse af 26. juni 2023 i sag 70.2022 anses forældelsen for afbrudt ved sagens indbringelse for Det faglig udvalg, jf. forældelseslovens § 16, stk. 3. Forældelsen af renterne er derfor i den foreliggende sag afbrudt den 24. november 2023, og A har derfor krav på rente fra den 25. november 2020 og senere.

Ingen af parterne skal betale sagsomkostninger til den anden part.

T h i b e s t e m m e s:

B skal inden 14 dage betale 184.898,97 kr. til A. Beløbet forrentes med procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldsdato, dog kun fra den 25. november 2020.

Ingen af parterne skal betale sagsomkostninger til den anden part.

Sagen kan inden 8 uger efter, at nævnet har truffet afgørelse, indbringes for domstolene, jf. erhvervsuddannelseslovens § 64, stk. 4. Såfremt sagen indbringes for domstolene, anmoder Tvistighedsnævnet om at blive orienteret.