

Tvistighedsnævnet

K E N D E L S E

Afsagt af Tvistighedsnævnet den 30. marts 2023 i sag 57.2022

A

v/Tina Petersen, 3F Transportgruppen

mod

B under tvangsopløsning

I sagens behandling har som faste medlemmer af Tvistighedsnævnet deltaget landsdommer Ida Skouvig (formand), ansættelsesretschef Flemming Dreesen (DA) og advokat Mathias Bukhave (FH). Endvidere har som særligt sagkyndige medlemmer deltaget advokat Birgitte Dember, udpeget af DI, og forhandlingssekretær Kim René Busch, udpeget af 3F.

Denne sag drejer sig om løn mv.

Klager, A, har ved sin faglige organisation, 3F Transportgruppe, ved klageskrift modtaget den 17. oktober 2022 indbragt sagen for Tvistighedsnævnet og har endeligt nedlagt påstand om, at indklagede, B, skal betale 114.497,80 kr. til ham med procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldsdato.

Påstanden er opgjort således:

- | | |
|---|---------------|
| • Løn, herunder overarbejdsbetaling og betaling for søn- og helligdag | 77.762,30 kr. |
| • Feriepenge | 26.076,00 kr. |
| • Frihedskonto | 7.993,00 kr. |
| • Pension, lønmodtagerdel | 9.950,63 kr. |
| • Pension, arbejdsgiverdel | 19.901,26 kr. |
| • Særlig opsparing | 12.516,52 kr. |

I alt	154.199,71 kr.
-------	----------------

Heri er modregnet 39.702 kr. vedrørende betalte diæter. Derved fremkommer påstandsbeløbet på 114.497,80 kr. A har ikke oplyst, hvilken del af kravet beløbet på 39.702 kr. er modregnet i.

B, der via e-Boks er orienteret om klagen, har ikke afgivet svarskrift.

Sagen har været behandlet mundtligt på et møde i Tvistighedsnævnet den 16. marts 2023. B, der via e-Boks er orienteret om mødet, har ikke givet møde.

Det fremgår af CVR, at N1 den 29. juni 2022 er fratrådt som direktør. N1 har imidlertid telefonisk til Tvistighedsnævnets sekretariat bekræftet, at meddelelserne er modtaget.

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har den 28. oktober 2022 anmodet Skifteretten i X om at opløse selskabet i medfør af selskabslovens § 225. Skifteretten har den 10. marts 2023 telefonisk oplyst, at behandlingen af opløsningsbegæringen er udsat på, at selskabet afklarer, om der vil blive indsat en ny direktør.

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

Sagsfremstilling

Den kollektive overenskomst inden for uddannelsesområdet er lærlingeoverenskomsten mellem DI Overenskomst II og 3F Fagligt Fælles Forbund vedrørende lærlinge inden for landtransportområdet.

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

Mellem A, født den 24. september 1983, og B, blev der den 22. juni 2021 indgået en uddannelsesaftale, hvorefter A som vokselev skulle uddannes som godschauffør på vejtransportuddannelsen. Uddannelsesperioden var fra den 28. juni 2021 til den 27. juni 2023. I uddannelsesaftalen var der sat kryds i rubrikken, hvorefter lønnen udgør den gældende mindstebetaling (sats) for elever fastsat ved den kollektiv overenskomst inden for uddannelsesområdet. Den normale arbejdstid var angivet som 37 timer pr. uge. Den 14. januar 2022 ophævede A ensidigt uddannelsesaftalen. På baggrund af et løntjek fremsatte 3F på vegne af A et efterbetalingskrav. Transporterhvervets Uddannelser har senest den 18. oktober 2022 afgivet en erklæring om, at sagen kan indbringes for Tvistighedsnævnet, jf. erhvervsuddannelseslovens § 63.

Der er for Tvistighedsnævnet fremlagt lønsedler, hvori er anført, at der er afregnet pension og feriepenge. Der er endvidere fremlagt udskrift fra Pension Danmark med oplysning om, at der ikke er indbetalt pension, og udskrift fra Feriepenge.dk, hvoraf fremgår, at der ikke er indbetalt feriepenge. Der er endvidere fremlagt beregningsark og As notater om sin arbejdstid.

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.

Forklaringer

V1, faglig sekretær i 3F, har forklaret, at han har lavet beregningen af kravet. Som følge af, at A havde haft natarbejde, kunne han ikke bruge det sædvanlige lønberegningsprogram, og han har derfor udregnet kravet manuelt ved at udfylde et beregningsark pr. uge. Beregningen er lavet på baggrund af As optegnelser i den kalender, der er fremlagt kopi af i sagen. Hvis der har manglet kalendernotater, har han alene regnet med 37 timer pr. uge. Han har lavet beregningen ved at opgøre det beløb, som A har krav på i henhold til overenskomsten, og derfra har han fratrasket det beløb, som virksomheden har betalt.

A har forklaret, at han hævede uddannelsesaftalen den 14. januar 2022, fordi han var træt af, at han aldrig fik lønnen til tiden, og at han ikke fik det, som han havde krav på efter overenskomsten. Selv om der på lønsedlerne stod, at der var betalt pension og feriepenge, var det ikke tilfældet. Inden han hævede aftalen, havde han talt med N1 om problemerne, men det blev ikke bedre.

Han har, siden han startede i virksomheden, skrevet ned i sin kalender under hver enkelte dag, hvornår han startede, og hvornår han sluttede arbejdsdagen. Det gjorde han dels for at sikre, at han ikke kom til at overtræde køre/hviletidsreglerne, dels for at sikre sig dokumentation for sin arbejdstid. Det gjorde han efter råd fra sin N2, hvis N3 havde været langturschauffør. Han har også noteret i kalenderen, hvis han overnattede uden for hjemmet. Det var fx tilfældet den 13. september 2022. Den dag kom han ved en fejl til at lave notatet i kalenderen under søndag den 12. september 2022. Der var en takograf i den bil, han kørte i, men han har ikke fået en udskrift af registreringerne herfra. Det var nyt for han at køre med takograf, idet han tidligere havde arbejdet som skraldemand.

Procedure

A har til støtte for sin påstand navnlig anført, at han har krav på at blive aflønnet efter den kollektive overenskomst inden for uddannelsesområdet, og at kravet, der er opgjort på baggrund af hans optegnelser om sin arbejdstid, er opgjort i overensstemmelse med overenskomsten.

Twistighedsnævnets begrundelse og resultat

Virksomheden har ikke udtalt sig i anledning af sagen.

As påstand er begrundet i de fremlagte bilag og støttes af de afgivne forklaringer. Twistighedsnævnet lægger derfor til grund, at A har arbejdet i det omfang, som fremgår af beregningen, og at virksomheden ikke har afregnet pension og feriepenge, selv om det er anført på lønsedlerne.

Kravet må på det foreliggende grundlag anses for opgjort i overensstemmelse med den kollektive overenskomst inden for uddannelsesområde. Twistighedsnævnet bemærker dog særligt vedrørende opgørelsen af kravet på pension, at virksomheden i det omfang, lønnen er udbetalt til A uden, at hans eget pensionsbidrag er indbetalt til PensionDanmark, har pligt til at betale såvel virksomhedens eget pensionsbidrag som As pensionsbidrag. A har derfor krav på, at virksomheden betaler pension med 12 % af den udbetalte løn med i alt 16.301,55 kr. A må derimod afholde sit eget pensionsbidrag af den del af kravet, der vedrører efterbetaling af løn mv. Pensionskravet vedrørende denne del af kravet skal derfor kun beregnes med 8 % svarende til virksomhedens pensionsbidrag. Pensionskravet af efterbetalingsbeløbet udgør derfor 9.033,56 kr. Pensionskravet udgør således i alt 25.335,11 kr.

As krav tages herefter til følge med i alt 109.981,02 kr.

Med den bemærkning, at det beløb på 39.702 kr., der er modregnet, anses for modregnet i den ældste del af kravet, tages påstanden om rente til følge som nedenfor anført.

Ingen af parterne skal betale sagsomkostninger til den anden part.

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

B under tvangsopløsning skal inden 14 dage til A betale 109.981,02 kr. med procesrente fra de enkelte ydelsers forfaldstidspunkt.

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.