

Arbejdsrettens dom af 31. marts 2010

i sag nr. A2009.0136:

Landsorganisationen i Danmark

for

HK/Privat

(advokat Kirstine Emborg Bünemann)

mod

Landbrugsrådgivning Syd I/S

(advokat Jens Lund Mosbæk)

Dommere: Børge Dahl (formand), Thomas Rørdom (næstformand) og Niels Waage (næstformand og retsformand), jf. arbejdsretslovens § 8, stk. 1 og 2.

Indledning

Landbrugsrådgivning Syd I/S er stiftet af Sønderjysk Familielandbrug, Ribe Amts Familielandbrug, Vejle Amts Familielandbrug og Fyns Familielandbrug. Det blev den 26. april 2007 meddelt HK, at interessentskabet ikke ønskede at indtræde i en overenskomst mellem HK og Fyns Familielandbrug. Sagen drejer sig om, hvorvidt denne underretning i overensstemmelse med virksomhedsoverdragelseslovens § 4a medførte, at interessentskabet ikke forpligtes af overenskomsten, eller om der foreligger omstændigheder, der bevirker, at dette ikke er tilfældet.

Påstande

Klager, Landsorganisationen i Danmark for HK/Privat, har nedlagt følgende påstande:

1. Indklagede, Landbrugsrådgivning Syd I/S, skal anerkende at være forpligtet af gældende overenskomst mellem Fyns Familielandbrug og HK Midt for alle medarbejdere ansat på Fyns Familielandbrugs kontorer inden for overenskomstens område.

2. Indklagede tilpligtes for alle medarbejdere omfattet af overenskomsten at foretage efterbetaling i henhold til gældende overenskomst for perioden fra den 1. april 2008 med tillæg af procesrenter fra de enkelte ydelsers forfaldstid.

Indklagede, Landbrugsrådgivning Syd I/S, har påstået frifindelse.

Sagsfremstilling

Retsgrundlaget

Rådets direktiv 2001/23/EF af 12. marts 2001 om tilnærmelse af medlemsstaternes lovgivning om varetagelse af arbejdstagernes rettigheder i forbindelse med overførsel af virksomheder, bedrifter eller dele af bedrifter – hvorved direktiv 77/187 af 14. februar 1977 og ændringsdirektiv 98/50 af 29. juni 1998 er sammenskrevet – indeholder i kapitel 1 om anvendelsesområde og definitioner sålydende bestemmelse i artikel 1, stk. 1, litra a:

”Dette direktiv finder anvendelse på overførsel af en virksomhed eller bedrift eller af en del af en virksomhed eller bedrift til en anden indehaver som følge af overdragelse eller fusion.”

Direktivet er gennemført ved lov om lønmodtageres retsstilling ved virksomhedsoverdragelse (virksomhedsoverdragelsesloven), der bl.a. indeholder følgende bestemmelser:

”§ 1. Loven finder anvendelse ved overdragelse af en virksomhed eller en del heraf, der ligger inden for det område, hvor traktaten om oprettelse af Det europæiske økonomiske Fællesskab finder anvendelse.

...

§ 2. Overdrages en virksomhed eller en del heraf, indtræder erhververen umiddelbart i de rettigheder og forpligtelser, der bestod på overdragelsestidspunktet i henhold til:

...

§ 4a. En erhverver skal inden 5 uger efter det tidspunkt, hvor denne vidste eller burde vide, at de ansatte eller en del af de ansatte på den virksomhed, der overdrages, har været omfattet af en kollektiv overenskomst, dog tidligst 3 uger efter overtagelsen, underrette det pågældende fagforbund, såfremt denne ikke ønsker at tiltræde overenskomsten. I modsat fald anses erhververen for at have tiltrådt overenskomsten.

...”

Sagen

Fyns Familielandbrug er en sammenslutning af alle kredsforeninger af familielandbrug på Fyn. Af sammenslutningens vedtægter fremgår, at dens formål er at koordinere og planlægge de faglige opgaver og formidle et oplysningsarbejde inden for det erhvervspolitiske, faglige, økonomiske, sociale og kulturelle område.

Ribe Amts Familielandbrug, Vejle Amts Familielandbrug og Sønderjysk Familielandbrug er lignende sammenslutninger.

Fyns Familielandbrug og HK Odense indgik i 2005 en overenskomst, hvis § 13 er sålydende:

”Nærværende overenskomst træder i kraft den 1. april 2005 og er gældende indtil den – af en parterne – opsiges med 3 måneders varsel til en 1. april, dog tidligst 1. april 2008.”

Der er mellem parterne enighed om, at Fyns Familielandbrug, Ribe Amts Familielandbrug, Vejle Amts Familielandbrug og Sønderjysk Familielandbrug indtil 1. januar 2006 virkede som fire selvstændige foreninger, der hver især drev virksomhed med egne ansatte.

De fire sammenslutninger etablerede med virkning fra 1. januar 2006 et samarbejde under navnet Landbrugsrådgivning Syd. Vedr. dette samarbejde er der fremlagt en forretningsorden med følgende indledning:

”Forretningsorden

For

Landbrugsrådgivning Syd

Økonomi og Rådgivningsudvalg

Ribe

Vejle

Fyn

Sønderjylland”

Forretningsordenen indeholder bl.a. følgende:

§ 1.

Økonomiudvalget, i det følgende benævnt udvalget, har til formål at fremme den økonomiske rådgivning og regnskabsudarbejdelse, samt inspirere de ansatte indenfor økonomiområdet til at udføre deres arbejde.

Udvalget varetager endvidere de overordnede opgaver vedrørende hele den fælles rådgivning i Landbrugsrådgivning Syd.

Det betyder at udvalget også er den øverste myndighed i forhold til disse opgaver, og hvortil de øvrige udvalg refererer.

§ 2.

Alle medlemmer af Ribe Amts Familielandbrug, Vejle Amts Familielandbrug, Fyns Familielandbrug og Sønderjysk Familielandbrug/ DSH kan få rådgivning fra Økonomiafdelingen. Også kunder der ikke er medlemmer kan benytte rådgivningen på vilkår som udvalget efter godkendelse hos de tilsluttede regioner bestemmer.

§ 3.

Udvalget består af 12 medlemmer

Ribe Amts Familielandbrug.....	3 medlemmer
Vejle Amts Familielandbrug.....	3 medlemmer
Sønderjysk Familielandbrug/ DSH.....	3 medlemmer
Fyns Familielandbrug.....	3 medlemmer

Udvalgsmedlemmerne fra de fire regioner vælges efter egne vedtægter.

Formandsposten i de første 3 år regnet fra den 1.1.2006 besættes af DSH.

Det understreges i nærværende samarbejdsaftale at det vil være et mål at få andre familielandbrugsregioner med i samarbejdet.

...

§ 7.

Hvert år senest den 15. september, fastlægges en fordelingsnøgle ud fra antal landbrugsregnskaber opgjort pr. 1.7 til Dansk Landbrugsrådgivning. Denne fordelingsnøgle bruges til fordeling af overskud / underskud i det samlede udvalgs regnskab. Herudover bruges fordelingsnøglen til fordeling af udgifter eller indtægter til aktiviteter der ikke falder ind under fællesomkostninger.

Fællesomkostninger i de enkelte regioner beregnes som de samlede udgifter til administration, bygningernes vedligeholdelse eller husleje, og kontorets drift med alt hvad dertil hører, efter fradrag for de faglige afdelingers andel af fællesomkostninger. Ligeledes fragår den andel af fællesomkostningerne som afdelinger der ikke indgår i fællesskabet skal betale.

Der fastsættes hvert år senest den 15. september en sats for andel af fællesomkostningerne som de faglige afdelinger skal betale som deres andel af fællesomkostningerne i de enkelte regioner.

...

§ 9.

Regnskab og budget opgøres efter de principper der anbefales af den eksterne revisor som sekretariatet for økonomiudvalget bruger.

Efter aflæggelse af regnskabet fordeles overskud eller underskud til de fire regioner, i forhold til fordelingsnøglen i § 7.

§ 10.

Den overordnede administrative, personalemæssige og faglige ledelse foregår med udgangspunkt fra det center hvor lederen af Landbrugsrådgivning Syd er placeret.

Den praktiske udførelse af ansættelse og afskedigelse sker også fra dette center. Der udpeges dog lokale kontorledere på de øvrige kontorer.

Deres opgave er at forestå den daglige drift af kontoret, med reference til lederen af Landbrugsrådgivning Syd.

§ 11.

Medarbejderne er fysisk placeret der hvor de ved starten af samarbejdet (den 1. januar, 2006) sidder, i henhold til allerede indgåede ansættelsesaftaler.

Medarbejderne er omfattet af de husregler der gælder på de enkelte centre pr. 1. januar, 2006. Det tilstræbes dog, efter gensidig aftale med medarbejderne, at gøre disse husregler mere ensartede.

§ 12.

Udvalget har indstillende myndighed overfor de fire regioners bestyrelser i spørgsmål om satser for rådgivningsydelser. Lederen af Landbrugsrådgivning Syd ansætter det nødvendige personale, og forestår ansættelse og afskedigelse af personalet efter samråd med udvalget, de fire regioners bestyrelser, og de fire kontorledere.

...

§ 16.

De fire regionsbestyrelser kan hver især tage beslutning om udtræden af samarbejdet til en 1. januar, med 12 måneders varsel.”

Det fremgår af sagen, at Mogens W. Birch i juni 2006 var centerleder i Landbrugsrådgivning Syd.

I en ”Medarbejderinformation”, udsendt af Mogens W. Birch omkring 1. juli 2006, hedder det bl.a.:

”Bestyrelserne i Landbrugsrådgivning Syd har torsdag den 29. juni [2006] holdt et strategimøde i Odense med deltagelse af 2 organisationskonsulenter fra Dansk Landbrug.

Formålet med mødet var at samle op på den nuværende samarbejdsmodel, og komme med forslag til hvorledes samarbejdet kan udvikles og gøres mere forpligtende.

Man var på mødet enige om at beslutningen om at lave fælles rådgivning i Landbrugsrådgivning Syd er en rigtig beslutning. Bestyrelserne diskuterede forskellige samarbejdsmodeller herunder

At danne en forening i hele regionen.

At lave et A/S med delt ejerskab med medarbejderne.

At lave et I/S med de nuværende foreninger som ejere.

Efter lang og grundig debat var alle enige om at det man skulle satse på var **at lave et I/S med de nuværende 4 foreninger som ejere.**

Man var også enige om at rådgivningen skal foregå fra de nuværende 6 centre.

Arbejdet går nu i gang og på det næste møde i LRS den 21. august vil vi lave en drejebog over hvorledes forløbet kan være.

Med hensyn til tidsplan vil man satse på at rådgivningsselskabet starter op med virkning fra 1.1.2007 hvis det kan nås, men der var også forståelse for at udskyde fristen hvis det bliver nødvendigt.

Bestyrelserne lagde stor vægt på at medarbejderne i hele forløbet skal holdes underrettet og inddrages i det videre praktiske arbejde med at få tingene bragt på plads. Når referatet fra mødet er færdigt vil det således være tilgængeligt for alle medarbejdere.

...”

I et fremlagt referat – udarbejdet på Landbrugsrådgivning Syds papir – fra et bestyrelsesmøde den 14. september 2006, der er forsynet med en håndskrevet påtegning ”Fyns bestyrelse” hedder det bl.a.:

”Pkt. 2. Orientering fra bestyrelsesmøde i LRS. Herunder samarbejde i LRS og orientering om evt. dannelse af I/S LRS.

...

Om eftermiddagen d. 21/8 var der 2 personer fra Dansk Landbrug, der havde et oplæg til oprettelse af I/S LRS. At der dannes et I/S skyldes, at man herved undgår skat, når overskud – underskud flyttes mellem foreningerne/rådgivningscentre. I den sidste ende er det for at opnå fælles bundlinie.

I/S kan først etableres pr. 1/1-08...da en sådan beslutning først skal forbi foreningernes generalforsamling. Derudover har Fyn en overenskomst med HK, hvilket de andre amter ikke har... Vi har 4 forskellige måder at have ansatte på. ...dette bliver der arbejdet på i gruppen som tager sig af personalehåndbogen, hvilket vil tage lang tid.

...”

Ved brev af 9. november 2006 fik medarbejderne på kontorerne i Varde og Bramming sålydende orientering af Mogens W. Birch:

”Efter gensidig aftale mellem [formand for bestyrelsen i Ribe Amts Familielandbrug] Henrik Bertelsen og [kontorleder] Bent Jepsen blev det på et møde i Bramming torsdag den 9. november, hvor også Mogens W. Birch deltog, besluttet at Bent Jepsen fratræder sin stilling.

Bent fratræder stillingen på grund af de strukturelle tilpasninger som Ribe Amts Familielandbrug er i gang med.

Han gør nogen ting færdige men er ellers fritstillet, og skal således ikke længere stille sin arbejdskraft til rådighed.

Der er selvfølgelig nogen opgaver der skal løses fremover hvilket jeg er sikker på vi i fællesskab finder ud af.

Jeg er på kontoret i Varde fredag den 10. november om formiddagen, og i Bramming på mandag den 13. november ligeledes om formiddagen.
...”

I et ”Nytårsbrev 2006” – udsendt ved årsskiftet 2006-2007 – gav Mogens W. Birch bl.a. følgende orientering til medarbejderne under Landbrugsrådgivning Syd:

”En af de ting vi nu arbejder på er personalehåndbogen. Et udvalg bestående af repræsentanter fra de fire regioner har holdt møder og vi er nu så vidt at jeg håber vi efter næste møde her i vinter kan præsentere et færdigt udkast for medarbejdere og bestyrelsen.

Jeg er helt med på at ikke alle kan få deres ønsker opfyldt, men jeg håber vi ved fælles indsats kan skabe forståelse for, at det er nødvendigt med et fælles regelsæt som både bestyrelse og medarbejdere kan acceptere.

År 2007 bliver også det år hvor vi skal have lavet I/S kontrakt blandt de 4 regioner om samarbejdet, vi skal have lavet en færdig organisationsplan, og i det hele taget fortsætte den gode dialog som jeg synes vi er i gang med i udvikling af vores fælles arbejdsplads.

Det er derfor også glædeligt at bestyrelsen på sit seneste møde besluttede at der skal være en medarbejderrepræsentant som fuldgyldigt medlem af bestyrelsen, således at medarbejderne er sikret indflydelse der hvor de overordnede beslutninger træffes.

...”

I et referat fra møde i Landbrugsrådgivning Syds ledergruppe den 5. februar 2007 er det bl.a. anført:

”Der arbejdes fortsat med personalehåndbog, I/S kontrakt og andre ting i forbindelse med det fælles arbejde i lrs.

...

Der skal fremover ansættes elever i alle foreninger, også selv om der ikke er budgetteret med dette. Omkostningerne er relativt små ved en elev.

...”

Personalehåndbogen pr. 29. marts 2007 for Landbrugsrådgivning Syd indledes sådan:

”Denne personalehåndbog udleveres til alle medarbejdere i Landbrugsrådgivning Syd, og skal betragtes som en integreret del af den ansættelseskontrakt som er lavet for hver enkelt.

Personalehåndbogen beskriver også hvorledes Landbrugsrådgivning Syd I/S styres og drives i samarbejde med medarbejderne.

Det er endvidere vores intention at medarbejderne får kendskab til de værdier og den målsætning der gælder for virksomheden.

Det fremgår også hvilken omgangsform og kollega adfærd vi forventer at hver medarbejder bidrager til at vedligeholde.

Uanset hvad der står i denne personalehåndbog gælder reglerne i funktionærloven og øvrige love og bekendtgørelser der er udarbejdet for arbejdsmarkedet.

Erik O. Petersen
Formand for
Landbrugsrådgivning Syd”

Mogens W. Birch
Direktør

I personalehåndbogen hedder det endvidere bl.a.:

”Der henvises i øvrigt til den udarbejdede samarbejdsaftale der danner grundlag for dannelsen af LRS I/S samt til de enkelte foreningers egne vedtægter som er en integreret del af denne personalehåndbog.

...”

Ved udateret interessentskabskontrakt for Landbrugsrådgivning Syd I/S blev bl.a. følgende bestemt:

”§ 1. Interessenter og startdato

Interessentskabet er dannet af

- Ribe Amts Familielandbrug...
- Vejle Amts Familielandbrug...
- Fyns Familielandbrug...
- Sønderjysk Familielandbrug, Guldagervej 2, 6240 Løgumkloster.

Interessentskabet træder i kraft med virkning fra 1.1.2008

§ 2. Navn og hjemsted

Interessentskabets navn er **Landbrugsrådgivning Syd I/S**.

Selskabet har hjemsted hos Landbrugsrådgivning Syd, Guldagervej 2, 6240 Løgumkloster.

Rådgivningen tager udgangspunkt fra de nuværende rådgivningskontorer i Bramming – Varde – Vejle – Odense – Svendborg og Løgumkloster.

...

§ 3. Formål

Det er selskabets formål at tilbyde regnskab og rådgivning til landmænd og andre private erhvervsdrivende...

§ 4. Bestyrelsen.

Rådgivningsselskabet ledes af en bestyrelse på 9 medlemmer.

Ribe Amts Familielandbrug	2 medlemmer
Vejle Amts Familielandbrug	2 medlemmer
Fyns Familielandbrug	2 medlemmer
Sønderjysk Familielandbrug	2 medlemmer
Medarbejdervalgt	1 medlem

...

§ 6. Daglig ledelse.

Den daglige ledelse af rådgivningsselskabet varetages af direktøren.

Direktøren ansættes af bestyrelsen.

Som rådgivende organ for direktøren er nedsat en ledergruppe bestående af chefkonsulenter, ledende økonomikonsulenter samt en medarbejderrepræsentant.

...

§ 8. Kapitalindskud.

Med virkning fra den 1. januar 2008 etableres en åbningsbalance som udarbejdes af selskabets valgte revisor.

Åbningsbalancen etableres på en sådan måde at:

- Bestående inventar overtages af rådgivningsselskabet.
- Udestående fordringer og hensættelser vurderes.
- ...
- Medarbejderne overgår til ansættelse i rådgivningsselskabet jævnfør funktionærloven og lov om virksomhedsoverdragelse.
- ...
- Interessenterne indbetaler kontant pr. 1. januar 2008 et beløb svarende til kr. 5.000 pr. regnskabsførende kunde således (opgjort pr 1.10.2006). Sønderjysk Familielandbrug 809 – Ribe Amts Familielandbrug 394 – Vejle Amts Familielandbrug 251 – Fyns Familielandbrug 355.
- Ejerandelen i Landbrugsrådgivning Syd I/S fordeles sig tilsvarende i henhold til ovenstående med Sønderjysk Familielandbrug 45 % - Ribe Amts Familielandbrug 21 % - Vejle Amts Familielandbrug 14 % - Fyns Familielandbrug 20 %.
- ...

§ 9. Hæftelse.

Interessenterne hæfter udadtil solidarisk for rådgivningsselskabets gæld. Den indbyrdes hæftelse mellem interessenterne er i forhold til ejerandel i.h.t. § 8 Det enkelte medlem hæfter ikke for rådgivningsselskabet gæld.

...

§ 13. Udtræden.

En interessent kan ikke overdrage hverken hele eller dele af ejerandele til andre. Hvis en interessent ønsker at udtræde af selskabet, kan det kun ske ved udgangen af et regnskabsår og efter 6 måneders forudgående varsel.

Ved udtræden skal indskuddet og formueandel med fradrag af 25 % tilbagebetales til den udtrædende part i forhold til ejerandelen som beskrevet i § 8. På samme måde vil en evt. negativ formueandel skulle indbetales.

Ved udtræden bortfalder endvidere rådgivningsselskabets forpligtelse til at opretholde evt. lejemål i den udtrædende interessents ejendom. Den udtrædende interessent har ret og pligt til at købe det udstyr og inventar der naturligt hører til det pågældende kontor. Vurdering finder sted på samme måde som ved indtræden.

De tilbageværende interessenter vælger om de ønsker at fortsætte selskabet eller de ønsker at det opløses.

Såfremt rådgivningsselskabet opløses afvikles det på bedst mulig måde, og det fremkomne over – eller underskud deles mellem interessenterne i forhold til deres ejerandel.

...”

Den 26. april 2007 skrev Mogens W. Birch således til HK Odense på Landbrugsrådgivning Syds brevpapir:

”Vedr. Opsigelse af overenskomst mellem Fyns Familielandbrug og HK Odense

Familielandbrugsforeningerne i Ribe, Vejle, Sønderjylland og Fyn har med virkning fra 1. januar 2008 besluttet at oprette Landbrugsrådgivning Syd I/S.

I det nydannede Landbrugsrådgivning Syd I/S har Fyns Familielandbrug en ejerandel på 20 %.

Landbrugsrådgivning Syd er bekendt med at kontorpersonalets ansættelsesvilkår i Fyns Familielandbrug er omfattet af overenskomsten indgået mellem Fyns Familielandbrug og HK Odense. De ansatte på de øvrige kontorer i Landbrugsrådgivning Syd er ikke omfattet af overenskomst med HK.

Landbrugsrådgivning Syd I/S vil med denne skrivelse meddele at interessentskabet ikke ønsker at indtræde i overenskomsten, der udløber 1. april 2008.

Vi vil naturligvis respektere, at løn – og ansættelsesvilkår, der følger af overenskomsten, fortsætter som individuelle vilkår for de omfattede medarbejdere i overenskomstperioden.

Med venlig hilsen

Mogens W. Birch
Direktør”

I en ”Medarbejderorientering” af 3. maj 2007 oplyste Mogens W. Birch bl.a. følgende:

”Bestyrelserne har nu underskrevet vores Interessentskabskontrakt således at det formelle fundament for Landbrugsrådgivning Syd er på plads.

...

Når vi stifter LRS I/S med virkning fra 1. januar, 2008 betyder det at alle medarbejdere skal ansættes i det nye selskab fra denne dato.

Denne overdragelse af ansættelsesforholdet sker i.h.t. ”Lov om Virksomhedsoverdragelse”.

Det betyder at hver medarbejder inden den 1. juli, 2007 skal have en ”Varslingsskrivelse” hvoraf det fremgår at ansættelsen overgår fra nuværende arbejdsgiver til LRS I/S.

...”

I et referat fra bestyrelsesmøde i Landbrugsrådgivning Syd den 22. juni 2007 hedder det under pkt. 7 ”Status over samarbejdet i Landbrugsrådgivning Syd” bl.a.:

”Ib Jensen orienterede om personalefrustrationer på Fyn. Mogens Birch forklarede, at hans opgave er at fordele opgaver og det kan give skævvridninger og betyde rationaliseringer, senest i administrationen.
...”

Ved brev af samme dato – 22. juni 2007 – til Landbrugsrådgivning Syd skrev Mette Poulsen, HK Midt bl.a. følgende:

”Kære Mogens Birch

Vi skriver med henvisning til fælles møde i Vejle torsdag den 7. juni og Deres efterfølgende mail af samme dato vedr. varslingskrivelser.

...

HK har medgivet at have modtaget opsigelsen på overenskomsten, og at vi som udgangspunkt ikke kan anfægte at den bortfalder ved udløb, ultimo marts 2008. HK har yderligere gjort opmærksom på at der intet er i vejen for på nuværende tidspunkt at sende varslingskrivelser om ændringer til de pågældende medarbejdere. Vi gør samtidig opmærksom på at varslet **ikke** kan begynde at løbe før den nye virksomhed er en realitet, idet det jf. VOL, er erhverver der skal varsle ændringer i ansættelserne. Altså kan varslerne først iværksættes efter den 1. januar 2008 og ændringer i ansættelserne træde i kraft efter udløb af den enkeltes individuelle ansættelsesvarsel.

Hvor vi står nu er at LRS fastholder at alle ændringer i ansættelsesaftaler træder i kraft den 1. januar 2008, hvor HK fastholder ovenstående.

Sagen videresendes herfra til forbundet for en videre juridisk vurdering hvorefter vi vil vende tilbage.

...”

I e-mail af 26. juni 2007 til Mogens W. Birch skrev Mette Poulsen, HK Midt bl.a. følgende:

”HK fastholder at idet det er erhverver der skal varsle ændringer kan ingen varsler løbe før efter nyt I/S er en realitet hvorfor vi har anbefalet vore medlemmer kun at kvittere for modtagelse af varslingskrivelsen.

Endvidere er der fra vore jurister sået tvivl om hvorvidt overenskomsten i det hele taget kan opsiges i forbindelse med fusionen. Vi vil snarest på skrift vende tilbage med uddybning af HK's holdning hertil.

...”

Landbrugsrådgivning Syd sendte i juni 2007 ”Varslingskrivelse om ændret ansættelsesforhold og ansættelsesvilkår” til Aase Olsen, der var ansat på kontoret i Odense. Hun kvitterede den 26. juni 2007 for modtagelsen af skrivelsen, hvori det bl.a. hedder:

”Oprettelse af Landbrugsrådgivning Syd I/S

Med virkning fra 1. januar, 2008 flyttes dit ansættelsesforhold fra nuværende arbejdsgiver til Landbrugsrådgivning Syd I/S.

...

Formelt set vil der være tale om en virksomhedsoverdragelse, så lov om lønmodtageres retsstilling ved virksomhedsoverdragelse vil naturligvis blive respekteret.

Denne ændring af dine ansættelsesforhold er en følge af dannelse af Landbrugsrådgivning Syd som er etableret med virkning fra 1. januar, 2008.
...”

Skrivelsen er underskrevet af Mogens W. Birch for ”Landbrugsrådgivning Syd” og af formanden for Fyns Familielandbrug.

I brev af 21. september 2007 skrev Mette Poulsen, HK Midt, bl.a. således til Landbrugsrådgivning Syd, att. Mogens Birch:

”Vores opfattelse af den sammenlægning der sker pr. 1. januar 2008, er at det er en egentlig fusion, hvorfor udgangspunktet er, at det fortsættende selskab indtræder som part i alle overenskomster.
...”

Ved brev af 29. november 2007 til Landbrugsrådgivning Syd skrev Aase Olsen således:

”Idet Landbrugsrådgivning Syd fastholder de fremsendte varslingskrivelser og dermed de varslede ændringer i mit ansættelsesforhold vælger jeg at betragte det som en opsigelse og fratræder derfor min stilling ved udgangen af december 2007.”

Ved e-mail orienterede Mogens W. Birch samme dag alle kontorerne under Landbrugsrådgivning Syd om, at Aase Olsen havde sagt op og skulle tiltræde en tilsvarende stilling hos Gartnerrådgivningen i Odense.

Der er desuden fremlagt en efterfølgende korrespondance mellem Landbrugsrådgivning Syd og Aase Olsen om hendes eventuelle krav på fratrædelsesgodtgørelse.

Den 11. december 2008 afholdtes fællesmøde i sagen mellem LO, HK Privat og Landbrugsrådgivning Syd I/S. I mødereferatet hedder det bl.a.:

”Der var enighed om, at Landbrugsrådgivning Syd I/S er etableret ved en egentlig fusion den 1. januar 2008 med deltagelse af bl.a. Fyns Familielandbrug.
...

Arbejdsgiversiden tilbød at indlede forhandlinger efter 1. januar 2010 om indgåelse af en rimelig overenskomst med HK, som skal tage udgangspunkt i de praktiserede vilkår i Personalehåndbogen, hvis HK anerkender, at overenskomsten med Fyns Familielandbrug er opsagt pr. 1. april 2008.

Lønmodtagersiden bemærkede, at man er villig til at forhandle en ny overenskomst, men at dette skal være med virkning fra 1. april 2008 og ske med udgangspunkt i en genforhandling af overenskomsten med Fyns Familielandbrug.”

Der er herudover fremlagt en oversigt udarbejdet af tidligere tillidsrepræsentant i Fyns Familielandbrug Henny Pedersen. I oversigten opregnes de brud, Landbrugsrådgivning Syd/Landbrugsrådgivning Syd I/S angiveligt har begået på overenskomsten mellem Fyns Familielandbrug og HK efter den 1. april 2008.

Forklaringer

Henny Pedersen har forklaret bl.a., at hun blev ansat som regnskabsassistent i Fyns Familielandbrug den 1. januar 1974. Hun var tillidsrepræsentant fra februar 1993, indtil hun den 1. januar 2010 stoppede i Fyns Familielandbrug, der fortsat eksisterer som forening.

Siden 2000 havde Fyns Familielandbrug haft kontorer i Odense og Svendborg. Den 1. januar 2006 overgik medarbejderne i planteavlsafdelingen i Fyns Familielandbrug til ansættelse i Landbrugsrådgivning Syd. Ejendomsafdelingen og økonomifolkene i Fyns Familielandbrug blev dog ikke overført. Hun har ikke set lønsedler på de medarbejdere, der overgik til Landbrugsrådgivning Syd, men hun ved, at planteavlskonsulenterne fra den 1. januar 2006 ikke længere fik løn fra Fyns Familielandbrug. Desuden blev der vist nok på et personalemøde orienteret om, at planteavlskonsulenterne overgik til Landbrugsrådgivning Syd.

De fire familielandbrug, der etablerede Landbrugsrådgivning Syd, aflagde i 2006 og 2007 separate regnskaber.

Mogens W. Birch deltog i alle personalemøderne i Fyns Familielandbrug, efter at Landbrugsrådgivning Syd var blevet en realitet den 1. januar 2006. Hvis Mogens W. Birch ikke kunne deltage, blev møderne udsat. Hun oplevede ham på møderne som leder, og han blev behandlet med respekt. Mogens W. Birch orienterede om de overordnede forhold, og kontorleder Peter Petersen tog sig af de lokale forhold. Hun betragtede de medarbejderorienteringer, som Mogens W. Birch udsendte, som orienteringer fra chefen.

Mogens W. Birch var med til at ansætte Troels H. Nielsen, der pr. 1. oktober 2007 blev chef for hele økonomiafdelingen i Landbrugsrådgivning Syd. Han deltog i forbindelse med nogle afskedigelser i Fyns Familielandbrug. Hun er ikke klar over, hvornår de beslutninger, som er nævnt i referat fra bestyrelsesmøde i Landbrugsrådgivning Syd den 22. juni 2007, er truffet. Mogens W. Birch var ikke involveret i forbindelse med ansættelsen af Aase Olsens efterfølger i november 2007. Han deltog heller ikke, da hendes egen stilling skulle genbesættes. Det var Mogens W. Birch, der i begyndelsen af 2007 besluttede, at der skulle ansættes elever i alle foreninger.

Arbejdet med personalehåndbogen for Landbrugsrådgivning Syd gik i gang i april 2006. Mogens W. Birch meddelte allerede på det første møde, at overenskomsten med HK skulle opsiges. Hun var ikke inde i sagen og tog blot beskeden til efterretning. Ledelsesstrukturen var fra begyndelsen som beskrevet i personalehåndbogen af 29. marts 2007. Mogens W. Birch var direktør, og der blev allerede fra begyndelsen af 2006 holdt møder i Landbrugsrådgivning Syds ledergruppe.

I løbet af 2006 fik hun og kollegerne ny e-mail med Landbrugsrådgivning Syd som signatur. Telefonsystemet blev også lavet, idet der blev etableret IP-telefoni i Landbrugsrådgivning Syd-regi. I november 2006 blev der indført fælles regnskabsprocedure i Landbrugsrådgivning Syd. Mogens W. Birch har aldrig henvendt sig til hende vedrørende regnskabsprocedurene, men i foråret 2007 holdt de et regnskabsmøde, hvor også Peter Petersen deltog. Hun havde opfattelsen af, at hun ikke længere arbejdede i en forening men i en forretning.

Mogens W. Birch tog i juni 2007 rundt på alle kontorerne og fik medarbejdernes underskrift på varslingskrivelserne. Hun kørte selv varslingskrivelserne til formanden for Fyns Familielandbrug Ib Jensen, der ifølge Mogens W. Birch også skulle underskrive dem.

Medarbejderne var ikke glade for at være omfattet af personalehåndbogen i stedet for overenskomsten. De havde flere fridage efter overenskomsten, som i det hele taget sikrede deres rettigheder bedre. Desuden havde de været glade for at have HK med, når der skulle forhandles, fordi HK sørgede for, at tingene gik rigtigt for sig.

Landbrugsrådgivning Syds overgang til I/S den 1. januar 2008 medførte ingen ændringer for hende. I stedet for at registrere arbejdstiden i Fyns Familielandbrug skete dette dog nu under Landbrugsrådgivning Syd, hvor også lønsedlerne nu kom fra.

Mogens W. Birch har forklaret bl.a., at han blev ansat i Sønderjysk Familielandbrug i 1974. Han er nu leder af Landbrugsrådgivning Syd I/S, indtil han den 1. maj 2010 går på pension.

Baggrunden for etableringen af samarbejdet i Landbrugsrådgivning Syd den 1. januar 2006 var, at Sønderjysk Familielandbrug på et internt seminar tilbage i 2004 havde konkluderet, at det var nødvendigt at finde nogle samarbejdspartnere med henblik på at sikre og styrke fagligheden i rådgivningen til medlemmerne. Det var også nødvendigt for overhovedet at kunne rekruttere fagkonsulenter. Han var centerleder i Sønderjysk Familielandbrug og tog kontakt til de tre andre familielandsbrugssammenslutninger. Tilsammen var de lige så store som Sønderjysk Familielandbrug. Sønderjysk Familielandbrug havde i øvrigt helt tilbage i 1999 registreret "Landbrugsrådgivning Syd" som domænenavn og gemt det i skuffen.

Fyns Familielandbrug ville ikke binde sig i en selskabskonstruktion men ønskede et løsere samarbejde. Det blev der taget højde for i den forretningsorden, der blev vedtaget for Landbrugsrådgivning Syd. På dette tidspunkt blev det ikke drøftet at samle arbejdskraften. Det var først hen ad vejen man indså, at der var behov for en yderligere samordning vedrørende den faglige rådgivning.

Der blev ved etableringen af samarbejdet i Landbrugsrådgivning Syd ikke foretaget indskud af nogen art af samarbejdets 4 deltagere. Der skulle heller ikke foretages et økonomisk opgør i tilfælde af en eller flere deltageres udtræden af samarbejdet. I 2006 og 2007 aflagde de fire

deltagere separate regnskaber, men der fandt en økonomisk udligning sted i overensstemmelse med forretningsordenen. De fire deltagere havde og har ikke samme revisor.

Fyns Familielandbrug havde i 2006 to planteavlskonsulenter ansat. De andre tre sammenlutninger havde 10-12 tilsammen. De to på Fyn havde et stort behov for faglig sparring, og én af dem blev ansat i Sønderjysk Familielandbrug. De assistenter, der kom til før 1. januar 2008, blev ansat i Fyns Familielandbrug. Troels H. Nielsen, der omkring september kom til som chefkonsulent, blev ansat i Vejle Amts Familielandbrug.

Samarbejdet mellem de fire deltagere i Landbrugsrådgivning Syd var ligeværdigt og skete på lige vilkår. De havde hver tre medlemmer i Økonomiudvalget. Ingen måtte dominere i samarbejdet, og ingen skulle indordne sig.

Han stod selv for den daglige ledelse i Landbrugsrådgivning Syd, som han var en slags ordførende for. Han koordinerede mellem de fire kontorledere, og han deltog, når Økonomiudvalget mødtes. Han husker ikke, hvornår han blev leder. I 2006 og 2007 brugte han titlerne ”centerleder” og ”direktør” lidt i flæng. Han endte dog med at kalde sig direktør, fordi han blev ordførende centerleder. Han opfattede ikke § 10 i forretningsordenen sådan, at han kunne ansætte eller afskedige personale. Det var ikke tanken med forretningsordenens § 11 at flytte rundt med medarbejderne. De husregler, der er nævnt i § 11, vedrørte f. eks. frokost og afspadsering og blev indført for at undgå splid blandt personalet.

Da han havde kendskab til problemerne, deltog han i november 2006 i mødet mellem formanden for Ribe Amts Familielandbrug Henrik Bertelsen og kontorleder Bent Jepsen. De ”strukturelle tilpasninger”, der er nævnt i orienteringsskrivelsen til medarbejderne på kontorerne i Varde og Bramming, dækkede over voldsomme uoverensstemmelser mellem Henrik Bertelsen og Bent Jepsen. Mogens W. Birch bistod Henrik Bertelsen og tog bl.a. kontakt til juristerne i Århus. Han har aldrig selv besluttet, at nogen på de andre kontorer skulle fyres – det lå uden for hans kompetence. Han koordinerede blot mellem kontorlederne i en situation, hvor det ene kontor stod uden leder. Det er det, der menes i orienteringsskrivelsen, når der står, at der er ”nogen opgaver der skal løses fremover.”

Aftalen om at stifte I/S’et blev indgået på et bestyrelsesmøde i Landbrugsrådgivning Syd i april 2007, og interessentskabskontrakten blev underskrevet af deltagerne den 24. april 2007.

Først da var parterne bundet af kontrakten. At personalehåndbogen lå klar allerede i marts 2007 skyldtes, at den skulle præsenteres for bestyrelsen samtidig med udkastet til interessentskabskontrakt. Det er rigtigt, at arbejdet med personalehåndbogen blev indledt tilbage i 2006.

Samarbejdet i Landbrugsrådgivning Syd kunne ikke fortsætte med udgangspunkt i overenskomsten med HK, idet der var for store forskelle sammenlignet med vilkårene hos de tre øvrige deltagere i samarbejdet. Da han af juristerne fik at vide, at overenskomsten kunne opsiges, gjorde han det derfor. Det er ikke hans opfattelse, at Landbrugsrådgivning Syd dermed har sparet penge. Tværtimod har medarbejderne oplevet lønfremgang og andre forbedringer.

Det var specielt, at formanden for Fyns Familielandbrug skulle underskrive varslingskrivelserne vedrørende de fynske medarbejdere. De andre steder underskrev formanden ikke, men det skulle formanden på Fyn, fordi han havde underskrevet overenskomsten med HK. Mogens W. Birch underskrev varslingskrivelserne for I/S'et efter råd fra juristerne.

Der blev afholdt møder i "bestyrelsen" for Landbrugsrådgivning Syd i 2007. Han kan ikke pege på grundlaget for, at der overhovedet skulle være en bestyrelse. Han nævner "bestyrelsen" i Nytårsbrev 2006, men den var ikke sammenfaldende med den bestyrelse, som er beskrevet i interessentskabskontrakten. På det tidspunkt var der slet ikke en bestyrelse i Landbrugsrådgivning Syd, men derimod et udvalg bestående af 3 medlemmer fra hver af de 4 deltagere i samarbejdet. I den medarbejderinformation, han udsendte omkring 1. juli 2006, havde han da også talt om "bestyrelserne" i Landbrugsrådgivning Syd. Referat fra bestyrelsesmødet den 14. september 2006 vedrørte et møde i Fyns Familielandbrugs bestyrelse, selv om det er skrevet på Landbrugsrådgivning Syds papir.

Medarbejderne – og de faglige organisationer – var ikke i tvivl om, at de frem til 1. januar 2008 var ansat i den enkelte, regionale landbrugforeningssammenslutning. I/S'et havde hverken aktiviteter eller cvr-nr. før denne dato.

Samarbejdets fire deltagere foretog pr. 1. januar 2008 kapitalindsud i I/S'et, og der blev lavet en åbningsbalance. Hvis en deltager vil melde sig ud af I/S'et, kan man ikke tage medarbejde-

re med sig. Den udtrædende tager dog en del af indskud og formueandel med sig. Det har været meningen, at det skal være vanskeligt at trække sig ud af I/S'et.

Parternes argumenter

Klager har til støtte for sine påstande overordnet gjort gældende, at overenskomsten mellem Fyns Familielandbrug og HK ikke lovligt kunne frasiges den 26. april 2007.

Klager har til støtte herfor principalt anført, at der er arbejdsretlig identitet mellem Fyns Familielandbrug, Landbrugsrådgivning Syd og Landbrugsrådgivning Syd I/S. Pligten til at følge overenskomsten – der i perioden 1. januar 2006 til 1. januar 2008 faktisk blev fulgt for de omfattede medarbejdere på Fyns Familielandbrugs kontorer i Svendborg og Odense – gælder derfor også for Landbrugsrådgivning Syd og Landbrugsrådgivning Syd I/S.

Subsidiært har klager anført, at der ikke blev gennemført et for virksomhedsoverdragelsesloven relevant arbejdsgiverskifte pr. 1. januar 2008, idet der reelt var gennemført et arbejdsgiverskifte fra Fyns Familielandbrug til Landbrugsrådgivning Syd før 1. januar 2008. I den skrivelse, hvor frasigelsen af overenskomsten blev meddelt, blev der henvist til, at der ville finde en virksomhedsoverdragelse sted pr. 1. januar 2008. Da dette imidlertid ikke var tilfældet, kan frasigelsen ikke tillægges virkning efter sit indhold.

Klager har i øvrigt nærmere anført, at Landbrugsrådgivning Syd, som Fyns Familielandbrug etablerede sammen med de øvrige deltagere pr. 1. januar 2006, var et forpligtende økonomisk samarbejde. Ledelsesretten i Landbrugsrådgivning Syd blev udøvet af Mogens W. Birch, og han havde efter 1. januar 2006 en sådan indflydelse på medarbejderne i Fyns Familielandbrug, at den relevante arbejdsgiverrolle overfor disse medarbejdere fra dette tidspunkt både formelt og reelt blev udøvet af Landbrugsrådgivning Syd.

Mogens W. Birch deltog således bl.a. fast i personalemøder i Fyns Familielandbrug og traf beslutninger i forbindelse med afskedigelse/fratræden af medarbejdere i Fyns Familielandbrug og de andre deltagere i Landbrugsrådgivning Syd. Han forestod endvidere arbejdet med at udvikle den fælles personalehåndbog, der på en række punkter fraviger overenskomsten mellem Fyns Familielandbrug og HK.

Landbrugsrådgivning Syd har da også selv opfattet sig som arbejdsgiver for medarbejderne i Fyns Familielandbrug, idet det var Landbrugsrådgivning Syd der – i meget god tid – frasagde overenskomsten med HK. Landbrugsrådgivning Syd optrådte også senere som arbejdsgiver for medarbejderne i Fyns Familielandbrug, da disse i slutningen af juni 2007 fik varslet ændring af deres ansættelsesforhold. Det var også Landbrugsrådgivning Syd, der deltog i de efterfølgende møder med HK vedrørende overenskomsten.

Klager har endvidere anført, at der ved etableringen af interessentskabet 1. januar 2008 muligvis skete en udvidelse af deltagernes økonomiske samarbejde, men at det ikke ændrer ved, at der reelt er identitet mellem Landbrugsrådgivning Syd og Landbrugsrådgivning Syd I/S. Landbrugsrådgivning Syd har f. eks. benyttet samme brevpapir før og efter 1. januar 2008, ligesom Henny Pedersens allerede i 2006 fik ny e-mail med Landbrugsrådgivning Syd som signatur.

De formelle aftalegrundlag for henholdsvis Landbrugsrådgivning Syd og Landbrugsrådgivning Syd I/S er på de vigtigste punkter indholdsmæssigt ens, herunder for så vidt angår deltagerkreds, formål og ledelsesstruktur. På de punkter, hvor interessentskabskontrakten synes at indføre en ny ledelsesmodel, er der tale om en beskrivelse af forhold, som reelt blev implementeret i Landbrugsrådgivning Syd længe før 1. januar 2008.

Det er på denne baggrund indklagede, der har bevisbyrden for, at der pr. 1. januar 2008 fandt en reel nyordning sted, og den bevisbyrde er ikke løftet.

Klager har – for det tilfælde, at Arbejdsretten lægger til grund, at der er sket en virksomheds-overdragelse pr. 1. januar 2008 – mere subsidiært anført, at virksomhedsoverdragelsen er gennemført som en egentlig fusion med Landbrugsrådgivning Syd I/S som et nyt fortsættende selskab uden overenskomst, hvor Fyns Familielandbrug som deltager i interessentskabet har bevaret sin identitet som en klart afgrænset enhed. Indklagede har også af den grund ikke kunnet frasige sig overenskomsten.

Det er i den juridiske teori antaget, at alle overenskomster går med over i det nye selskab ved en egentlig fusion, jf. Lars Svenning Andersen m. fl. Lov om lønmodtageres retsstilling ved virksomhedsoverdragelse med kommentarer, 5. udgave s. 310. I en sådan situation kan overenskomster således ikke frasiges i medfør af virksomhedsoverdragelseslovens § 4 a.

Arbejdsrettens dom af 30. maj 2005 i sag nr. A2004.880, som indklagede har påberåbt sig, angik en særlig situation, der var forskellig fra den foreliggende.

Klager har endelig bestridt at have udvist passivitet med hensyn til at gøre gældende, at overenskomsten mellem Fyns Familielandbrug og HK ikke lovligt har kunnet frasiges.

Indklagede har til støtte for sin påstand anført, at Landbrugsrådgivning Syd I/S blev dannet ved en fusion omfattet af virksomhedsoverdragelsesloven, og at fusionen og dermed arbejdsgiverskiftet skete den 1. januar 2008.

Der er ikke identitet mellem Landbrugsrådgivning Syd og Landbrugsrådgivning Syd I/S. Det samarbejde, Sønderjysk Familielandbrug, Ribe Amts Familielandbrug, Vejle Amts Familielandbrug og Fyns Familielandbrug i 2006 indledte i Landbrugsrådgivning Syd, havde ikke karakter af en fusion. Der var tale om et samarbejde på et løsere grundlag mellem fire selvstændige virksomheder med egne driftsregnskaber, egne aktiver og passiver og egne ansatte. Samarbejdet kunne desuden bringes til ophør af hver af de fire virksomheder ved en simpel opsigelse.

Sønderjysk Familielandbrug, Ribe Amts Familielandbrug, Vejle Amts Familielandbrug og Fyns Familielandbrug eksisterer desuden fortsat som selvstændige foreninger.

Mogens W. Birch forestod ikke den daglige ledelse af Fyns Familielandbrug. Han havde alene en koordinerende funktion i forhold til Landbrugsrådgivning Syds deltagere. Der er ikke i øvrigt grundlag for at sige, at Landbrugsrådgivning Syd på dette tidspunkt udøvede en arbejdsgiverrolle over for medarbejderne i Fyns Familielandbrug. Selv hvis det var tilfældet, er der ikke grundlag for at antage, at der er identitet mellem Landbrugsrådgivning Syd og Landbrugsrådgivning Syd I/S.

Virksomhedsoverdragelsesloven, herunder lovens § 4 a, skal fortolkes i overensstemmelse med det underliggende direktiv, som omfatter enhver overdragelse, herunder også egentlige fusioner. Arbejdsrettens dom af 30. maj 2005 i sag A2004.880 er helt på linje hermed, og denne retsopfattelse har endvidere støtte i den overvejende del af den arbejdsretlige litteratur, jf. fx Jens Kristiansen, Den kollektive Arbejdsret, s. 221-222, Mette Klingsten, Ansættelsesretlige aspekter af virksomhedsoverdragelse, 2001, s. 202 ff. og Peer Schaumburg-Müller m.

fl., Kollektiv Arbejdsret, 2007, s. 518 ff. Erhververen er således alene afskåret fra at frasige sig overenskomst(er), som overdrageren har indgået, hvis der foreligger identitet mellem overdrager og erhverver, omgåelse eller passivitet. Dette er ikke tilfældet i denne sag.

Landbrugsrådgivning Syd I/S har frasagt sig overenskomsten inden for fristerne i virksomhedsoverdragelseslovens § 4 a og er derfor ikke indtrådt i overenskomsten.

Indklagede har i anden række anført, at klager har udvist passivitet. Efter virksomhedsoverdragelsesloven skal erhverver overholde visse tidsfrister for at kunne frasige sig en overenskomst. Samme hensyn må føre til, at der også for forbundet som overenskomstpart gælder en pligt til at protestere inden for en frist, hvis forbundet mener, at erhververens udtrykkelige meddelelse om frasigelse af overenskomsten er uberettiget.

I denne sag accepterede HK i første omgang Landbrugsrådgivning Syds frasigelse af overenskomsten. HK ændrede senere opfattelse, men protesterede først knap 5 måneder efter Landbrugsrådgivning Syds utvetydige opsigelse. Der gik ydermere 2 år, før klager fandt anledning til at fremføre synspunkter om identitet og at der ikke var gennemført en virksomhedsoverdragelse pr. 1. januar 2008.

Indklagede har endelig – for det tilfælde at Arbejdsretten finder, at en virksomhedsoverdragelse har fundet sted før 1. januar 2008 – anført, at virksomhedsoverdragelsen under ingen omstændigheder kunne finde sted, før de involverede parter havde indgået et bindende aftalegrundlag om, at de fire virksomheder skulle fusioneres til én virksomhed. Frem til dette tidspunkt var hver af de fire samarbejdsparter separate virksomheder, der kunne bringe samarbejdet til ophør ved simpel opsigelse.

Landbrugsrådgivning Syds frasigelse af overenskomsten den 26. april 2007 lå således under alle omstændigheder inden for de tidsmæssige rammer i virksomhedsoverdragelseslovens § 4 a.

Arbejdsrettens begrundelse og resultat

Den nærmere karakter af det samarbejde, der pr. 1. januar 2006 blev indledt mellem Sønderjysk Familielandbrug, Ribe Amts Familielandbrug, Vejle Amts Familielandbrug og Fyns Familielandbrug (Landbrugsrådgivning Syd), er beskrevet i samarbejdets forretningsorden.

Det fremgår heraf, at samarbejdet vedrørte landbrugsrådgivningen, som udgjorde en væsentlig del af sammenslutningernes virksomhed. Det må efter bevisførelsen lægges til grund, at samarbejdet som angivet i forretningsordenen overordnet blev styret af et udvalg med repræsentanter for de deltagende – selvstændige – foreninger, og at dette ikke indebar, at der blev etableret en ny selvstændig juridisk enhed. Det lægges endvidere til grund, at de aktiviteter i Landbrugsrådgivning Syd frem til etableringen af interessentskabet pr. 1. januar 2008, der er fremdraget under bevisførelsen, alene havde karakter af forberedelse hertil. Der er herefter ikke grundlag for at fastslå, at der blev gennemført en virksomhedsoverdragelse ved etableringen af samarbejdet pr. 1. januar 2006 eller dets faktiske gennemførelse i tiden frem til etableringen af interessentskabet pr. 1. januar 2008,

Der blev derimod gennemført en virksomhedsoverdragelse i form af en fusion af rådgivningsfunktionerne i sammenslutningerne ved etableringen af Landbrugsrådgivning Syd I/S pr. 1. januar 2008.

Fyns Familielandbrug eksisterer i lighed med de andre sammenslutninger fortsat, dog nu uden at drive virksomhed med erhvervsmæssig rådgivning. Fyns Familielandbrugs andel af Landbrugsrådgivning Syd I/S udgør kun 20 pct. Der er på denne baggrund ikke grundlag for at statuere, at der foreligger identitet mellem Fyns Familielandbrug og Landbrugsrådgivning Syd I/S.

Der var herefter ikke noget til hinder for, at en repræsentant for stifterne af Landbrugsrådgivning Syd I/S i medfør af virksomhedsoverdragelseslovens § 4 a i april 2007 meddelte HK, at man frasagde sig overenskomsten pr. 1. januar 2008.

Da det endvidere kan lægges til grund, at meddelelsen om frasigelsen er afgivet inden for de frister, der er fastsat i bestemmelsen, er Landbrugsrådgivning Syd I/S ikke forpligtet af overenskomsten. Det kan ikke føre til noget andet resultat, at Landbrugsrådgivning Syd I/S anses som etableret gennem en egentlig fusion af de fire sammenslutningers rådgivningsfunktioner.

Som følge af det anførte frifindes Landbrugsrådgivning Syd I/S for LO's påstande.

Thi kendes for ret:

Landbrugsrådgivning Syd I/S frifindes.

I sagsomkostninger for Arbejdsretten skal Landsorganisationen i Danmark for HK/Privat inden 14 dage efter afsigelsen af denne dom betale 2.000 kr. til Arbejdsretten.

Niels Waage