

# Afskedigelse - pensionsretlig konsekvens ved afskedigelse på grund af misligholdelse af ansat med tjenestemandspensionsret

Østre Landsrets dom af 3. december 2003.

## Parter

Dansk Metal som mandatar for et medlem  
mod  
Finansministeriet, Personalestyrelsen

TDC A/S biintervenierede i sagen.

## Resumé

Sagen handlede om en ansat i TDC A/S, der blev bortvist på grund af misligholdelse af ansættelsesforholdet og som fik afskedigelsesnævnets kendelse for, at bortvisningen var uberettiget. Opmanden fandt imidlertid, på grund af misligholdelsens karakter, at der ikke tilkom den ansatte ret til at genindtræde i ansættelsesforholdet, hvorfor han var at betragte som afskediget. Sagen handlede for retten om, hvorvidt der tilkom den afskedigede ret til aktuel pension i henhold til tjenestemandspensionslovens § 2. Landsrettens flertal fandt, at den afskedigede var berettiget til aktuel pension.

## Påstande

*Dansk Metal* påstod, at den afskedigede var berettiget til aktuel pension.

*Finansministeriet* påstod stadfæstelse af Københavns Byrets dom, hvorefter den afskedigede ikke var berettiget til aktuel pension.

## Sagsfremstilling

Den ansatte, der er tidligere statstjenestemand, og ansat i TDC A/S med ret til tjenestemandspension fra staten, blev i august 2000 bortvist for at have kørt privat i tjenestebil, herunder at have påkørt en anden bilist uden at stoppe for at afklare forholdet og at have oprådt provokerende over for den anden bilist.

Sagen blev indbragt for afskedigelsesnævn, hvis opmand fandt,

- At der var tale om en misligholdelse af en sådan karakter, at der ikke kunne tilkomme den pågældende ret til at genindtræde i ansættelsen,
- At der under hensyn til, at der var tale om en enkeltstående episode, at den pågældende havde været ansat ved telefonvæsenet i næsten 30 år, og at der i øvrigt havde været almindelig tilfredshed med hans arbejdsindsats, ikke forelå en så grov misligholdelse, at bortvisning var berettiget,
- At sagen derfor burde have været gennemført efter afskedigelsesreglerne, der hjemler høringsprocedure over for såvel organisation som ansat,
- At det ikke ganske kunne udelukkes, at den ansatte ikke var blevet afskediget, hvis disse procedurer var blevet fulgt, og
- At der derfor og på baggrund af det for afskedigelsen i øvrigt anførte tilkom den ansatte en godtgørelse svarende til 3 måneders løn ud over erstatning svarende til løn i opsigelsesperioden

Sagen forelagdes for Personalestyrelsen med hensyn til den pensionsmæssige konsekvens af den stedfundne afskedigelse. Personalestyrelsen traf afgørelse om, at der alene tilkom den afskedigede ret til opsat pension, idet afskedigelsen fandtes at være sket af en den afskedigede tilregnelig årsag.

Denne afgørelse indbragte Dansk Metal for Københavns Byret.

## Parternes argumenter

Dansk Metal gjorde bl.a. gældende,

- At afskedigelse aldrig tidligere var bragt i anvendelse som sanktion over for medarbejdere, der overtræder forbudet mod at køre i tjenestebil ,
- At overtrædelsen dermed ikke var en så alvorlig tilsidesættelse af de ansættelsesretlige pligter, at den afskedigede var uskikket til at fortsætte i det næsten 30-årige ansættelsesforhold,
- At Afskedigelsesnævnet har fastslået, at den anvendte sanktion er både uproportional og i strid med et lighedsprincip med den virkning, at TDC A/S skulle betale en godtgørelse for urimelig afskedigelse,
- At Afskedigelsesnævnet har lagt vægt på, at en afskedigelse muligvis ikke ville være sket, hvis TDC A/S havde anvendt den procedure, som netop skulle sikre sagsøgeren imod urimelig afskedigelse eller uberettiget bortvisning,
- At Finansministeriet på den baggrund ikke kan dokumentere, at afskedigelsen entydigt skyldtes sagsøgerens forhold, dvs. er sket af en sagsøgeren tilregnelig årsag, og
- At afskedigelsen derfor er sket af en den afskedigede utilregnelig årsag med den virkning, at han har krav på pension.

Finansministeriet gjorde bl.a. gældende,

- At Finansministeriets afgørelse om pension knytter sig accessorisk til TDC's afskedigelsesgrundlag som er opretholdt ved Afskedigelsesnævnets kendelse, og at der derfor ikke tilkommer den afskedigede ret til aktuel pension, idet afskedigelsen ikke er forårsaget af ham utilregnelige forhold,
- At det ikke ændrer denne vurdering, at bortvisningen er underkendt, idet vurderingen af, om tjenesteforseelsen kan tilregnes den afskedigede, ikke er en vurdering af grovheden men en vurdering af, om der foreligger en tjenesteforseelse, og
- At det heller ikke ændrer vurderingen, at den afskedigede er tilkendt en godtgørelse på 3 måneders løn, idet vurderingen af pensionsspørgsmålet sker på grundlag af tjenesteforseelsens karakter og ikke proceduren i forbindelse med den skete afskedigelse.

### **Københavns Byrets dom af 11. juli 2002**

Københavns Byret fastslog, at den pågældende var afskediget som følge af en kørsel, der var klart i strid med retningslinierne for anvendelse af tjenestebiler, og som følge af hans handlinger eller mangel på samme fandt retten ikke, at afskedigelsen var sket af ham utilregnelige årsager. Finansministeriet blev derfor frifundet

### **Anke til Østre Landsret**

Dansk Metal ankede sagen til Østre Landsret, over for hvilken parterne i det væsentlige nedlagde påstande og gjorde anbringender gældende svarende til byretssagen.

### **Østre Landsret dom af 3. december 2003**

2 dommere bemærkede at Afskedigelsesnævnet ikke fandt misligholdelsen så grov, at det havde været berettiget at bortvise den pågældende, og at der ikke ganske kunne bortses fra, at en iagttagelse af afskedigelsesproceduren ville have resulteret i, at afskedigelsen ikke var blevet effektueret. På denne baggrund fandt disse dommere det betænkeligt at fastslå, at den pågældende ikke er berettiget til aktuel pension. Det bemærkedes herved, at udelukkelse fra aktuel pension må antages at forudsætte ikke blot, at afskedigelsen har fundet sted af en årsag, der er den afskedigede tilregnelig, men også at udelukkelsen ikke står i misforhold til den misligholdelse af arbejdsforholdet, der har fundet sted. Disse dommere stemte derfor for at tage den afskedigedes påstand til følge.

1 dommer bemærkede, at den afskedigedes handlinger af Afskedigelsesnævnet blev karakteriseret som en misligholdelse af hans ansættelsesmæssige forpligtelser af en sådan karakter, at han ikke havde ret til at genindtræde i ansættelsesforholdet. Afskedigelsen skete således af en den afskedigede tilregnelig årsag, og han er som følge heraf ikke berettiget til aktuel pension. Denne dommer stemte derfor for at stadfæste den indankede dom.

Finansministeriet blev således dømt til at anerkende, at den afskedigede har ret til aktuel pension.

### **Anke til Højesteret**

Finansministeriet, Personalestyrelsen har søgt Procesbevillingsnævnet om tilladelse til at anke dommen til Højesteret.