



NOTAT

Kærkommen-afgørelsens betydning for kommuners retsstilling i forhold til virksomhedsoverdragelse

4. marts 2019

J.nr. 2019 - 735

Center for Arbejdsliv (II)
AKL

Folketingets Beskæftigelsesudvalg har efterspurgt et notat om betydningen af Vestre Landsrets afgørelse af 23. november 2018 af ”Kærkommen-sagerne” i relation til kommunernes retsstilling efter virksomhedsoverdragelsesloven, herunder i forhold til den udarbejdede vejledning herom. Som opfølgning på vedtagelsen af L 11 (ændring af lov om Lønmodtagernes Garantifond) redegøres der her derfor kort for, hvilken betydning afgørelsen af ”Kærkommen-sagerne” har i den henseende.

”Kærkommen-sagerne” er et eksempel på den problemstilling, hvor en privat leverandør af pleje går konkurs, og hvor der er tvivl om, hvorvidt der forud for konkursen har fundet en virksomhedsoverdragelse sted. Hvis der har det, er det efter virksomhedsoverdragelsesloven erhververen (kommunen), der skal dække lønmodtagernes tilgodehavender på overdragelsestidspunktet. Hvis der ikke har fundet en virksomhedsoverdragelse sted forud for konkursen, er det i henhold til lov om Lønmodtagernes Garantifond garantifonden, der skal dække lønmodtagernes tilgodehavender på konkurstidspunktet.

Den 12. december 2018 blev der oversendt et kort notat til Beskæftigelsesudvalget om ”Kærkommen-afgørelsen”. Det fremgår heraf, at Vestre Landsrets begrundelse for, at der ikke havde fundet en virksomhedsoverdragelse sted til de pågældende kommuner, var, at kommunerne ikke havde overtaget en ”betydelig del” (over 50 %) af medarbejderne. Allerede af den grund var der ikke tale om virksomhedsoverdragelse.

Landsretten tog imidlertid ikke stilling til de andre spørgsmål, der blev rejst under sagen. Det centrale spørgsmål om, hvilke tiltag en kommune kan iværksætte forud for en privat leverandørs konkurs med henblik på at sikre, at man lever op til forsyningsforpligtelsen i form af levering af pleje, uden derved at blive omfattet af virksomhedsoverdragelsesloven, forholdt landsretten sig således ikke til.

Vestre Landsret forholder sig altså ikke til, om fx kontakter til den private leverandør forud for konkursen med henblik på overtagelse af medarbejdere i sig selv kan være tilstrækkeligt til, at der statueres virksomhedsoverdragelse inden konkursen.

Sammenfattende kan det anføres, at i forhold til kommunernes retsstilling og vejledning herom viser ”Kærkommen-afgørelsen”, at der skal overtages en betydelig del (over 50 %) af medarbejderne, for at der eventuelt kan være tale om virksomhedsoverdragelse. Det indebærer, at det er risikofrit for kommunen i sådanne situationer at overtage medarbejdere fra den private leverandør, hvis det ikke er en betydelig del af medarbejderne, som overtages af kommunen.