



ØSTRE LANDSRET DOM

afsagt den 22. august 2019

Sag BS-15694/2018 (18.
afdeling)

Out of Home Media ApS
(advokat Ingeborg Majken Korsgård Petersen)

mod

Kristelig Fagforening som
mandatar for A
(advokat Jane Kjær Klausen)

Københavns Byret har den 26. marts 2018 afsagt dom i 1. instans (sag BS 21C6659/2017).

Landsdommerne Ulla Staal, Ole Dybdahl og Seerup (kst.) har deltaget i ankesagens afgørelse.

Påstande

Appellanten, Out of Home Media ApS, har nedlagt påstand om frifindelse, subsidiært betaling af et mindre beløb.

Indstævnte, Kristelig Fagforening som mandatar for A, har påstået dommen stadfæstet.

Supplerende sagsfremstilling

Ida Bisgaard Madsen har om en medarbejdersamtale med A den 21. april 2017 i et notat anført bl.a.:

"Kommende opgaver:

Digitalt netværk
Kampagnemail/salgsmail Billeder
(afløser for Anne Louise)

Har du nok at lave?

Byd endelig ind når opgaverne er løst, tjek kampagne-maile – så finder vi opgaver sammen. Funger ikke tilfredsstillende nu. For mange fejl.

Næste samtale:

Mere styr på detaljerne – vigtigt at alle OB'er tjekkes inden de sendes ud.
Byd mere ind på opgaverne.
For mange fejl."

Out of Home Media ApS' opsigelse af A den 16. maj 2017 blev samme dag kl. 17.35 sendt til hende pr. mail.

Forklaringer

Der er i landsretten afgivet supplerende forklaring af Henrik Sørensen, A, Ida Bisgaard Madsen, Kristina Brunse og Anne Louise Broholm. Der er endvidere afgivet forklaring af Mette Andersen, Christina Risdahl og Line Porsgård Korthsen.

Henrik Sørensen har supplerende forklaret bl.a., at medarbejderne i Out of Home Media ApS generelt har lang anciennitet. Virksomheden gør meget for at motivere og skabe interaktion medarbejderne imellem, og i den forbindelse afholdes årligt flere sociale arrangementer, herunder en tur til udlandet, ligesom visse medarbejdere tilbydes mindre kapitalandele i virksomheden. Virksomheden har hidtil ikke haft medarbejdere på barsel. Han deltog i ansættelsessamtalen med A, men havde herudover ikke samtaler med hende. Han bemærkede, at A aldrig gik til frokost, og at hun ikke talte med sine kolleger, og efter et par ugers ansættelse spurgte han Ida Bisgaard Madsen, hvorledes det gik med Sarah. Han fik da at vide, at der var problemer med hende både i faglig og social henseende, men han og Ida blev enige om at give A en chance. Han deltog i beslutningen om at opsiges A, som da ikke længere var gravid, og baggrunden for opsigelsen var alene, at A hverken fagligt eller socialt præsterede godt nok.

A har supplerende forklaret bl.a., at hendes arbejde i kampagneafdelingen bestod i at passe kampagnemailed og afsende ordrebekræftelser. Hendes teamleder, Christiana Risdahl, så ordrebekræftelserne igennem, inden de blev afsendt, og hun blev på intet tidspunkt gjort opmærksom på fejl. Hun fik heller ikke anden kritik vedrørende sit arbejde, og hun blev således heller ikke gjort bekendt med Ida Bisgaard Madsens noter vedrørende medarbejdersamtalen den 21. april 2017. Det skete ikke sjældent, at der blev udsendt reviderede ordrebekræftelser som følge af forhold enten hos kunden eller hos virksomheden. Da hun den 28. april 2017 havde afsendt den fejlbehæftede ordrebekræftelse, hørte hun ikke fra kunden, inden hun senere samme dag fik udsendt den reviderede ordrebekræftelse. Hun nåede kun at arbejde sammen med Kristina Brunse fire-fem gange, inden hun blev afskediget.

Hun havde rigeligt arbejde både i kampagneafdelingen og i regnskabsafdelingen, og Ida gav da også udtryk for, at hun blot skulle sige til, hvis det blev for meget for hende tillige at overtage opgaverne fra Sofie, som holdt op. Hun havde fra tidligere ansættelser erfaring med regnskabsarbejde, og i regnskabsafdelingen deltog hun i kundefaktureringer og opfølgninger herpå, ligesom hun tog sig af løn m.m. til sælgerne, men hun nåede kun at være i regnskabsafdelingen få dage, inden hun blev opsagt. Under sin ansættelse havde hun to møder med Ida, hvoraf det ene vedrørte hendes frustration over manglede oplysning om fordelingen af arbejdstid mellem kampagne- og regnskabsafdelingerne, og det andet, den 3. maj 2017, vedrørte hendes orientering om graviditeten. I ansættelsesperioden havde hun kun to sygedage, som begge var grundet voldsom kvalme. Hun er i dag ansat hos Europæiske Rejseforsikring A/S, hvor hun arbejder med økonomi.

Ida Bisgaard Madsen har supplerende forklaret bl.a., at hun deltog i ansættelsen af A. Christina Risdahl var teamleder i kampagneafdelingen og forestod som sådan i det væsentlige oplæringen af Sarah. Christina blev herunder opmærksom på, at A begik mange sjskefejl, og forhindrede hermed, at fejlene kom til kundernes kundskab. En væsentlige arbejdsopgave for A var at passe kampagnemailed, men der var mange spørgsmål i kampagnemailed, som A ikke bød ind på besvarelsen af. Der var også tilfælde, hvor hun måtte rykke A for håndtering af hasteopgaver på kampagnemailed, som A af egen drift burde have løst, hvilket hun påtalte. Den 21. april 2017 havde hun en medarbejdersamtale med A, hvorunder hun bl.a. sagde, at A ikke fungerede tilfredsstillende, hvilket A lovede at rette op på, og til eget brug udfærdigede hun et notat om samtalen. Den 3. maj 2017 havde hun igen en samtale med A, som da fortalte, at hun var gravid, hvortil hun bemærkede, at det var en god nyhed, ligesom hun ønskede A tillykke.

Efter et møde den 16. maj 2017 om formiddagen konstaterede hun to telefonopkald fra A, men inden hun nåede at ringe tilbage, modtog hun sms'en fra A om udfaldet

af scanningen. Mellem As telefonopkald og sms modtog hun en mail fra Kristina Brunse vedrørende den månedlige medarbejdersamtale, som hun den følgende dag skulle have med Kristina. Det var ikke normalt, at en medarbejder forud for en medarbejdersamtale sendte en mail om, hvad vedkommende ønskede at tale om under samtalen, men Kristina ville med mailen forberede hende på, at hun under samtalen også ville tale om andet end sig selv. Mailen, som indeholdt kritik af A, var således ikke skrevet på hendes foranledning. Senere samme dag tog hun først en samtale med Kristina om hendes kritik af A og derpå en samtale med Henrik Sørensen om Kristinas kritik og om As sms. Henrik og hun havde tidligere drøftet problemerne med A, og de blev herefter enige om, at A skulle opsiges. As graviditet havde således intet med opsigelsen at gøre.

På et tidspunkt havde Out of Home Media A/S et samarbejde med fotografen Line Korthsen, som var selvstændig erhvervsdrivende. Da Line fortalte, at hun var gravid, ønskede hun hende tillykke, og de aftalte, at Line i sit netværk skulle finde en vikar. Det lykkedes dog ikke Line at finde en vikar, og Out of Home Media A/S indgik herefter et samarbejde med en anden fotograf, som investerede i forskelligt udstyr for at kunne løse sine opgaver for virksomheden, og bl.a. af denne grund indgik virksomheden og fotografen en langvarig samarbejdsaftale.

I efteråret 2017 opsigede Out of Home Media A/S Anne Louise Broholm på grund af manglende engagement, og virksomheden foretog samtidig en omstrukturering. Anne Louise begik fejl i ordrebekræftelserne og havde enkelte sygedage. Hun var ikke klar over, at Anne Louise på opsigelsestidspunktet var hospitalsindlagt.

Kristina Brunse har supplerende forklaret bl.a., at hun pr. 1. juni 2018 fratrådte sin stilling hos Out of Home Media A/S, idet hun fik mulighed for flere udfordringer i et advokatfirma, hvor hun fortsat er ansat. Forud for en medarbejdersamtale i Out of Home Media A/S sendte hun sædvanligvis en mail til Ida Bisgaard Madsen, hvis hun under samtalen ville tale om andet end sig selv, hvilket hun bl.a. gjorde ved mailen af 16. maj 2017 angående sin kritik af A. Der var således ingen, der havde opfordret hende til at sende den pågældende mail. Normalt vil en nyansat i en virksomhed være opsøgende både fagligt og socialt, men det var A ikke, og selv om hun og A havde aftalt, at A, når hun fik tid, skulle vende tilbage til hende med henblik på yderligere oplæring, skete dette gentagne gange ikke. As manglende engagement var problematisk i forhold til samarbejdet i teamet.

Anne Louise Broholm har supplerende forklaret bl.a., at hun under sin ansættelse i Out of Home Media A/S ikke hørte om utilfredshed med As engagement, eller at der var problemer med, at A ikke bød ind på opgaver. Der var flere tilfælde med udsendelse af fejlbehæftet materiale til kunder, uden at medarbejdere af den grund

blev afskediget. Efter prøvetidens udløb kom hun på et tidspunkt til selv at begå en regnefejl, og det bevirkede, at hun fik en reprimande og i en periode skulle have sine ordrebekræftelser kontrolleret af Christina Risdahl, inden de blev afsendt.

Arbejdsmiljøet i kampagneafdelingen var ikke særlig godt. Sygefravær var ikke velset, og på et tidspunkt blev der rundsendt en liste med de enkelte medarbejders navne og deres sygefravær. Under sin hospitalsindlæggelse fik hun af en kollega at vide, at medarbejderne i virksomheden havde modtaget en mail om, at hun var blevet opsagt. Hun kunne ikke selv læse mailen, da hendes mailkonto var blevet lukket, og først den følgende dag fik hun overbragt opsigelsen på hospitalet.

Mette Andersen har forklaret bl.a., at hun var ansat i Out of Home Media A/S fra juni 2016 til september 2017. Hun er uddannet revisor og opsagde sin stilling i virksomheden på grund af manglende faglige udfordringer. Hun havde dengang tre små børn, men fravær på grund af børns sygdom var ikke et problem. A nåede kun i kort tid at arbejde for hende i regnskabsafdelingen, hvor A primært skulle hjælpe med lønninger og faktureringer. A var interesseret i lønkørsler, men ellers ikke særligt engageret. Der var sjuskefejl i flere af de fakturaer, som A udfærdigede, herunder tastefejl i ordrenumre, og forkerede overskrifter på ordrebekræftelser, hvilket hun gjorde A opmærksom på. Det var dog salgsdirektøren, der ved en gennemgang af den ugentlige salgsrapport blev opmærksom på fejlene i den ordrebekræftelse, som Aden 28. april 2017 havde afsendt. A var ofte væk fra sin arbejdsplads og gik sjældent med kollegerne til frokost, og det var hendes indtryk, at A ikke passede ind i teamet.

Christina Risdahl har forklaret bl.a., at hun har været ansat i Out of Home Media A/S i mere end tre år, og at hun er teamleder i kampagneafdelingen med ansvar for p.t. fem personer. Hun havde ansvaret for oplæringen af A, herunder i håndtering af kampagnemailed, som indeholdt puljen af indgåede salgsaftaler, som medarbejderne i afdelingen skulle følge op på med udsendelse af ordrebekræftelser m.m. A lavede mange sjuskefejl i ordrebekræftelserne i form af tastefejl, fejl i kundernes navne og manglende overskrifter, hvilket hun påtalte over for A og orienterede Ida Bisgaard Madsen om blot to uger efter As ansættelse. I flere tilfælde tog A heller ikke selv initiativ til løsning af opgaver, som hun burde have gjort, og hun måtte derfor rykke A herfor eller selv løse opgaverne. Audviste både i faglig og social henseende manglende interesse for, hvad der foregik i virksomheden. Virksomheden har mange ansatte kvinder i den fødedygtige alder.

Line Porsgård Korthsen har forklaret bl.a., at hun er freelancefotograf, og at hun i oktober 2017 indledte et samarbejde med Out of Home Media A/S, der alene var baseret på en mundtlig aftale. Da hun få måneder senere blev gravid, sendte hun en mail herom til Out of Home Media A/S, og det blev herefter aftalt, at hun kunne tage

fire måneders barselsorlov og derefter genoptage arbejdet i november 2018. Da hun i oktober og november 2018 kontaktede virksomheden angående genoptagelsen af arbejdet, bestred Ida Bisgaard Madsen imidlertid, at de havde indgået en aftale herom.

Anbringender

Parterne har i det væsentlige gentaget deres anbringender for byretten.

Landsrettens begrundelse og resultat

Det følger af ligestillingslovens § 9 bl.a., at en arbejdsgiver ikke må afskedige en lønmodtager, fordi denne har været fraværende efter nærmere angivne bestemmelser i barselsloven, herunder § 6, stk. 2, om ret til fravær under graviditet inden 4-ugers perioden før fødslen. Hvis en person, der anser sig for krænket, påviser faktiske omstændigheder, som giver anledning til at formode, at der er udøvet direkte eller indirekte forskelsbehandling, påhviler det arbejdsgiveren at bevise, at ligestillingsprincippet ikke er blevet krænket, jf. ligestillingslovens § 16 a.

A blev den 1. april 2017 ansat på prøve som projektkoordinator i Out of Home Media ApS. Den 3. maj 2017 orienterede A sin arbejdsgiver om, at hun var gravid, og tirsdag den 16. maj 2017 kl.

11.27 sendte hun arbejdsgiveren en mail om, at hun på grund af manglende liv i fosteret skulle abortere og derfor muligvis først kunne være tilbage på arbejde om fredagen. Den 16. maj 2017 kl. 17.35 sendte Out of Home Media ApS pr. mail en opsigelse til A, ifølge hvilken hun blev opsagt til fratræden samme dag grundet manglende engagement.

Henset til den nære tidsmæssige sammenhæng mellem sygemeldingen og opsigelsen finder landsretten, at A har påvist faktiske omstændigheder, som giver anledning til at formode, at hendes graviditet var årsag eller medvirkende årsag til, at hun blev opsagt, jf. ligestillingslovens § 16 a.

Efter de foreliggende oplysninger, herunder ordrebekræftelserne af 28. april 2017 og vidneforklaringerne afgivet af Mette Andersen og Christina Risdahl, må det lægges til grund, at A begik fejl under ansættelsen. Der er imidlertid ikke grundlag for at fastslå, at fejlene lå udover, hvad der var påregneligt for en nyansat medarbejder i den pågældende stilling, og mod As benægtelse kan det ikke lægges til grund, at hun under sin ansættelse modtog påtale for ikke at fungere tilfredsstillende eller for at mangle engagement.

På denne baggrund tiltræder landsretten, at Out of Home Media ApS ikke har godtgjort, at ligebehandlingsprincippet ikke er blevet krænket, og at afskedigelsen derfor er i strid med ligebehandlingslovens § 9. Landsretten tiltræder endvidere, at godtgørelsen efter ligebehandlingslovens § 16, stk. 2 og 3, fastsættes svarende til 6 måneders løn, jf. herved U 2015.1318H.

Landsretten stadfæster derfor dommen.

I sagsomkostninger for landsretten skal Out of Home Media ApS betale 20.000 kr. til Kristelig Fagforening som mandatar for A til dækning af udgift til advokatbistand ekskl. moms, hvorved er henset til sagens værdi, forløb og udfald.

THI KENDES FOR RET:

Byrettens dom stadfæstes.

I sagsomkostninger for landsretten skal Out of Home Media ApS inden 14 dage betale 20.000 kr. til Kristelig Fagforening som mandatar for A. Beløbet forrentes efter rentelovens § 8 a.