

Bilag 3: Retningslinjer for anvendelse af arbejdsklausuler i Svendborg Kommune

1. Indledning

På foranledning af Udvalget for Miljø og Teknik ultimo 2012 blev administrationen bedt om, at se nærmere på muligheden for et fremtidigt krav i Svendborg Kommunes udbud om anvendelse af arbejdsklausuler, der sikrer arbejdstagerne på de vundne udbud løn- og ansættelsesforhold i henhold til dansk kollektiv overenskomst.

På den baggrund har Økonomi & Udbud udarbejdet retningslinjer for anvendelse af arbejdsklausuler i Svendborg Kommunes udbud. Retningslinjerne operationaliserer Svendborg Kommunes Indkøbs- og Udbudspolitik, hvor der fremgår sociale og etiske krav til leverandørerne.

Retningslinjerne er godkendt af Økonomiudvalget den 18. juni 2013 og gælder alle direktørområder i Svendborg Kommune.

2. Baggrund og formål

FN's ILO-konvention nr. 94 indeholder regler for anvendelse af arbejdsklausuler i offentlige kontrakter om bygge- og anlægsarbejder og tjenesteydelser. Konventionen omfatter ikke indkøb af varer.

Reglerne omhandler, at kontrakter omfattet af konventionen skal indeholde bestemmelser, der sikrer vedkommende arbejdere løn, arbejdstid og øvrige arbejdsvilkår, som ikke er mindre gunstige end dem, der gælder for arbejde af samme art inden for vedkommende fag eller industri på den egn, hvor arbejdet udføres. Danmark har ratificeret konventionen, men som udgangspunkt er det kun statslige kontrakter, der er pålagt anvendelse af arbejdsklausuler. Arbejdsministeriet opfordrede dog i cirkulæreskrivelse nr. 115 af 27/6 1990 til, at også kommunale og regionale myndigheder optog tilsvarende arbejdsklausuler i bygge- og anlægsopgaver samt tjenesteydelsesopgaver.

Beskæftigelsesministeriet har i 2014 offentliggjort vejledning nr. 9472 af 30. juni om vejledning til cirkulære om arbejdsklausuler i offentlige kontrakter, der bl.a. uddyber og redegør for de nugældende internationale regler på området.

Svendborg Kommune ønsker rimelige vilkår for de medarbejdere hos leverandører, herunder underleverandører, som leverer ydelser til Svendborg Kommune. Indsættelse af arbejdsklausuler i Svendborg Kommunes udbud vil derfor bidrage til, at mindske risikoen for ulig konkurrence og social dumping.

3. Omfattede kontrakter

3.2.1 Bygge- og anlægsopgaver

Ved udførelse af bygge- og anlægsopgaver som Svendborg Kommune gennemfører, skal der som udgangspunkt altid indsættes en arbejdsklausul i kontrakten med den vindende tilbudsgiver.

Indsættelse af en arbejdsklausul forudsætter, at der er gennemført en egnethedsvurdering af bygge- og anlægsopgaven, jf. de opstillede krav i punkt 4.

3.2.2 Tjenesteydelser (herunder driftsopgaver)

Ved tjenesteydelser som Svendborg Kommune lovgivningsmæssigt er forpligtet til, at konkurrenceudsætte skal der som udgangspunkt altid indsættes en arbejdsklausul i kontrakten med den vindende tilbudsgiver. Herudover anvendes arbejdsklausulen på kontrakter og rammeaftaler når det vurderes formålstjenligt og sagligt.

Dog kan visse typer af tjenesteydelser undtages fra kravet, såfremt det vurderes, at en klausul ikke vil have nogen effekt grundet tjenesteydelsens karakter. Dette gælder bl.a. tjenesteydelser som konsulentbistand, finansielle tjenesteydelser og digitale tjenesteydelser.

Indsættelse af en arbejdsklausul forudsætter, at der er gennemført en egnethedsvurdering af tjenesteydelsesopgaven, jf. de opstillede krav i punkt 4.

4. Egnethedsvurdering af den udbudte opgave

Brug af arbejdsklausuler kræver i hvert enkelt tilfælde en individuel vurdering af den udbudte bygge- og anlægsopgave/tjenesteydelse om kontraktens karakter og omfang kan bære en arbejdsklausul.

Derfor skal der hver gang der overvejes brug af arbejdsklausul altid afvejes følgende hensyn:

- 1) **Saglighed.** Arbejdsklausulen skal være sagligt begrundet, dvs. varetage et offentligt hensyn som Svendborg Kommune kan varetage.
- 2) **Proportionalitet.** Arbejdsklausulen må ikke forpligte leverandøren ud over den konkrete kontrakt, og klausulen skal stå i et rimeligt størrelsesforhold til kontraktens omfang.

Det betyder f.eks., at forpligtelsen til at sikre løn- og arbejdsvilkår svarende som minimum til det, der følger af de danske overenskomster på området, alene må gælde de medarbejdere, som er beskæftiget på den vundne opgave. Klausulen må ikke udvides til at gælde for virksomheden generelt.

5. Udbudsbetingelser og arbejdsklausuler

Det er udbudsretligt en betingelse, at der i et udbud fremgår, hvilke vilkår tilbudsgiver forpligter sig på ved indgåelse af kontrakt. Derfor skal det tydeligt fremgå af udbudsmaterialet, herunder udbudsbekendtgørelsen ved EU-udbud, såfremt kontrakten indeholder en arbejdsklausul.

En indsat arbejdsklausul i kontraktudkastet vil være et minimumskrav for tilbudsgiver, og derfor må der ikke accepteres tilbud fra tilbudsgivere, der ikke accepterer klausulen eller tager forbehold for klausulen i sit tilbud.

Der må derfor som udgangspunkt heller ikke konkurreres på arbejdsklausuler. Det betyder, at arbejdsklausuler ikke må indgå i udbudsbetingelserne som en del af et udvælgelses- eller tildelingskriterium.

6. Udformning af kontraktbestemmelser

Arbejdsklausulen indsættes relevant sted i kontraktudkastet, der offentliggøres som en del af udbudsmaterialet.

Ved bygge- og anlægsarbejder skal kontraktbilag for arbejds- og uddannelsesklausuler anvendes.

Arbejdsklausul vedrørende sikring af arbejdstagerrettigheder i forbindelse med arbejde udført for Svendborg Kommune

1. Forpligtelsen

Entreprenøren forpligtiger sig til at sikre, at de ansatte, som Entreprenøren og eventuelle underentreprenører beskæftiger i Danmark med henblik på opgavens udførelse, har løn (herunder særlige ydelser) og ansættelsesforhold, der ikke er mindre gunstige løn- og ansættelsesforhold end de, der gælder for arbejde af samme art i henhold til en kollektiv overenskomst indgået af de inden for det pågældende faglige områdes mest repræsentative arbejdsmarkedsparter i Danmark, og som gælder på hele det danske område, jf. Beskæftigelsesministeriets cirkulære om arbejdsklausuler i offentlige kontrakter.

Flere overenskomster, der er indgået med samme arbejdsgiverforening og under samme lønmodtagerorganisation og med vilkår, der må anses for ensartede og som samlet er landsdækkende, anses i denne forbindelse også som én overenskomst, som gælder på hele det danske område.

Entreprenøren skal sikre, at ansatte hos Entreprenøren og eventuelle underentreprenører orienterer de ansatte om de gældende arbejdsvilkår samt denne Arbejdsklausul med dertil hørende krav.

1.1. Krav til medarbejderens ansættelsesforhold og identifikation

Alle medarbejdere skal inden 4 uger efter arbejdets påbegyndelse have modtaget et ansættelsesbevis samt orienteres, af Entreprenøren, om gældende løn (herunder særlige ydelser), arbejdstid og arbejdsvilkår. Entreprenøren er endvidere ansvarlig for, at der kun anvendes medarbejdere med gyldig opholds- og arbejdstilladelse. Medarbejdere skal på forlangende kunne dokumentere deres identitet ved fremvisning af billedlegitimation.

1.2 Krav til ophold på arbejdspladsen, orientering om underentreprenører samt krav til skiltning

Svendborg Kommune skal skriftligt orienteres om, hvilke underentreprenører Entreprenøren anvender i forbindelse med opfyldelsen af kontrakten, ved angivelse af navn og CVR.nr./RUT.nr.

Entreprenøren skal endvidere på bygge-, drifts-, statusmøder eller lignende oplyse Svendborg Kommune om, hvilke underentreprenører, der befinder sig på arbejdspladsen i en forud defineret periode samt eventuelt hvilket arbejde, de udfører.

Svendborg Kommune kan konkret stille krav til, at Entreprenøren skilter med, hvilke virksomheder, der udfører arbejde på arbejdspladsen ved angivelse af navn og CVR.nr./RUT.nr.

Entreprenøren er til enhver tid underlagt Svendborg Kommunes instruktioner omkring ophold på arbejdspladsen. Svendborg Kommune forbeholder sig med dette krav retten til at kunne udstikke instruktioner omkring ophold på arbejdspladsen. Eksempler herpå kan være regler omkring uønsket ophold på arbejdspladsen, forbud mod overnatning på byggepladsen mv.

1.3. Krav om registrering af udenlandske tjenesteydere

Entreprenøren er forpligtiget til at sikre, at såfremt Entreprenøren eller dennes underentreprenører har anmeldelsespligt til RUT-registret, overholder deres forpligtigelse og på eget initiativ, sender en kvittering for anmeldelsen til Svendborg Kommune straks efter anmeldelsen.

2. Dokumentation for overholdelse af forpligtelsen

Der skelnes i nærværende arbejdsklausul mellem krav til dokumentation og krav til redegørelse.

Al dokumentation og redegørelse skal fremsendes på dansk eller engelsk.

2.1. Dokumentation

Entreprenøren har bevisbyrden for at forpligtelsen jf. klausulens afsnit. 1 er overholdt, og Svendborg Kommune kan på forlangende kræve at se dokumentation for Entreprenørens og dennes underentreprenørers overholdelse heraf. Svendborg Kommune kan adspørge dokumentation om relevant dokumentation fra Entreprenørens eller dennes underentreprenørers medarbejdere, såfremt det må være aktuelt.

Relevant dokumentation skal som minimum omfatte lønsedler, E-indkomstkvittering lønregnskaber, opholds- og arbejdstilladelser og ansættelsesbeviser samt den referenceramme Entreprenøren har anvendt i forbindelse med fastsættelsen af løn- og arbejdsvilkår for de ansatte. Herudover kan Svendborg Kommune i den konkrete sag anmode Entreprenøren om at fremsende andre relevante dokumenter.

2.2. Redegørelse

Såfremt Svendborg Kommune har en mistanke om overtrædelse, skal Entreprenøren efter påkrav, fremsende en fyldestgørende redegørelse. Parterne har endvidere pligt til egenhændigt at orientere hinanden, ved mistanke om manglende overholdelse af arbejdsklausulen.

Entreprenøren skal som minimum redegøre for, under hvilke forhold og/eller metoder de tjenesteydelser og bygge- og anlægsarbejder, der indgår til opfyldelsen af Kontrakten, er fremstillet. Svendborg Kommune kan i den konkrete sag anmode Entreprenøren om at uddybe andre relevante forhold.

2.3. Frister

Dokumentationen skal være Svendborg Kommune i hænde senest 5 arbejdsdage efter påkravets modtagelse. Redegørelsen skal være Svendborg Kommune i hænde senest 10 arbejdsdage efter påkravets modtagelse.

2.4 Videregivelse af dokumentation

Svendborg Kommune kan efter en konkret vurdering videregive informationer, som tjener som dokumentation for overholdelse af kravene i Arbejdsklausulen, jf. afsnit 2.1 til SKAT eller Arbejdstilsynet, såfremt videregivelsen vurderes at være af væsentlig betydning for myndighedernes virksomhed.

Svendborg Kommune kan efter en konkret vurdering videregive informationer, som tjener som dokumentation for overholdelse af kravene i Arbejdsklausulen, jf. afsnit 2.1 til politiet, såfremt der er mistanke om et begået strafbart forhold.

3. Sanktion for manglende overholdelse af forpligtelsen

Entreprenørens eller dennes underentreprenørers væsentlige overtrædelser af Arbejdsklausulen vil altid berettigg Svendborg Kommune til at ophæve kontrakten helt eller delvist. Ved væsentlig misligholdelse forstås f.eks. grove eller gentagne overtrædelser af Arbejdsklausulen, jf. afsnit 1 og 2.

Ifalder Entreprenøren nedenstående sanktioner eller andre misligholdelsesbeføjelser, fritages denne ikke for pligten til at opfylde kontrakten.

3.1. Sanktioner ved Entreprenørens overtrædelse til klausulens afsnit 1.

Svendborg Kommune er berettiget til at tilbageholde vederlag med henblik på at tilgodese berettigede krav fra Entreprenørens eller underentreprenørers ansatte.

Entreprenøren ifalder bod pr. overtrædelse af klausulens afsnit 1. Bodden pr. påbegyndt arbejdsdag svarer til op til 2 promille af kontraktsummen, dog minimum 1000 kr. pr. dag, indtil overtrædelsen er bragt til ophør. Beløbet kan modregnes i Entreprenørens vederlag.

Ved konkret bodsfastsættelse vil der lægges vægt på følgende:

- Kontraktens genstand og størrelse
- Overtrædelsens karakter og omfang
- Entreprenørens egen medvirken til at bringe overtrædelsen til ophør.

3.2. Sanktioner ved Entreprenørens overtrædelse af klausulens afsnit 2

Entreprenøren ifalder bod ved overtrædelse af klausulens afsnit 2. Bodden pr. påbegyndt arbejdsdag svarer til 2 promille af kontraktsummen, dog minimum 2000 kr. pr. dag indtil Entreprenøren har imødekommet Svendborg Kommunes påkrav. Beløbet kan modregnes i Entreprenørens vederlag.

3.3. Sanktioner ved Entreprenørens og/eller underentreprenørers overtrædelse af klausulens afsnit 1 og/eller afsnit 2

Såfremt Entreprenøren og/eller dennes underentreprenører overtræder klausulens afsnit 1 og/eller afsnit 2, er Svendborg Kommune berettiget til at bestemme, at Entreprenøren og/eller dennes underentreprenører afskæres fra, at opnå fremtidige kontrakter udbudt i underhåndsbud eller indbudt licitation samt at kunne godkendes som underentreprenør, i en tidsafgrænset periode eller indtil det er dokumenteret, at det pågældende forhold er bragt i orden.

Ved konkret fastsættelse af tidsperiode vil der lægges vægt på følgende:

- Kontraktens genstand og størrelse
- Overtrædelsens karakter og omfang

- Entreprenørens egen medvirken til at bringe overtrædelsen til ophør.

Sanktionen kan besluttes uafhængigt af sanktionerne i afsnit 3.1-3.2.

4. Kontrolforanstaltninger

Svendborg Kommune eller dennes stedfortræder vil i kontraktens løbetid løbende kunne gennemføre forskellige kontrolforanstaltninger, eksempelvis foretage uanmeldte besøg på arbejdspladsen for at sikre overholdelse af Arbejdsklausulen.

7. Håndhævelse

Der gennemføres løbende en effektiv kontrol i forhold til, at sikre kontrol med at Svendborg Kommunes arbejdsklausul overholdes. Kontrollen gennemføres i samarbejde med Den Fælles Fynske Kontrolenhed, der som udgangspunkt foretager den opsøgende kontrol hos leverandører og entreprenører samt foretager egentlige kontrolforanstaltninger med udgangspunkt i arbejdsklausulens bestemmelser, jf. afsnit 2 og 4.

Kontrollen er derfor dels opsøgende i forhold til at sikre en dialog med leverandører og entreprenører om arbejdsklausulens forpligtelser, omfang og sanktioner, og dels udførende i forhold til gennemførelse af egentlige kontroller, herunder indhentning af dokumentation samt fysiske kontrolbesøg.

Afgørelser om konkrete sanktioner, jf. arbejdsklausulens afsnit 3, gennemføres alene af Svendborg Kommune.

/Økonomiudvalget

Den 18. juni 2013

[Revideret 19. april 2016]