



Advies geschillencommissie cao Werken voor Waterschappen

Kenmerk geschil

Datum advies: 31 oktober 2022

Partijen:

- werknemer
- werkgever

Geschil

Werknemer heeft op 12 september 2022 bij de geschillencommissie een geschil ingediend (met bijlagen). Werkgever heeft op 3 oktober 2022 een verweerschrift ingediend. De hoorzitting heeft plaatsgevonden op 10 oktober 2022.

Dit geschil heeft betrekking op het volgende. Werkgever heeft met ingang van augustus 2022 op grond van artikel 3.3.6 cao Werken voor Waterschappen (hierna: cao) de vaste toelage onregelmatige dienst van 0,77% niet meer uitbetaald aan werknemer. Werknemer is het hier echter niet mee eens; hij meent dat deze toeslag onderdeel is van de PVA garantie en dat bij het beëindigen daarvan, deze wordt toegevoegd aan zijn PVA garantie toelage.

Samenstelling geschillencommissie:

- ▶ De heer mr. B. Abbing (voorzitter)
- ▶ De heer drs. F.M.L. Petit (lid)
- ▶ De heer mr. P. Bots (lid)
- ▶ Mevrouw mr. A. Dekkers (secretaris)

1 Feiten

Werknemer is werkzaam voor werkgever in de functie van Chef Operation. Door de afdeling M&O is via een algemene mededeling in augustus 2022 bekend gemaakt dat een medewerker conform artikel 3.3.6 cao vanwege het werken volgens een rooster, waarbij werktijden buiten het dagvenster voorkomen, recht heeft op een vergoeding onregelmatige dienst (ORT) per gewerkt uur, afhankelijk van het rooster, en een toelage ORT van 0,77% van het salaris als hij/zij alleen doordeweeks werkt of een toelage ORT van 4% van het salaris als hij/zij ook in het weekend werkt. Werknemer heeft echter al enige tijd beide toelagen ORT ontvangen. Medegedeeld is dat met de salarisronde van augustus 2022 dit is aangepast, de toelage ORT van 0,77% is gestopt en dat de toelage ORT die in het verleden te veel is uitgekeerd niet hoeft te worden terugbetaald. Werknemer is het hier niet mee eens en verwijst naar een brief van werkgever van 12 mei 2022, waarin de PVA-garantie staat opgenomen.

2 Relevante cao-bepaling(en)

Artikel 3.3.6 (Toelage onregelmatige dienst) bepaalt in lid 1 dat de toelage onregelmatige dienst uit 2 onderdelen bestaat. Een vaste toelage per maand volgens lid 2 of lid 3 en een toelage per gewerkt uur volgens lid 4.

Lid 2 bepaalt dat de werknemer die, anders dan overwerk, regelmatig buiten het dagvenster werkt, een toelage van 0,77% van het voor de werknemer in die maand geldende salaris ontvangt. Lid 3 bepaalt dat de werknemer die regelmatig buiten het dagvenster en ook op zaterdagen en zondagen ingeroosterd is en werkt, een toelage van 4% van het voor de werknemer in die maand

geldende salaris ontvangt.

Lid 4 bepaalt dat voor de werknemer met een salaris lager dan het maximum van schaal 11, de toelage per gewerkt uur buiten het dagvenster een percentage van het salaris per uur van de werknemer is, waarbij de percentages maximaal worden berekend over het salaris per uur, dat is afgeleid van het maximum van salarisschaal 7 van de salaristabel.

Lid 5 bepaalt tot slot dat in bijzondere gevallen de werkgever een regeling kan treffen, die het bepaalde in dit artikel aanvult of daarvan afwijkt.

3 Standpunt werknemer

Werknemer is het niet eens met het stopzetten van de toelage ORT van 0,77% per augustus 2022 door werkgever. Werknemer is van mening dat op basis van de brief van werkgever van 12 mei 2022, bij het beëindigen van de toelage ORT van 0,77%, deze wordt toegevoegd aan zijn PVA garantie toelage. Deze toeslag is namelijk onderdeel van de PVA garantie, vastgelegd in een overeenkomst met werkgever, en dient daarom bij het vervallen onvoorwaardelijk omgezet te worden in een geïndexeerd garantie bedrag.

Ter zitting heeft werknemer aangevoerd dat het stopzetten van de toelage niet mogelijk is omdat er sprake is van een contract dat niet eenzijdig mag worden opgebroken. Werknemer ontvangt de ORT toelage van 0,77% vanaf 2016 en daarbovenop de ORT toelage van 4% vanaf 2019.

4 Standpunt werkgever

Werkgever stelt dat in mei 2022 is geconstateerd dat bij de verloning van de vaste toelage onregelmatig werk bij een aantal medewerkers artikel 3.3.6 cao niet juist wordt toegepast. Bij hen is per abuis een cumulatie van de leden 2 en 3 van artikel 3.3.6 cao toegepast in plaats van uitbetaling van lid 2 of lid 3.

Werkgever wenst dit te corrigeren en meent hiertoe gerechtigd te zijn. Alle medewerkers die zowel 0,77% als 4% toelage ontvingen zijn hierover via e-mail geïnformeerd. De juiste toekenning is vastgesteld (onregelmatigheid alleen doordeweeks of ook in het weekend) en de onregelmatigheidstoelage die tot dan toe onterecht werd uitgekeerd is stopgezet, zo ook bij werknemer. De onregelmatigheidstoelage die werkgever achteraf onverschuldigd heeft betaald aan medewerkers wordt niet teruggevorderd.

De berekening van de garantietoelage, zoals verwoord in de brief van 12 mei 2022, gaat uit van een foutieve grondslag. De ORT toelage van 0,77% werd al voor de vaststelling van de PVA garantietoelage ten onrechte toegekend. Dit staat in die zin los van de PVA garantie zoals die geldt bij aanpassing van het rooster. De PVA-brief van 12 mei 2022 bevat dus een onjuiste toezegging. Begin oktober 2022 zal werknemer een aangepaste PVA-brief ontvangen.

Ter zitting heeft werkgever aangevoerd dat het proces van correctie zorgvuldig is verlopen en in overleg met de OR en de directie is uitgevoerd. Nadien heeft werkgever nog aanvullende informatie verstrekt waaruit blijkt dat in 2016 voor het eerst in de SAW een toelage voor onregelmatige diensten van 0,77% is opgenomen en vanaf 2019 eveneens is opgenomen dat de toelage onregelmatige dienst bestaat uit 0,77% of 4% afhankelijk van het rooster met diensten buiten het dagvenster doordeweeks of ook in het weekend. Werknemer heeft van januari 2016 t/m december 2018 de toelage ORT van 0,77% ontvangen, van januari 2019 t/m juli 2022 de toelagen ORT van 0,77% en van 4% en vanaf augustus 2022 de toelage ORT van 4%.

5 Beoordeling geschillencommissie

a. Ontvankelijkheid

Voor zover het geschil betrekking heeft op de toepassing van de cao met betrekking tot de toekenning van de toelage onregelmatigheid en de stopzetting daarvan is aan alle voorwaarden voor ontvankelijkheid voldaan (conform artikel "Ontvankelijkheid" sub a. t/m h. van het reglement). Conform artikel "Procedure" lid 1 moet een werknemer binnen 4 weken nadat de werkgever zijn beslissing heeft genomen of binnen 4 weken nadat de handeling van de werkgever waartegen het geschil zich richt heeft plaatsgevonden, het geschil schriftelijk indienen bij de geschillencommissie. Lid 2 bepaalt dat als de werkgever zijn beslissing schriftelijk aan de werknemer heeft bevestigd, dan de datering hiervan bepalend is. De mededeling met stopzetten van de ORT toelage dateert van 19 augustus 2022 en het geschil is op 12 september 2022, derhalve binnen 4 weken, ingediend.

Voor zover het geschil betrekking heeft op de uitvoering van de garantieregeling, die los staat van de cao, is geen sprake van ontvankelijkheid. De commissie is immers alleen belast met geschillen die de uitvoering/toepassing van de cao betreffen.

b. Inhoudelijke beoordeling

De inhoudelijke beoordeling betreft het geschil voor zover het betrekking heeft op de toepassing van de cao met betrekking tot de toekenning/stopzetting van de toelage onregelmatigheid. Artikel 3.3.6 lid 1 cao bepaalt dat de toelage onregelmatige dienst uit 2 onderdelen bestaat. Een vaste toelage per maand volgens lid 2 of lid 3 en een toelage per gewerkt uur volgens lid 4. Het onderscheid tussen lid 2 en 3 bestaat uit het al dan niet verrichten van werkzaamheden buiten het dagvenster in het weekend. Afhankelijk hiervan wordt het percentage uit lid 2 of lid 3 toegekend.

Gebleden is dat werkgever dit verkeerd heeft uitbetaald en deze fout heeft hersteld. Werkgever stelt zich daarbij op het standpunt dat de foutieve grondslag losstaat van de PVA garantie zoals die geldt bij aanpassing van het rooster. Werknemer stelt zich op het standpunt dat werkgever dit niet mag corrigeren en dat deze toeslag onderdeel is van de PVA garantie en daarom bij het vervallen onvoorwaardelijk omgezet dient te worden in een geïndexeerd garantie bedrag.

De commissie stelt voorop dat het oordeelt over de toepassing van de cao en geen uitspraak doet over het traject met betrekking tot de PVA garantie. Vast staat dat werkgever de ORT toelage op basis van artikel 3.3.6 onjuist heeft uitbetaald. Werknemer heeft dit niet ondubbelzinnig weersproken. De commissie onderschrijft het uitgangspunt dat iets wat fout is gedaan in beginsel gecorrigeerd moet kunnen worden. In dat licht acht de commissie met werkgever het recht om de fout te corrigeren op basis van de cao volstrekt aannemelijk

De commissie volgt de werknemer niet in zijn standpunt dat er sprake is van een contract waardoor werkgever niet gerechtigd zou zijn de ORT toelage van 0,77% stop te zetten. Er is een garantieregeling tot stand gekomen, welke – achteraf bezien – op basis van een verkeerde grondslag is berekend. Zoals aangegeven, acht de commissie het terecht dat deze fout wordt hersteld en dat er een correcte toepassing van de cao wordt nagestreefd. Wel acht de commissie het door het tijdsverloop niet meer dan terecht dat het teveel betaalde niet wordt teruggevorderd van werknemer.

6 Conclusie en zwaarwegend advies geschillencommissie

Gelet op het voorgaande, komt de commissie tot de slotsom dat de werknemer niet kan worden gevolgd in zijn standpunt voor zover het de toepassing van de cao met betrekking tot de

toekenning van de toelage onregelmatigheid en de stopzetting daarvan betreft. De werkgever dient op basis van artikel 3.3.6 lid 1 cao een toelage onregelmatige dienst uit te keren volgens lid 2 of lid 3 .. Nu dit artikel onjuist is toegepast is de werkgever is gerechtigd om een van beide toelagen, in dit geval 0,77%, stop te zetten. De werkgever heeft hiermee niet onredelijk gehandeld, temeer nu werkgever het teveel betaalde niet terugvordert van werknemer. De commissie geeft de werkgever derhalve het zwaarwegend advies om de salarisbetaling conform artikel 3.3.6 lid 1 cao te handhaven, dat wil zeggen het stopzetten van de toelage van 0,77% en het blijven uitbetalen van de toelage van 4%.



.....
De heer mr. B. Abbing
Voorzitter geschillencommissie cao Werken voor Waterschappen
Datum: 31 oktober 2022