

RECHTSPRAAK

werkneemster/Weernekers Supermarkten Almere Waterwijk B.V.

Werkgeefster brengt adv-uren in mindering op salaris tijdens ziekte werkneemster. De kantonrechter is echter van oordeel dat op grond van artikel 7:629 BW het aantal uit te betalen uren niet verminderd kan worden, enkel het percentage uit te betalen loon.

Feiten

Werkneemster is op 2 maart 1991 in dienst getreden bij Weernekers voor 32 uur per week, zijnde 128 uur per vier weken. Op de arbeidsovereenkomst is de cao voor het Levensmiddelenbedrijf (hierna: cao) van toepassing verklaard. Sinds 3 december 2013 is werkneemster arbeidsongeschikt. Vanaf deze datum worden, per periode van vier weken, adv-uren in mindering gebracht op het salaris van werkneemster. Weernekers voert hiertoe aan dat de werktijd van werkneemster is teruggebracht van 8 naar 7,5 uur per dag in verband met de adv-uren die zij direct opneemt. Zij heeft dus altijd 120 uur gewerkt en 128 uur uitbetaald gekregen. Op grond van de cao heeft werkneemster volgens Weernekers vanwege haar arbeidsongeschiktheid geen recht op loon over de tijd waarmee de dagelijkse arbeidstijd op grond van artikel 7 lid 5 cao structureel is verlaagd. Werkneemster verzoekt de kantonrechter onder meer voor recht te verklaren dat Weernekers bij de loonbetaling tijdens ziekte niet de adv-uren in mindering mag brengen op het uit te betalen aantal uren.

Oordeel

Op grond van artikel 7 cao heeft werkneemster bij een 32-urige werkweek recht op 124,8 roostervrije uren per kalenderjaar. Uit artikel 7 lid 4 cao leidt de kantonrechter af dat de werknemer die volledig arbeidsongeschikt is, geen adv-uren opbouwt. Vast staat dan ook dat werkneemster gedurende volledige arbeidsongeschiktheid geen adv-uren opbouwt. Naar het oordeel van de kantonrechter staat deze bepaling echter los van de vraag of werkneemster tijdens ziekte onverkort recht heeft op loondoorbetaling van de overeengekomen uren. In de arbeidsovereenkomst zijn partijen immers overeengekomen dat werkneemster recht heeft op uitbetaling van 128 uur per periode van vier weken. Dit geldt ook tijdens ziekte. Het percentage van het loon dat over deze uren tijdens ziekte wordt doorbetaald, kan hooguit op grond van artikel 7:629 BW worden verlaagd, maar de omvang van het aantal door te betalen uren blijft naar het oordeel van de kantonrechter gelijk. Uit lid 5 van artikel 7 cao leidt de kantonrechter af dat, in plaats van roostervrije uren, de adv ook geregeld kan zijn door een

structurele verlaging van de dagelijkse arbeidstijd. De kantonrechter is van oordeel dat Weernekers haar stelling dat zij van de overeengekomen 128 uur 8 uur als adv mocht aanmerken (als structurele verlaging van de dagelijkse arbeidstijd) op geen enkele wijze heeft onderbouwd. Dat het adv-recht op deze wijze binnen Weernekers is geregeld blijkt ook niet uit de arbeidsovereenkomst, uit een interne regeling, uit nadien gemaakte afspraken of anderszins. Weernekers is op grond hiervan dan ook niet gerechtigd om de adv-uren in mindering te brengen op de overeengekomen 128 uren per periode van vier weken, zodat onder meer de gevorderde verklaring voor recht wordt toegewezen.

Instantie: Rechtbank Midden-Nederland

Datum uitspraak: 15-03-2017

Zaaknummer: 4708765 MC EXPL 15-14845