

POSTADRES
Postbus 2525
3500 GM Utrecht
BEZOEKADRES
Tiberdreef 4
3561 GG Utrecht

TELEFOON
030 - 751 1690
FAX
030 - 751 1699

ADVOCATEN
mr. F. Werdmüller von Elgg
mr. B.D. Meijer
mr. A.M. Schippers
SECRETARESSSES
mw. C.L.C. Visser
mw. T.M. Pater-Consten

Aantekenen (3SXFGY6925905)

What's Cooking Wijchen B.V.
T.a.v. de directie
Bijsterhuizen 2404
6604 LL WIJCHEN

AFDELING
Advocatenkantoor
DOORKIESNUMMER
030 - 751 1690

PLAATS
Utrecht
DATUM
22 augustus 2023

ONS KENMERK
FW/KD/2015 3691
UW KENMERK

E-MAIL
advocaten@cnvvakmensen.nl

BETREFT:
CNV Vakmensen/What's Cooking Wijchen B.V.

Geachte heer Sanders,

Tot ons wendde zich CNV Vakmensen met het verzoek om haar bij te staan in de kwestie ter zake van de door What's Cooking toegepaste verrekening van een éénmalig verstrekte uitkering.

Aanleiding hiervoor is het navolgende.

CNV Vakmensen en FNV zijn op 8 juni 2023 de CAO voor Vleeswarenindustrie met een looptijd van 1 maart 2023 tot 1 oktober 2024 overeengekomen (hierna: de cao.) In deze cao is onder meer een stapsgewijze structurele loonsverhoging afgesproken. Op het overgrote deel van de arbeidsovereenkomsten van What's Cooking is de cao van toepassing.

Bij memo van 6 juli 2023 (**bijlage 1**) heeft What's Cooking haar werknemers op de hoogte gebracht en geïnformeerd over de belangrijkste wijzigingen en aanpassingen in de nieuwe afgesloten cao. Ook liet What's Cooking hen weten dat het haar redelijk voorkomt de door haar verstrekte éénmalige uitkering van € 350,-- bruto te verrekenen met het salaris over september, oktober en november 2023, omdat deze uitkering als een voorschot op een finaal CAO akkoord zou zijn aan te merken.

CNV Vakmensen is van oordeel dat dit noch redelijk, noch toegestaan is op grond van de cao. Alvorens dit standpunt nader toe te lichten worden allereerst (kort) de relevante feiten en omstandigheden uiteengezet.

Bij memo van 18 april 2023 (**bijlage 2**) heeft What's Cooking haar werknemers, vooruitlopend op een nieuwe cao, per 1 maart 2023 een loonsverhoging toegekend van 4%. Het betreft een tijdelijke loonsverhoging totdat er een nieuwe cao is afgesloten. Daarnaast heeft What's Cooking een eenmalige uitkering van € 350,-- bruto - naar rato van het dienstverband - toegekend aan alle werknemers inclusief de uitzendkrachten. Deze uitkering is gekwalificeerd als een eenmalige bonus.

In deze memo heeft What's Cooking haar werknemers ook laten weten dat de tijdelijke loonsverhoging komt te vervallen zodra er een nieuwe cao is gesloten en dat de tijdelijk verstrekte loonsverhoging zal worden vervangen door de loonaanpassingen in de nieuwe cao. Voorts liet What's Cooking hen weten dat de tijdelijk verstrekte loonsverhoging zal worden verrekend met de loonaanpassing die uit de nieuwe cao voortvloeit. Echter, ten aanzien van de eenmalige uitkering is door What's Cooking geen enkel voorbehoud gemaakt. De eenmalige uitkering is vervolgens bij het loon van april 2023 uitbetaald.

In deze memo heeft What's Cooking tot slot aangegeven: "Deze eerste stap zal na een cao akkoord worden aangevuld met de uitkomst van deze onderhandelingen". In onze optiek is dit een duidelijke toezegging dat er mogelijk meer bijkomt, maar zeker niet minder.

Bij memo van 30 juni 2023 (zie bijlage 1) schrijft What's Cooking met betrekking tot de eenmalige uitkering aan haar werknemers: (...) *Deze eenmalige uitkering die is uitgekeerd is in het CAO Resultaat omgezet naar een structurele loonsverhoging van 5%. Dit betekent dat het voorschot dat in april 2023 uitgekeerd is, een voorschot is geworden op de 5% loonsverhoging die ingaat per 1 augustus 2023.*

Deze redenering verhoudt zich niet met de feiten en omstandigheden en is naar de mening van CNV Vakmensen om navolgende redenen (rechtens) onnavolgbaar.

Allereerst benadrukt CNV Vakmensen dat What's Cooking ten onrechte aan haar werknemers heeft laten weten dat de eenmalige uitkering een voorschot behelst en dat dit via het CAO Resultaat is omgezet naar een structurele loonsverhoging. Hiervoor is geen enkele steun te vinden in het CAO Resultaat. Bovendien blijkt op grond van de hiervoor geschetste feiten en omstandigheden, dat het evident om een ongeclausuleerde éénmalige uitkering aan de werknemers gaat. Er bestaat geen enkele aanwijzing dat zij ter zake van de éénmalige uitkering rekening dienden te houden met terugbetaling door middel van verrekening met loon op een later moment.

Bovendien is dit ook in strijd is met de cao. Met het oog hierop het navolgende. De loonaanpassing is geregeld in artikel 24a van de cao. Artikel 24a van de cao bepaalt: *'De feitelijke lonen worden per 1 maart 2023 verhoogd met 4%, per 1 augustus 2023 verhoogd met 5% en per 1 maart 2024 verhoogd met 3,25%. Indien de lonen per 1 maart 2023 in het bedrijf niet zijn verhoogd, moet de verhoging van 1 maart 2023 over de feitelijke lonen zo snel mogelijk, doch uiterlijk per 1 september 2023 doorgevoerd worden. Hetzelfde geldt voor de verhoging per 1 augustus 2023. De aanloopschaal wordt niet verhoogd met de hiervoor genoemde verhogingen.'*

Uit artikel 24a van de cao volgt dat rekening is gehouden met de mogelijkheid dat werkgevers de lonen, vooruitlopend op het afsluiten van de cao per 1 maart 2023, reeds hebben verhoogd met de per deze datum afgesproken loonsverhoging van 4%. Artikel 24a van de cao biedt niet de mogelijkheid tot verrekening van de door What's Cooking toegekende eenmalige uitkering van € 350,-- bruto met de in artikel 24a van de cao overeengekomen loonsverhogingen, laat staan met de loonsverhoging per 1 augustus 2023. Kortom, artikel 24a van de cao schrijft dwingend voor per welke datum loonsverhogingen moeten worden doorgevoerd en biedt geen ruimte voor verrekening van de eenmalige uitkering met de daarin geregelde loonsverhogingen.

Ten overvloede, zij het volgende opgemerkt. Gelet op de feiten en omstandigheden is het ook volstrekt onmogelijk dat de (litigieuze) eenmalige uitkering door What's Cooking is toegekend vanwege de cao-loonsverhoging van 5% per 1 augustus 2023. Immers, ten tijde van de toekenning van deze éénmalige uitkering was een loonsverhoging nog helemaal niet in beeld. Bovendien is CNV Vakmensen van oordeel dat de met deze uitkering beoogde eenmalige compensatie voor inflatie met verrekening volledig teniet zou worden gedaan. Op die manier verwordt de eenmalige uitkering tot een spreekwoordelijke sigaar uit eigen doos. Ditzelfde geldt mutatis mutandis wanneer er sprake is van een eenmalige bonus ten behoeve van de werknemers. De voorgenomen verrekening getuigt daarom niet van goed werkgeverschap.

Daar komt bij dat er sprake is van een minimum-cao. De cao bevat de arbeidsvoorwaardelijke bepalingen die minimaal in acht moeten worden genomen bij de arbeidsovereenkomst (zie ook artikel 1 lid 18 van de cao). Een afwijking van de cao die ten nadele strekt van de werknemers – zoals de voorgenomen verrekening van de eenmalige uitkering met de salarisverhoging van 5% per 1 augustus 2023 – is daarom niet toegestaan. Door de aard van cao is alleen een afwijking ten gunste van de werknemer toegestaan. Het behoeft geen toelichting dat de voorgenomen verrekening ten nadele van de werknemers strekt. Dit betekent dat What's Cooking niet gerechtigd is om tot verrekening van de eenmalige uitkering met het salaris over de maanden september, oktober en november 2023, over te gaan. Ten aanzien van gebonden werknemers – de leden van CNV Vakmensen – is een dergelijke afwijking op grond van art 12 Wet CAO nietig.

Overigens kan CNV Vakmensen krachtens artikel 14 Wet cao nakoming vorderen van de cao ten aanzien van alle werknemers, ook ten aanzien van de ongebonden werknemers.

Mede omdat de werknemers van What's Cooking zich bij CNV Vakmensen hebben beklagd over de voorgenomen verrekening acht CNV Vakmensen zich vrij om What's Cooking te sommen tot naleving van de cao. Namens CNV Vakmensen verzoeken wij u om **uiterlijk binnen drie weken na heden** schriftelijk aan ons te bevestigen dat What's Cooking:

1. art. 24a cao alsnog volledig zal nakomen;
2. de eenmalige uitkering niet zal verrekenen met het salaris over de maanden september, oktober en november 2023;
3. afziet van verrekening van de eenmalige uitkering met het loon van de werknemers (in verband met de in artikel 24a van de cao geregelde loonaanpassingen).

Bij geen, dan wel een (gedeeltelijk) afwijzende reactie binnen voornoemde termijn, heeft CNV Vakmensen ons verzocht namens haar één en ander in rechte te vorderen ten behoeve van de bij de cao betrokken werknemers, dit onder verbeurte van dwangsommen voor zover uw onderneming dit na een rechterlijke veroordeling nog mocht nalaten. Alsdan zal tevens aanspraak worden gemaakt op de wettelijke verhoging ex art 7:625 BW, gesteld op 50% van het achterstallige salaris, alsook op de wettelijke rente vanaf de vervaldatum tot aan de datum der voldoening. Voorts zal aanspraak worden gemaakt op de buitengerechterlijke incassokosten conform het Besluit vergoeding buitengerechterlijke incassokosten. CNV Vakmensen zal daarnaast aanspraak maken op een nader te bepalen bedrag als schadevergoeding ex artikel 15 en 16 Wet CAO.

Met deze brief wordt beoogd de verjaring van de vorderingen tot onverkorte betaling van de salarisverhogingen ex artikel 24a van de cao collectief ten behoeve van alle betrokken werknemers te stuiten.

Wij hopen nochtans dat rechtsmaatregelen niet nodig zijn en dat What's Cooking in der minne aan het in deze sommatie gevorderde zal voldoen

Op voorhand behouden wij namens CNV Vakmensen alle rechten voor.

Hoogachtend,



Mr. F. Werdmüller von Elgg
advocaat

Bijlage 1



Internal memo

30/06/2023

To: All staff

CC: Excom

From: Else Verstraete

Re: CAO resultaat

CAO Resultaat

Beste collega's,

Op 29 juni jl. ontvingen wij de bevestiging dat de werkgevers en werknemersverenigingen finale overeenstemming hebben bereikt over de CAO.

De CAO werd deze keer afgesloten voor de periode van 19 maanden, van 1 januari 2023 tot 1 oktober 2024 en bevat volgende belangrijke elementen:

Salaris

De salarissen worden in deze CAO periode als volgt verhoogd:

- Per 1 maart 2023 een structurele verhoging van 4%.
- Per 1 augustus 2023 een structurele verhoging van 5%.
- Per 1 maart 2024 een structurele verhoging van 3,25%.

Zoals jullie op 18 april 2023 werd meegedeeld hebben wij de salarissen vrijwillig en onverplicht met terugwerkende kracht per 1 maart 2023 al verhoogd met 4%. Ook werd per april een eenmalige uitkering van € 350,-- bruto (bij een voltijds dienstverband) uitbetaald als voorschot op een finaal CAO akkoord. Deze eenmalige uitkering die is uitgekeerd is in het CAO resultaat omgezet naar een structurele loonsverhoging van 5%. Dit betekent dat het voorschot dat in april 2023 uitgekeerd is, een voorschot is geworden op de 5% loonsverhoging die ingaat per 1 augustus 2023.

Voor vele collega's leidt het voorschot (naar rato) van € 350,-- bruto verspreid over meerdere betaalmaanden tot 5% loonsverhoging. Het is administratief ingewikkeld en foutgevoelig wanneer wij per collega dienen uit te rekenen op welke (na)betalingen je recht hebt vanaf 1 augustus 2023 vanwege de loonsverhoging van 5% en daarnaast al een voorschot op deze loonsverhoging is uitbetaald. Tegelijkertijd willen we voorkomen dat collega's in de maand augustus 2023 minder salaris ontvangen dan zij de afgelopen maanden gewend waren.

Daarom kiezen wij ervoor om de lonen van alle collega's met ingang van 1 augustus 2023 met 5% te verhogen en lijkt het ons redelijk om het voorschot van € 350,-- bruto (naar rato) te verrekenen met het salaris van drie maanden, te weten september, oktober en november 2023. Jullie zullen dus op de loonstroken van die maanden een inhouding zien onder looncomponent "3054 – eenmalige uitkering CAO". Op deze wijze menen wij, voor wie het nodig was, met dit voorschot lucht gegeven te hebben in de afgelopen periode waarin de onderhandelingen nog liepen.

CAO en CPI

In de mededeling van 18 april werd hierover reeds het volgende vermeld:

Het merendeel van de collega's binnen What's Cooking? Nederland vallen onder de CAO.

Sommige collega's vallen gedeeltelijk onder de CAO. Deze collega's hebben recht op CPI. Voor dit bijzondere jaar met de diverse maatregelen (o.a. fiscale aanpassingen, calculatiemethoden, et cetera) is het besluit genomen om de CPI dit jaar gelijk te stellen aan de uitkomst uit de CAO onderhandelingen daar dit zorgt voor de meest rechtvaardige oplossing.



Dit betekent dus dat collega's met CPI meegaan in bovenvermelde CAO verhogingen.

Reiskosten

De vergoeding reiskosten woon-werkverkeer zal per 1 juli 2023 verhoogd worden van 19 cent naar 21 cent per kilometer en per 1 januari 2024 naar 22 cent per kilometer.

Pensioen

Ook hier worden verdere verhogingen doorgevoerd.

Het levenslang nabestaandenpensioen wordt, mits ook alle andere sectoren binnen VLEP tot hetzelfde besluit komen, verhoogd naar 30% van het inkomen. De kosten hiervan komen ten laste van de opbouw en niet van de premie. Het tijdelijk nabestaandenpensioen wordt verzekerd tot een bedrag van 50% van de ANW

De bovenvermelde wijzigingen zullen, na deze bevestiging, worden verwerkt in onze salarisadministratie.

Met vriendelijke groet,

Els Verstraete
(on behalf of Leading Edge HR BV)
Manager HR a.i.

Bijlage 2



Internal memo

18/04/2023

To: All staff NL

CC: Excom

From: Rob Lammers

Re: Tijdelijke verhoging

Tijdelijke compensatie inflatie

Beste collega's,

Momenteel wordt er binnen de Vleeswaren CAO onderhandeld over de arbeidsvoorwaarden in onze sector. Die onderhandelingen verlopen in een goede sfeer maar hebben nog **niet** geleid tot een **gezamenlijk akkoord**. Inmiddels is de CAO per 1 maart jl. afgelopen en is er nog geen concrete datum te verwachten voor een akkoord. Wel is duidelijk dat er binnenkort weer **verder gesproken** zal gaan worden. Mocht daar een uitkomst uitkomen zal die te laat zijn voor de salarisverwerking van april.

Tijdelijke maatregel

What's Cooking? begrijpt als geen ander dat we allen de **inflatie** dagelijks **voelen** in onze portemonnee. Dat voelen mensen thuis als ze boodschappen doen, gaan shoppen en de energie rekening betalen. What's Cooking? merkt deze inflatie ook als ze haar boodschappen (grondstoffen, verpakkingsmaterialen, et cetera) doet. Kortom iedereen voelt de veranderende economie en heeft nood aan passende oplossingen. Die blijken echter niet altijd evident te zijn getuige de CAO onderhandeling, maar ook bij klanten is niet alles 1-op-1 door te belasten.

Als What's Cooking? hebben we **Engagement** hoog in het vaandel staan. Daarom hebben we **besloten, vooruitlopend op een akkoord in de CAO**, alvast een **eerste stap** te maken ten aanzien van de loonsverhoging. We nemen onze eigen verantwoordelijkheid en zullen per **1 maart 2023** de loonschalen tijdelijk, vrijwillig en onverplicht voor mensen in dienst bij What's Cooking? Nederland met **4% verhogen** totdat er een nieuwe cao is gesloten. Eveneens doen we een eenmalige uitkering **van € 350,- bruto op basis van een fulltime dienstverband**. Deze tijdelijke salarisverhoging en eenmalige bonus zal ook gelden voor onze uitzendkrachten (> aanloopstap).

Deze vrijwillige loonsverhoging komt te vervallen zodra er een nieuwe CAO voor de vleeswarenindustrie is gesloten met de vakbonden. De vrijwillige loonsverhoging wordt dan vervangen door de in de nieuwe cao af te spreken loonaanpassing. De loonaanpassing voortvloeiend uit de nieuwe cao zal door ons worden verrekend met de door ons vrijwillig per 1 maart 2023 doorgevoerde tijdelijke loonsverhoging. Voor de volledigheid wijzen wij erop dat wij ons het recht voorbehouden om de vrijwillige loonsverhoging eenzijdig in te trekken zodra er overeenstemming is bereikt met de vakbonden over een nieuwe cao. We zullen jullie hierover uiteraard tijdig informeren.

CAO en CPI

Het merendeel van de collega's binnen What's Cooking? Nederland vallen onder de CAO. Sommige collega's vallen gedeeltelijk onder de CAO. Deze collega's hebben recht op CPI. Voor dit bijzondere jaar met de diverse maatregelen (o.a. fiscale aanpassingen, calculatiemethoden, et cetera) is het besluit genomen om de CPI dit jaar gelijk te stellen aan de uitkomst uit de CAO onderhandelingen daar dit zorgt voor de meest rechtvaardige oplossing.

Tot slot

Concreet betekent dit dat met de **salarisbetaling van april de lonen van alle collega's met 4% omhoog gaan** (met terugwerkende kracht per 1 maart 2023) en dat iedereen **eenmalig € 350,- bruto (naar rato van omvang van het dienstverband) krijgt overgemaakt**. Deze eerste stap zal **na een CAO akkoord worden aangevuld** met de uitkomst van deze onderhandelingen. We hopen hiermee jullie voorlopig op een correcte wijze tegemoet te zijn gekomen in de sterke inflatie die ons allen raakt.