

Advies

Zaaknummer: LPL-183

DE BEDRIJFSCOMMISSIE VOOR DE OVERHEID - KAMER VOOR DE LAGERE PUBLIEKRECHTELIJKE LICHAMEN - ADVISERENDE NAAR AANLEIDING VAN EEN VERZOEK OM BEMIDDELING EN ADVIES, ALS BEDOELD IN ARTIKEL 36 VAN DE WET OP DE ONDERNEMINGSRADEN (HIERNA TE NOEMEN: WOR), INZAKE EEN GEZAMENLIJK VERZOEK VAN:

de ondernemingsraad van Baanbrekers, hierna te noemen: de OR Baanbrekers, als partij enerzijds,

en

de WOR-bestuurder van Baanbrekers, hierna te noemen: de Bestuurder, als partij anderzijds.

I. Verloop procedure en inhoud geschil – op hoofdlijnen

Baanbrekers is een uitvoeringsorganisatie, opgericht door de Gemeenten Heusden, Loon op Zand en Waalwijk voor de uitvoering van de Wsw en de Wwb. Op grond van de Wsw dienen de gemeenten zo regulier als mogelijk werk te verschaffen aan de Wsw geïndiceerde medewerkers. In het kader van de Wwb is het doel een zo hoog mogelijke participatie van inwoners van betreffende gemeenten te realiseren.

Baanbrekers detacheert medewerkers bij WML-Facilitair. WML-Facilitair is een aparte autonome entiteit in de vorm van een Venootschap Onder Firma met een eigen OR conform artikel 2 van de WOR. Ten tijde van het indienen van het verzoekschrift zijn 210 medewerkers van Baanbrekers gedetacheerd bij WML-Facilitair. Een gedeelte van de gedetacheerden is werkzaam bij de groenvoorziening en een gedeelte is werkzaam bij de technische dienst. Als gevolg van de detachering is Baanbrekers formeel werkgever en WML-Facilitair materieel werkgever van betreffende medewerkers.

Tussen Baanbrekers en WML-Facilitair bestaat de afspraak dat personele aangelegenheden en personele mutaties met betrekking tot gedetacheerde medewerkers worden uitgevoerd binnen de kaders zoals deze zijn vastgelegd in onder andere:

- lokale (uitvoerings)regelingen van Baanbrekers, waaronder de lokale werktijdenregeling Baanbrekers;
- raamovereenkomst uitleen Sw-medewerkers;
- detacheringsovereenkomst.

Met ingang van 1 februari 2013 is WML-Facilitair met instemming van haar OR een eigen werktijdenregeling WML-facilitair overeengekomen. Voorgaande conform artikel 27, lid 1, sub b van de WOR.

Deze regeling houdt, kort gezegd, in dat vanaf 1 februari 2013 de gezamenlijke ochtend- en middagpauze van 2 x 15 minuten (30 minuten totaal) niet meer wordt doorbetaald. Tot die tijd betroffen dit doorbetaalde pauzes. De gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers moeten daardoor per dag 30 minuten langer werken; de arbeidstijden zijn verschoven.

Een vergelijking in arbeidstijden tussen de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair en de medewerkers van Baanbrekers ziet er als volgt uit:

WML-Facilitair:

- Er is 2 x 15 minuten een onbetaalde ochtend- en middagpauze (30 minuten totaal);
- De werktijden zijn gelegen tussen 8.00 uur en 16.30 uur. Er wordt een half uur langer per dag gewerkt vanwege de onbetaalde ochtend- en middagpauze;
- Er is 2 x 9 minuten betaalde vertredende pauze (18 minuten totaal). Een vertredende pauze is een pauze waarin medewerkers naar het toilet kunnen gaan, een slok water kunnen nemen etcetera;

- Er geldt een onbetaalde lunchpauze van 30 minuten.

Baanbrekers:

- Er is 2 x 12,5 minuten een betaalde ochtend- en middag werkonderbreking (25 minuten totaal) voor de productiemedewerkers;
- De werktijden van productiemedewerkers zijn gelegen tussen 8.00 uur en 16.30 uur;
- De onbetaalde lunchpauze bedraagt 30 minuten (huidige praktijk);
- Naast genoemde onderbrekingen is het mogelijk om de toilet te bezoeken, wat water te drinken etc. Dit soort activiteiten dient zo kort mogelijk te worden gehouden.

In de werktijdenregeling van Baanbrekers onder punt 4, alsmede in bepaling 4.6 van de cao Wsw, zoals die van toepassing is op de (gedetacheerde) medewerkers van Baanbrekers, is opgenomen dat gedetacheerde medewerkers de werktijden, evenals de roosters voor de ADV inplanning, volgen van de organisatie bij wie deze medewerkers worden gedetacheerd. In deze is dat WML-Facilitair.

Het verschil tussen betaalde rustpauzes van Baanbrekers en WML-Facilitair bedraagt 7 minuten (2 x 9 minuten tegen 2 x 12,5 minuten).

Ter compensatie van het vervallen van de doorbetaalde pauzes van 2 x 15 minuten ontvangen de medewerkers van Baanbrekers die zijn gedetacheerd bij WML-Facilitair extra verlofuren. Voor het jaar 2013 zijn dit 30,5 uren (de regeling geldt vanaf 1 februari 2013) en voor 2014 bedraagt het aantal extra uren 41,5.

De Bestuurder en de OR Baanbrekers verschillen van mening over het volgende:

De OR Baanbrekers is het niet eens met de werktijdenregeling van WML-Facilitair zoals die geldt voor de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair. Een compensatieregeling kan het probleem oplossen, echter, er is nog steeds een meningsverschil aangaande het aantal minuten onbetaalde pauze en dus hoeveel moet worden gecompenseerd.

Partijen hebben de heer mr. L. Sprengers ingeschakeld voor een bindend advies. De heer Sprengers heeft in een advies van 14 oktober 2013 het volgende geconcludeerd.

Binnen Baanbrekers is de afspraak dat het aan de inlener is om de werktijden (aanvangstijd, eindtijd en pauzetijd) te bepalen. Ook is binnen Baanbrekers de afspraak gemaakt dat er geen verschil mag zijn in het aantal uren betaald werk voor medewerkers bij Baanbrekers zelf en degene die op jaarbasis zijn uitgeleend. Bij Baanbrekers is een betaalde pauze van 2 x 12,5 minuten de norm voor productiemedewerkers en dit is bij WML-Facilitair 2 x 9 minuten. Derhalve bestaat een verschil van 7 minuten, hetgeen moet worden gecompenseerd. De Bestuurder heeft deze compensatie ook voorgesteld. De compensatieregeling is zelfs ruimer, in die zin dat er meer verlof wordt toegekend dan de 7 minuten per dag.

De OR Baanbrekers heeft naar aanleiding van het advies per e-mail van 29 oktober 2013 een vervolgvraag gesteld. De vraag luidt: kan de vertredende betaalde werkonderbreking zoals gehanteerd bij WML-Facilitair worden gelijk gesteld met de betaalde werkonderbreking bij Baanbrekers? In de praktijk betekent het vertreden bij WML-Facilitair dat medewerkers gedurende meerdere momenten (van in totaal 9 minuten in de ochtend en 9 minuten in de middag) korte onderbrekingen hebben voor noodzakelijke verzorging etc. Het betreft een optelsom. Bij Baanbrekers geldt volgens de OR Baanbrekers dat naast de 2 x 12,5 minuten ongeveer 32 minuten aan extra vertredingsmomenten plaatsvindt. De OR Baanbrekers wenst dat de medewerkers gedetacheerd bij WML-Facilitair dezelfde rechten hebben. Ook heeft de OR Baanbrekers het gevoel dat het instemmingsrecht wordt omzeild, door de vertredingsmomenten zomaar aan elkaar gelijk te stellen.

De heer Sprengers heeft daarop per e-mail van 1 november 2013 aangegeven dat WML-Facilitair een andere vorm van betaalde werkonderbreking kent dan Baanbrekers. Dit verschil in vorm hoeft niet uit te maken als het uitgangspunt dat op jaarbasis hetzelfde aantal uren wordt gewerkt, blijft gehandhaafd. Indien de medewerkers

bij Baanbrekers naast de onbetaalde pauze van 2 x 12,5 minuten extra vertredingsmomenten hebben, dan zou het gemiddelde aantal minuten per dag dat dit gebeurt moeten worden meegenomen in de vergelijking. Thans is dat nog niet het geval.

De Bestuurder stelt bij brief van 7 november 2014 dat het praktisch onmogelijk is een dergelijke vergelijking te maken. De Bestuurder sluit aan bij de opmerking van de heer Sprengers dat een verschil in vorm van betaalde werkonderbreking geen verschil hoeft te maken in het aantal betaalde uren die moeten worden gewerkt. De Bestuurder merkt op dat de voorgestelde compensatie-uren meer bedragen dan daadwerkelijk wordt ingeleverd door gedetacheerden. Evenwel zal het aantal compensatie-uren voor 2013 en 2014, zoals eerder voorgesteld, blijven gehandhaafd.

II. Behandeling van het geschil

Bij brief van 27 mei 2014 (met 17 bijlagen) heeft de Bestuurder samen met de OR Baanbrekers het geschil ter bemiddeling en/of advisering als bedoeld in artikel 36, lid 3 van de WOR voorgelegd aan de Bedrijfscommissie voor de Markt II. Nu de Bedrijfscommissie voor de Overheid bevoegd is in deze, is het verzoek bij brief van 2 juni 2014 naar de Bedrijfscommissie voor de Overheid gezonden.

Het geschil is door de Bedrijfscommissie ter behandeling doorverwezen naar de Bedrijfscommissiekamer voor de Lagere Publiekrechtelijke Lichamen (hierna te noemen: Kamer LPL).

Hoorzitting

De Kamer LPL heeft partijen in de gelegenheid gesteld om op een hoorzitting op 10 juli 2014 hun standpunten nader mondeling toe te lichten. Hiervan hebben beide partijen gebruik gemaakt.

Van de zijde van de Kamer LPL zijn ter zitting aanwezig geweest: mevrouw N. Rixsen (voorzitter), de heer J. de Vlieger (lid), mevrouw I. Clerkx (plaatsvervangend lid), mevrouw E.J.F.M. van Hoof (plaatsvervangend lid), mevrouw C.E.J.Y. van Agt (secretaris) en mevrouw M.C.E. Audenaerde (plaatsvervangend secretaris).

Van de zijde van Bestuurder zijn aanwezig geweest: Mevrouw A.E.W. van Limpt (Bestuurder) en mevrouw C. Kleijssen (juridisch adviseur).

Van de zijde van de OR Baanbrekers zijn aanwezig geweest: mevrouw P.H.M. Snoeren-Leijtens (voorzitter OR), de heer W. van Son (OR-lid) en de heer J. Jongejan (adviseur).

III. Omvang van het geschil

De Bestuurder en de OR Baanbrekers leggen gezamenlijk de volgende vragen ter beoordeling voor.

1. Is de Bestuurder gehouden extra aanvullende compensatie-uren te verschaffen aan de medewerkers die zijn gedetacheerd bij WML-Facilitair? De voorgestelde compensatie is volgens de OR Baanbrekers niet voldoende nu de medewerkers van Baanbrekers meerdere momenten tot vertreding hebben dan de medewerkers van Baanbrekers die gedetacheerd zijn bij WML-Facilitair. De betaalde arbeidstijd is derhalve ongelijk.
2. Moet het besluit van WML-Facilitair om de arbeidstijd te verruimen/ de betaalde pauze te schrappen ter instemming aan de OR Baanbrekers worden voorgelegd?
3. Moeten "noodzakelijke" pauzes altijd worden doorbetaald?

IV. Standpunt van de OR Baanbrekers

De OR Baanbrekers geeft aan dat het geschil al lange tijd speelt, namelijk vanaf januari 2013. Daarbij merkt de OR Baanbrekers op dat het begrip pauze eerder niet ter discussie heeft gestaan; pauzes en vertredingsmomenten stonden los van elkaar. Bij Baanbrekers bestaat het vertreden uit een optelsom van een los aantal momenten. Volgens het gevoel van de OR Baanbrekers bedraagt dit soort momenten een half uur per dag. Kort gezegd is er, naast de reguliere pauze, sprake van 2 x 12,5 minuten vertreding plus ongeveer 32 minuten aan losse vertredingsmomenten. De OR Baanbrekers is van mening dat de vertredingsmomenten van de medewerkers van Baanbrekers en de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair, aan elkaar gelijk moeten worden gesteld.

Voorts is de OR Baanbrekers van mening dat hij instemmingsrecht heeft ten aanzien van de door de OR Baanbrekers gestelde gelijkstelling van de 2 x 9 minuten vertredende pauze bij WML-Facilitair en de 2 x 12,5 minuten +32 minuten vertredende betaalde pauze bij WML-Facilitair.

Daarbij merkt de OR Baanbrekers op dat pauzes, die door de aard van de werkzaamheden noodzakelijk zijn, altijd doorbetaald dienen te worden op grond van artikel 44 van de Arbowet.

V. Standpunt van de Bestuurder

De Bestuurder is van mening dat de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair zijn gehouden aan de werktijden en de roosters van inlener (WML-Facilitair). Voorgaande is opgenomen in de werktijdenregeling van Baanbrekers en in de cao Wsw. Derhalve is er geen sprake van dat de Bestuurder het instemmingsrecht op enige wijze heeft willen omzeilen. De Bestuurder gaat ervan uit de werktijden gehanteerd door WML-Facilitair conform de WOR ter instemming aan de OR (van WML-Facilitair) zijn voorgelegd.

De Bestuurder erkent dat er een verschil is in het aantal vertredende minuten pauze per dag tussen de medewerkers bij Baanbrekers en de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair. Daarbij heeft de vorm van de vertredende pauze bij WML-Facilitair een ander karakter dan bij Baanbrekers. Echter, vanuit het uitgangspunt dat op jaarbasis een gelijk aantal uren betaald werk moet worden verricht, maakt een verschil in werkonderbreking niet uit. Het verschil in vertredende pauze bedraagt 7 minuten in het nadeel van de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair. Nu de Bestuurder het uitgangspunt hanteert dat een gelijke aantal uren betaald werk moet worden verricht door medewerkers van Baanbrekers en door de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair, heeft hij voor de medewerkers gedetacheerd bij WML-Facilitair een compensatie regeling voorgesteld:

- 25,8 uur extra verlof op jaarbasis voor medewerkers werkzaam in de groenvoorziening;
- 24,9 uren extra verlof op jaarbasis voor medewerkers werkzaam bij de technische dienst.

Nu de inlener ook een deel compenseert (41,5 uren), worden de medewerkers van Baanbrekers die zijn gedetacheerd bij WML-Facilitair in de groenvoorziening en de technische dienst feitelijk overgecompenseerd. Volgens de Bestuurder is meer compensatie dus niet nodig.

VI. Samenvatting van ter zitting op 10 juli 2014 verkregen inlichtingen

Partijen zijn in de gelegenheid gesteld om hun standpunten mondeling toe te lichten, van welke mogelijkheid beiden gebruik hebben gemaakt.

De Bestuurder geeft aan dat Baanbrekers thans ongeveer 170 medewerkers detacheert bij WML-Facilitair (inlener). Betreffende medewerkers houden zich vooral bezig met groenvoorziening en schoonmaakwerk. Ondertussen zijn er ook (steeds meer) medewerkers die in de reguliere dienst werken bij WML-Facilitair.

De directeur van WML-Facilitair heeft eind 2012 aangegeven dat hij de werktijden van WML-Facilitair gaat aanpassen wegens harde concurrentie en vanwege het feit dat het gemeentelijk werk terug loopt. Hij heeft de OR van WML-Facilitair instemming gevraagd de werkdag op te rekken door de doorbetaalde pauze af te schaffen. In de OR WML-Facilitair zitten medewerkers die in dienst zijn bij WML-Facilitair én gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers.

De Bestuurder heeft aangegeven dat de inlener de werktijdenregeling van zijn eigen personeel bepaalt. Medewerkers die Baanbrekers gedetacheerd heeft bij WML-Facilitair moeten daarin meegaan mits de cao WSW én de werktijdenregeling van Baanbrekers wordt gevolgd. Baanbrekers heeft namelijk een eigen werktijdenregeling. WML-Facilitair heeft hieraan voldaan.

Bij Baanbrekers kent de productieafdeling een werktijdonderbreking van 2 x 12,5 minuut per dag. In deze pauze kunnen medewerkers een kop koffie drinken, een sigaretje roken e.d. Die mogelijkheid kent WML-Facilitair ook, in de vorm van de vertredende pauze. Deze pauze is tot maximaal 9 minuten per dagdeel en bestaat uit losse momenten. Het verschil bedraagt 7 minuten per dag. Om dit gelijk te trekken heeft Baanbrekers bepaald dat zij dit zal compenseren voor het jaar 2013 en 2014. Het gaat om 41,5 uur per jaar. Voor 2013 is dit 30,5 uur omdat de regeling later is ingegaan. Baanbrekers hanteert het uitgangspunt "gelijke monniken gelijke kappen": medewerkers van Baanbrekers en de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair moeten evenveel arbeidsuren maken per dag.

De OR Baanbrekers kan zich niet vinden in de voorgestelde compensatie omdat hij van mening is dat de medewerkers van Baanbrekers naast de 12,5 minuten vertredende pauze per dagdeel, ongeveer een half uur per dag aan vertredende (doorbetaalde) pauze genieten. De 2 x 9 minuten vertredende pauze per dagdeel bij WML-Facilitair staat niet als zodanig op papier en is volgens de OR Baanbrekers een truc van WML-Facilitair. De 9 minuten worden ook niet aan één stuk genoten. De OR Baanbrekers is wantrouwend ten opzichte van WML-facilitair. Hij heeft het gevoel dat WML-Facilitair het instemmingsrecht over de werktijdenregeling heeft geprobeerd te omzeilen. De OR Baanbrekers ervaart sterk een rechtsongelijkheid. De OR WML-Facilitair heeft ingestemd maar hij vormt geen goede afspiegeling van het aantal gedetacheerde en niet gedetacheerde medewerkers. Derhalve kan geen eerlijke afweging plaatsvinden volgens de OR Baanbrekers. De OR Baanbrekers heeft contact gehad met een OR lid dat bij WML-Facilitair in dienst is. Dit OR-lid heeft ook zitting in de OR Baanbrekers. Betreffend OR-lid stelt dat zijn stemrecht geheel is ondergesneeuwd want de meerderheid heeft besloten.

De Bestuurder geeft aan dat ook zij was overvallen door de actie van WML-Facilitair over de aanpassing van de werktijden. Zij erkent dat een en ander niet chique is gegaan. Echter, zij is meteen gaan onderzoeken hoe om te gaan met de nieuwe werktijdenregeling van WML-Facilitair. Toen de verklaring van WML-Facilitair kwam dat er 2 x 9 minuten aan vertredende pauze beschikbaar was, heeft ze, in vergelijking met de 12,5 minuten vertredende pauze bij Baanbrekers, voorgesteld de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair, 7 minuten per dag te compenseren. Dit bovenop de 41,5 uur, respectievelijk 30,5 uur die WML-Facilitair reeds had toegezegd. De Bestuurder stelt dat als zij méér gaat compenseren, dit niet eerlijk is voor de medewerkers bij Baanbrekers. De betreffende medewerkers werken dan weer meer in vergelijking met de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair.

De OR Baanbrekers verwijst nog naar afspraken die vanaf 1997 zijn gemaakt. Slechts indien daarvoor bedrijfseconomische gronden zouden zijn, zou van deze regeling kunnen worden afgeweken. Daarbij stelt de OR Baanbrekers dat de pauze sowieso zou moeten worden doorbetaald bij fysiek zware arbeid. Thans is er volgens de OR Baanbrekers een verschil van 85 uur tussen de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair en de productiemedewerkers van Baanbrekers.

De Bestuurder stelt dat de cao Wsw in acht wordt genomen en dat zij de compensatieregeling zoals die voorligt ruim voldoende vindt. Indien zij meer zou compenseren dan zou zij medewerkers van Baanbrekers benadelen. De OR Baanbrekers ziet dit niet zo en wil duidelijkheid middels een bindend advies van de Bedrijfscommissie.

De Bestuurder zal zich ook neerleggen bij een bindend advies. Zij wil ook door met de onderhandelingen voor 2015 en verder. Deze onderhandelingen liggen stil totdat er duidelijkheid is over 2013 en 2014.

VII. Relevante artikelen uit de WOR

Artikel 27, lid 1, onderdeel b van de WOR.

VII. Overwegingen

Met betrekking tot het door partijen naar voren gebrachte en het ter hoorzitting op 10 juli 2014 besprokene, overweegt de Kamer LPL het volgende.

Proceduureel

Bij aanvang van de hoorzitting is aangegeven dat de primaire taak van de Kamer LPL is om een bemiddelende rol tussen partijen te vervullen en indien dit mogelijk is partijen een minnelijke oplossing van het ontstane geschil te doen bereiken. Indien dat niet haalbaar blijkt te zijn, zal de Kamer LPL een advies over het geschil aan partijen uitbrengen.

Partijen zijn akkoord gegaan met verlenging van de 2-maanden-termijn waarbinnen de Kamer LPL advies behoort uit te brengen. Voorts zijn zij overeengekomen het advies van de Kamer LPL als bindend te aanvaarden.

Inhoudelijk

In het geschil tussen OR Baanbrekers en de Bestuurder staan drie geschilpunten centraal:

1. Worden de medewerkers van Baanbrekers die worden gedetacheerd bij WML-Facilitair voldoende gecompenseerd voor het feit dat zij minder vertredende pauze kunnen genieten dan de medewerkers van Baanbrekers?
2. Moet het besluit van WML-Facilitair om de arbeidstijd te verruimen/ de betaalde pauze te schrappen ter instemming aan de OR Baanbrekers worden voorgelegd?
3. Moeten "noodzakelijke" pauzes altijd worden doorbetaald?

Ad 1.

Alvorens deze vraag te beantwoorden is het volgende van belang.

Tussen Baanbrekers en WML-Facilitair zijn de volgende regelingen van toepassing:

1. lokale (uitvoerings)regelingen van Baanbrekers, waaronder de lokale werktijdenregeling Baanbrekers;
2. raamovereenkomst Sw-medewerkers;
3. detacheringsovereenkomst.

In de lokale uitvoeringsregeling zijn de werktijden van Baanbrekers opgenomen.

In de raamovereenkomst Sw-medewerkers is in artikel 13 (werktijden), onder andere, opgenomen dat de dagelijkse werktijden van de gedetacheerde door de inlener (in casu WML-Facilitair) in overleg met de uitlener (Baanbrekers) worden vastgesteld en gewijzigd, met inachtneming van de daarvoor geldende wettelijke voorschriften. Als uitgangspunt geldt dat de werktijden van de inlener worden aangehouden.

In artikel 4.6 van de cao Wsw is bepaald dat bij plaatsing van de medewerker in een andere organisatie, de Bestuurder kan bepalen dat de in die organisatie voor vergelijkbare arbeid gebruikelijke werktijd geldt.

Tot slot is in de gesloten detacheringsovereenkomsten opgenomen dat de bestaande lokale regelingen van toepassing blijven.

Op grond van bovenstaande zijn de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers, werkzaam bij WML-Facilitair, gehouden aan de werktijden van WML-Facilitair.

De Bestuurder heeft aangegeven dat er geen verschil mag zijn tussen de medewerkers ten aanzien van het aantal uur dat wordt uitbetaald. Het feit dat de Bestuurder het verschil in vertredende pauze wil compenseren, lost de ongelijkheid in het aantal te werken uren op. Daarover verschillen partijen niet van mening. Het probleem zit in de interpretatie van het aantal minuten vertredende pauzes van de medewerkers van Baanbrekers en de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair. De OR Baanbrekers stelt dat de medewerkers van Baanbrekers naast de vastgestelde vertredende pauze, ook andere vertredingsmomenten hebben voor toiletbezoek etcetera. De gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair hebben buiten de 2 x 9 minuten geen extra vertredingsmomenten. De 2 x 9 minuten is een optelsom van losse momenten, terwijl de 2 x 12,5 minuten bij Baanbrekers wel in het geheel wordt opgenomen.

De Kamer LPL hanteert als uitgangspunt dat de medewerkers van Baanbrekers en de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair hetzelfde aantal uren betaald werk moeten verrichten. Ook de Bestuurder is van mening dat er geen verschil mag zijn in het aantal betaalde uren tussen de verschillende medewerkers. Het is voorstelbaar dat op grond van de aangevoerde gegevens dat de medewerkers van Baanbrekers, per dag feitelijk meer vertredingsminuten genieten dan de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair. De Kamer LPL heeft ter zitting getracht partijen met elkaar in gesprek te laten gaan om te bepalen om hoeveel minuten per dag het daadwerkelijk (gemiddeld) gaat. Partijen zijn daar niet uitgekomen. De OR Baanbrekers kan niet bewijzen hoeveel minuten de medewerkers van Baanbrekers daadwerkelijk aan vertreding gebruiken. Zij stellen dat het om 85 uur per jaar gaat.

Ad 2.

Een ondernemer moet instemming vragen aan de OR indien hij de werktijden in de organisatie wijzigt. Dit is in casu het geval: de werktijden bij WML-Facilitair zijn verruimd: eerder doorbetaalde pauzes, worden niet meer doorbetaald. De medewerkers moeten dus langer doorwerken om hetzelfde aantal betaalde uren te werken als voor de wijziging. De OR Baanbrekers voelt zich buitenspel gezet omdat hij van mening is dat hem instemming had moeten worden gevraagd. Naar de mening van de Kamer LPL is dat niet juist. De Bestuurder van WML-Facilitair, de organisatie waar de wijziging plaatsvindt, heeft zijn OR instemming gevraagd en dat is voldoende. Het secretariaat meent derhalve dat voldaan is aan de eisen van de WOR. Evenwel kan zij zich voorstellen dat de OR Baanbrekers ook de belangen van de gedetacheerde medewerkers bij WML-Facilitair, wil behartigen. Echter, wettelijk gezien is dit ook gebeurd omdat de OR van WML-Facilitair ook bestaat uit gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers.

Ad 3.

Ten aanzien van het doorbetalen van 'noodzakelijke' pauzes stelt de Kamer LPL dat er in de Arbo-wet, Arbeidstijdenwet of Arbeidstijden besluit geen (wettelijke) bepalingen staan die de werkgever verplichten om pauzes door te betalen. Er bestaat weliswaar de mogelijkheid om bij collectieve regeling afspraken te maken over doorbetaling van pauzes, maar dat is in casu niet aan de orde.

VIII. Advies

Ad 1.

Het is feitelijk heel lastig om het aantal minuten verschil in vertredende pauze tussen de medewerkers van Baanbrekers en de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair vast te stellen. Derhalve

heeft de Kamer LPL een compromis gezocht. WML-Facilitair heeft voorgesteld 41,5 uur te compenseren. De OR Baanbrekers stelt dat er 85 uur compensatie nodig is. Het verschil hiertussen bedraagt ongeveer 44 uur. In het kader van het compromis adviseert de Kamer LPL verschil te delen, te weten 22 uur. Indien de 41,5 uur compensatie die reeds was geboden hierbij wordt opgeteld dan adviseert de Kamer LPL de Bestuurder van Baanbrekers de gedetacheerde medewerkers van Baanbrekers bij WML-Facilitair in totaal 63,5 uur te compenseren. Voor 2013 zal een de berekening naar rato gelden. Dit aantal uur wordt door de Kamer LPL alleszins redelijk bevonden. De Kamer LPL ziet dit overigens als tijdelijke oplossing voor de periode 2013 en 2014. Op deze wijze kunnen partijen de onderhandelingen voor 2015 met een schone lei starten.

Ad 2.

De werktijdenregeling van WML-Facilitair valt niet onder het instemmingsrecht van de OR Baanbrekers. De Kamer LPL adviseert derhalve dat geen instemming hoeft te worden gevraagd.

Ad 3.

Tot slot is er geen wet die bepaalt dat een pauze bij fysiek zware arbeid moet worden doorbetaald. Het advies van de Kamer LPL luidt dat noch Baanbrekers noch WML-Facilitair daartoe is verplicht.

Den Haag, 27 augustus 2014

De Bedrijfscommissie, Kamer voor de Lagere Publiekrechtelijke Lichamen,
namens deze,

Voorzitter,

plaatsvervangend ambtelijk secretaris



mevrouw drs. N. Riksen-Borsje



Mevrouw M.C.E. Audenaerde