

vonnis

RECHTBANK LIMBURG

Burgerlijk recht

Zittingsplaats Roermond

Zaaknummer: 3237135 \ CV EXPL 14-7780

Vonnis van de kantonrechter van 3 juni 2015

in de zaak van:

de stichting Stichting Naleving CAO voor Uitzendkrachten,
gevestigd te Barendrecht,
eisende partij,
gemachtigde mr. E.A. Mulders-de Vries,

tegen:

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Deta-Link Nederland B.V.,
gevestigd te Geleen,
gedaagde partij,
gemachtigde mr. J.H. Sligchers.

Partijen worden hierna SNCU en Deta-Link genoemd.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding
- de conclusie van antwoord
- de conclusie van repliek
- de conclusie van dupliek.

1.2. Ten slotte is de zaak op vonnis gesteld, waarvan de uitspraak nader is bepaald op heden.

2. De feiten

2.1. SNCU voert sinds 2005 controles uit op de naleving van de CAO voor Uitzendkrachten en de CAO Sociaal Fonds voor de Uitzendbranche.

4. De beoordeling

4.1. SNCU vordert naleving van beide cao's, nabetaling van ten onrechte niet uitgekeerd salaris, schadevergoeding, incassokosten en rente. Zij stelt daartoe dat na een ingesteld onderzoek (van CROP) is gebleken dat Deta-Link in de periodes van algemeen

verbindend verklaring van de beide cao's niet is nagekomen.

4.2. Deta-Link stelt dat op haar werkzaamheden de beide cao's niet van toepassing zijn, omdat haar werkzaamheden vallen onder de werkingssfeer van de cao Metaal en Techniek. Zij beroept zich daar bij op art. 2.3 en art. 2.4 van de cao voor Uitzendkrachten:

“3. De CAO is niet van toepassing op de uitzendonderneming, die valt onder de werkingssfeeromschrijving van een andere bedrijfstak-CAO, tenzij die uitzendonderneming voldoet aan de in lid 4 genoemde cumulatieve vereisten.

4. De CAO blijft van toepassing, niettegenstaande het bepaalde in lid 3, op de uitzendonderneming die voldoet aan de volgende cumulatieve vereisten:

- a. de bedrijfsactiviteiten van de uitzendonderneming bestaan uitsluitend uit het ter beschikking stellen van arbeidskrachten als bedoeld in artikel 7:690 BW, én
- b. de arbeidskrachten (uitzendkrachten) van die werkgever zijn voor ten minste 25 procent van de loonsom, of althans van het in de desbetreffende CAO gehanteerde relevante kwantitatieve criterium (zoals arbeidsuren), betrokken bij werkzaamheden uitgeoefend in enige andere tak van bedrijf dan in de werkingssfeer van die andere CAO omschreven, én
- c. de werkgever zendt voor ten minste vijftien procent van het totale premieplichtig loon op jaarbasis uit op basis van uitzendovereenkomsten met uitzendbeding als bedoeld in artikel 7:691 lid 2 BW, zoals nader gedefinieerd in Bijlage 1, behorend bij artikel 5.1 van de Regeling van de Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid en de Staatssecretaris van Financiën van 2 december 2005, Directie Sociale Verzekeringen, Nr. SV/F&W/05/96420, ter uitvoering van de Wet financiering sociale verzekeringen (Regeling Wfsv), gepubliceerd in de Staatscourant nummer 242 van 13 december 2005. Met ingang van de inwerkingtreding van dit besluit geldt dat de uitzendonderneming aan dit criterium heeft voldaan indien en voor zover dit door de uitvoeringsinstelling is vastgesteld, én
- d. de uitzendonderneming is geen onderdeel van een concern dat rechtstreeks of door algemeenverbindendverklaring gebonden is aan de desbetreffende andere CAO, én
- e. de uitzendonderneming is geen paritair afgesproken arbeidspool.”

4.3. Deta-Link voert aan dat niet wordt voldaan aan de voorwaarde dat de werkzaamheden van Deta-Link voor tenminste 25 % van de ingezette arbeidsuren niet onder de werkingssfeer van de metaal-cao vallen. Vrijwel alle werkzaamheden van pijpfitters, lassers, monteurs, en grondwerkers vallen onder de werkingssfeer van de metaal-cao. Dit is dan ook haar enige – maar in beginsel voor SNCU fatale – verweer.

4.4. In beginsel rusten op SNCU de stelplicht en bewijslast wat betreft de werkingssfeer van de door haar gestelde cao's.

4.5. Bij repliek heeft SNCU verder gesteld:

- Bij brief van 4 januari 2013, prod. 6 bij dagvaarding, van een gemachtigde van Deta-Link wordt uitsluitend ingegaan op uitleg en toepassing van de Cao (ABU)-bepalingen gelet op het Crop-rapport en wil Deta-Link “niets anders dan correct de cao naleven.” De kantonrechter verstaat dit als tenminste een impliciete erkenning dat de cao ABU van toepassing is.

- Bij brief van 17 mei 2013 schrijft de huidige gemachtigde van Deta-Link aan NSCU: “De directie verklaart bij deze de cao voor Uitzendkrachten voortaan volledig te zullen naleven.” Ook dit impliceert, als het althans geen regelrechte erkenning is, dat de cao ABU van toepassing is.

4.6. Pas in het kader van onderhavige procedure stelt Deta-Link zich op het standpunt dat de cao ABU niet van toepassing is. In beginsel kan Deta-Link echter niet meer terugkomen op haar eerdere erkenning. Deta-Link heeft geen concrete feiten of omstandigheden aangevoerd waaruit kan worden afgeleid dat dit anders zou zijn, zodat zij onvoldoende gemotiveerd heeft betwist dat zij onder de werkingssfeer van de cao's valt. Dat

enkele van de door SNCU genoemde werknemers werkzaamheden verrichten die ook in de functieomschrijving van de metaal-cao (een cao Metaal en Techniek) worden genoemd, is daartoe onvoldoende. Deta-Link laat bovendien na aan te geven onder welke cao van de metaal-cao (dat is: de cao Metaal en Techniek) haar werknemers vallen.

4.7. Voorts heeft NSCU aangevoerd:

- In alle arbeidsovereenkomsten (voor zover daarin door NSCU inzicht is verkregen) wordt de cao voor Uitzendkrachten van toepassing verklaard.

De kantonrechter kan hieruit niet anders afleiden dan dat de cao ABU van toepassing is, nu zonder nadere uitleg (die niet is gegeven) niet blijkt dat deze incorporatie niet geldig is, onjuist is, of niet werkzaam is.

4.8. De inschrijving in het Handelsregister (prod. 2 bij dagvaarding) vermeldt bij Deta-Link "Activiteiten ... Uitzendbureaus ... Arbeidsbemiddeling ... Grondverzet Detacheren en uitzenden ten behoeve van infra- en electriciteitswerken. Het aannemen van grondwerkzaamheden en het verlenen van arbeidsbemiddeling."

Het is de kantonrechter bij gebreke van een nadere uitleg (die niet is gegeven) niet duidelijk waarom deze eigen inschrijving Deta-Link niet zou binden.

4.9. Bij dupliek gaat Deta-Link niet voldoende gemotiveerd in op de hierboven weergegeven door SNCU gestelde feiten. Zij herhaalt slechts haar stelling dat haar werkzaamheden vallen onder de werkingssfeer van de cao Metaal en Techniek. De kantonrechter acht dit een onvoldoende weerspreking van de door SNCU gestelde feiten. Daarom verwerpt de kantonrechter dit verweer.

4.10. Aangezien Deta-Link geen andere verweren heeft gevoerd, liggen alle vorderingen voor toewijzing gereed, met dien verstande dat de onder 5.1. van het dictum toe te wijzen dwangsom zal worden gemaximeerd tot € 50.000,00. Aan het onder 5.2. van het dictum toe te wijzen bedrag zal geen dwangsom worden verbonden, nu een dwangsom niet kan worden opgelegd in geval van veroordeling tot betaling van een geldsom.

De vordering onder 5.3. van het petitum van de dagvaarding zal worden afgewezen, nu de vordering onder 5.4. van het petitum naar de kern genomen hetzelfde is, en de vordering onder 5.3. wel erg ruim/te onbepaald uitgelegd kan worden, hetgeen niet de bedoeling van een dictum is.

De gevorderde rente over de buitengerechtelijke incassokosten zal worden toegewezen vanaf de dag der dagvaarding.

4.11. Deta-Link zal als de in het ongelijk gestelde partij worden veroordeeld in de kosten van deze procedure. De kosten aan de zijde van Deta-Link worden begroot op:

- dagvaarding	€ 77,52
- griffierecht	923,00
- salaris gemachtigde	<u>1.200,00</u> (2 x tarief € 600,00)
totaal	€ 2.200,52

4.12. De kantonrechter zal dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad verklaren.

5. De beslissing

De kantonrechter

5.1. veroordeelt Deta-Link tot naleving van de CAO voor de Uitzendkrachten en de CAO Sociaal Fonds voor de Uitzendbranche indien en voor zover deze algemeen verbindend zijn verklaard, onder meer tot het verplicht corrigeren van de geconstateerde overtreding als genoemd onder punt 17 van de dagvaarding, op straffe van een dwangsom van € 5.000,00 voor iedere dag dat Deta-Link daarmee vanaf twee weken na betekening van dit vonnis in gebreke blijft, tot een maximum van € 50.000,00,

5.2. veroordeelt Deta-Link om tegen behoorlijk bewijs van kwijting aan de betrokken (ex-)werknemers na te betalen een bedrag van € 87.801,47 binnen 4 weken na betekening van dit vonnis,

5.3. veroordeelt Deta-Link om tegen behoorlijk bewijs van kwijting aan SNCU te voldoen de somma van € 34.047,00 als schadevergoeding, te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf 30 mei 2014 tot aan de dag der algehele voldoening,

5.4. veroordeelt Deta-Link om aan SNCU te voldoen de buitengerechtelijke kosten ten bedrage van € 2.412,11, te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf 12 juni 2014 tot aan de dag der algehele voldoening,

5.5. veroordeelt Deta-Link in de proceskosten aan de zijde van eisende partij gevallen en tot op heden begroot op € 2.200,52,

5.6. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad,

5.7. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. O.M. de Lange en in het openbaar uitgesproken.

type: em/OdL

coll: *NJ*

[Handwritten signature]



VOOR GROSSE
De griffier

[Handwritten signature in blue ink]

[Large handwritten signature in black ink]