

Aan de directie van:

 (naam werkgever) (adres) (postcode) (vestigingsplaats)

Datum:

 - - **BETREFT**

Loonvoorwaarde vakantierechten

Geachte heer, mevrouw,

Tijdens mijn vakantie wordt door u niet het juiste loon betaald. Ten onrechte wordt geen rekening gehouden met de gemaakte overuren, ploegentoeslag en toeslagen voor het werken in de nacht en/of voor het werken op zaterdag en/of zondag.

Op grond van *artikel 7:639 lid 1 BW* houdt een werknemer gedurende zijn vakantie recht op loon. Loon is de door de werkgever verschuldigde vergoeding voor de overeengekomen arbeid, aldus de Hoge Raad. Als werknemers toeslagen krijgen die verband houden met specifieke onderdelen van hun werk, dan vormt dit loon in de zin van *artikel 7:610 BW* en daarmee automatisch loon in de zin van *artikel 7:639 BW*. In de uitspraak van het Gerechtshof Leeuwarden 9 oktober 2012, (*JAR 2012/291*), is bevestigd dat overwerk tot het loonbegrip behoort.

Op grond van *artikel 7:645 BW* mag hier niet ten nadele van de werknemer van worden afgeweken.

In de arresten *Williams/British Airways (ECLI:EU:C:2011:588)* en *Lock/British Gas Trading Limited (ECLI:EU:C:2014:351)* heeft het Hof van Justitie (verder te noemen: HvJ) (nogmaals) bevestigd dat een werknemer gedurende zijn vakantie recht houdt op doorbetaling van het loon. Tevens heeft het HvJ geoordeeld dat tijdens vakantie niet alleen het basissalaris van de werknemer dient te worden doorbetaald, maar ook alle componenten die intrinsiek samenhangen met de taken die de werknemer in zijn arbeidsovereenkomst zijn opgedragen en waarvoor hij een financiële vergoeding ontvangt. Het doel van de regeling waar het HvJ zich op baseert, is dat de werknemer in een situatie wordt gebracht waarin de beloning tijdens vakantie vergelijkbaar is met de perioden waarin hij werkt. Op deze manier is het voor de werknemer niet aantrekkelijker om door te werken in plaats van vakantie te genieten. Het HvJ heeft daarbij overwogen dat het aan de nationale rechter is om te beoordelen welke componenten tot het loon gerekend moeten worden.

Een voorbeeld van een beoordeling van een nationale rechter, is de uitspraak die op 3 juni 2015 door de kantonrechter van de Rechtbank Den Haag, locatie Leiden is gedaan (*JAR 2015/175*) en welke is bevestigd door het Gerechtshof Den Haag op 13 september 2016 (*ECLI:NL:GHDHA:2016:2587*).

De kantonrechter bepaalt in deze uitspraak dat onregelmatigheidstoeslag ook tijdens vakantieperioden dient te worden betaald. Daarbij is de voorwaarde opgenomen dat deze toeslagen structureel worden uitgekeerd en er gesproken kan worden van een intrinsieke samenhang met de uitvoering van de taken. De toeslagen behoren dan tot het loon, dat gedurende het opnemen van vakantie uitbetaald moet worden.

Ik ben van oordeel dat in mijn geval de:

- | | |
|--|--|
| <input type="checkbox"/> overwerktoeslag | <input type="checkbox"/> ploegentoeslag |
| <input type="checkbox"/> toeslag voor werken op zaterdag | <input type="checkbox"/> toeslag voor werken op zondag |
| <input type="checkbox"/> toeslag eendaagse nachtritten/toeslagenmatrix | |
| <input type="checkbox"/> vuilwerktoeslag | <input type="checkbox"/> koudetoeslag |

(aankruisen wat in jouw geval van toepassing is. Let op, het gaat hierbij om structureel werk)

valt onder het loonbegrip van *artikel 7:639 BW* jo *7:610 BW* en dat deze toeslagen intrinsiek samenhangen met mijn werkzaamheden als chauffeur in het beroepsgoederenvervoer.

De praktijk is dat een chauffeur overwerkt. Mede als gevolg van de aard van de werkzaamheden is het maken van overuren – op een uitzondering na – onvermijdelijk. In de regel is het voor een chauffeur (praktisch)

onmogelijk om het verrichten van overwerk te weigeren. Overwerk wordt immers verondersteld onderdeel uit te maken van de functie.

Doordat het verrichten van overwerk regelmaat is, is voor de beloning van de chauffeur rekening gehouden met de beloning van overwerk. Het mag algemeen bekend worden verondersteld dat het basissalaris van een chauffeur relatief laag is in vergelijking met vergelijkbare beroepen. De combinatie van het basissalaris en de overwerkvergoeding leidt evenwel tot een vergelijkbaar inkomen. De som van de emolumenten wordt doorgaans als uitgangspunt beschouwd voor het aangaan van financiële verplichtingen (denk aan het afsluiten van een hypotheek). De vaste lasten van de gemiddelde chauffeur kunnen hiermee worden geacht te zijn gebaseerd op het basissalaris vermeerderd met een zeker aantal overuren per week.

Het staat vast dat ieder overuur voor vergoeding in aanmerking komt en daarmee valt het onder het loonbegrip van *artikel 7: 610 BW* conform de ruime uitleg van de Hoge Raad. Dit geldt ook voor de genoemde toeslagen.

Ook voldoen het overwerk en de genoemde toeslagen aan de criteria van het HvJ. Het zijn componenten die intrinsiek samenhangen met de taken die de chauffeur in zijn arbeidsovereenkomst zijn opgedragen en waarvoor hij een financiële vergoeding ontvangt.

Het inkomen tijdens vakantie is momenteel niet vergelijkbaar met het inkomen dat wordt verdiend wanneer geen vakantie wordt genoten.

De hoogte van de vergoeding moet worden berekend over een representatieve periode. Ik zoek hierbij, net als CNV Vakmensen, aansluiting bij *artikel 16* van de cao Beroepsgoederenvervoer.

In *artikel 16* is de regeling loon bij arbeidsongeschiktheid opgenomen. Doel van de regeling is om de werknemer tijdens ziekte het loon te laten ontvangen dat hij ook zou ontvangen wanneer hij niet ziek zou zijn. Het ligt voor de hand dezelfde regeling te hanteren in geval van vakantie.

Voor de berekening van de loonwaarde van een vakantiedag wordt een referentieperiode van 52 weken als redelijk en representatief beschouwd. Bij een referentieperiode van 52 weken wordt immers volledig rekening gehouden met (structurele) fluctuaties in het werkaanbod.

In afwijking van *artikel 16* zijn voor de berekening van het gemiddelde loon dat is ontvangen aan overwerk en toeslaggevend uren enkel de structurele componenten relevant. Dit betekent dat incidentele vergoedingen voor bijvoorbeeld het werken op zaterdag en/of zondag buiten beschouwing gelaten kunnen worden.

Ik maak aanspraak op achterstallig salaris voor de periode 2013 tot heden. Met deze brief stuit ik de verjaringstermijn.

Hiermee verzoek ik dan wel sommeer ik u om aan mij het achterstallige salaris zoals hierboven genoemd te betalen. Ook maak ik aanspraak op de wettelijke verhoging wegens het niet tijdig betalen van het juiste bedrag aan loon over de vakantierechten en de wettelijke rente.

Ik zie uw reactie uiterlijk binnen 10 werkdagen met belangstelling tegemoet.

Met vriendelijke groet,

Handtekening:

(je eigen naam)

(je adres)

(postcode)

(woonplaats)

(e-mailadres)