

DAGVAARDING
IN KORT GEDING BIJ DE RECHTBANK
collectieve vordering ex art. 3:305a BW

Vandaag,
heb ik,

tweeduizend eenentwintig

op verzoek van:

1. de vereniging met volledige rechtsbevoegdheid **FEDERATIE NEDERLANDSE VAKBEWEGING (“FNV”)**, gevestigd en kantoorhoudende te Utrecht voor wie in deze zaak als advocaat optreden, met het recht van plaatsvervangende, mr. E.E.P. Gosling-Verheijen en mr. A.M. Dielemans-Buiteman, die kantoor houden bij FNV advocaten te Utrecht aan de Hertogswetering 159 (correspondentie richten aan: postbus 9126, 3506 GC Utrecht), op welk kantoor woonplaats is gekozen,

en

2. de vereniging met volledige rechtsbevoegdheid **VAKVERENIGING VOOR MACHINISTEN EN CONDUCTEURS (“VVMC”)**, gevestigd en kantoorhoudende te Tilburg aan het Stadhuisplein 344a, voor wie in deze zaak als gemachtigde optreedt, met het recht van plaatsvervangende, mr. M. van Rooij, die kantoor houdt te Boxtel aan het adres Stationsplein 7 (correspondentie richten aan Postbus 92, 5280 AB Boxtel), op welk kantoor woonplaats is gekozen;

GEDAGVAARD

de naamloze vennootschap **N.V. NEDERLANDSE SPOORWEGEN (“NS”)**, gevestigd en kantoorhoudende te (3511 ER) Utrecht aan de Laan van Puntenburg 100, aan welk adres deze dagvaarding, tezamen met de daarbij gevoegde producties, is uitgebracht en waarbij deze is overhandigd aan:

OM

op donderdag 18 november tweeduizend eenentwintig om 15.15 uur in de middag in persoon en vertegenwoordigd door een advocaat te verschijnen op de terechtzitting van de voorzieningenrechter van de Rechtbank Midden-Nederland, locatie Utrecht. De terechtzitting zal gehouden worden in het gerechtsgebouw van de Rechtbank Midden-Nederland, locatie Utrecht aan het adres Vrouwe Justitiaplein 1 te Utrecht (correspondentie richten aan: Postbus 16005, 3500 DA Utrecht).

AANGEZEGD:

met de aanzegging, dat:

- a) indien gedaagde niet in persoon en evenmin vertegenwoordigd door een advocaat op de terechtzitting verschijnt en de voorgeschreven termijnen en formaliteiten in acht zijn genomen, de rechter verstek tegen die gedaagde zal verlenen en de hierna omschreven vordering zal toewijzen, tenzij deze hem onrechtmatig of ongegrond voorkomt;
- b) bij verschijning in het geding van de gedaagde een griffierecht zal worden geheven, te voldoen binnen vier weken te rekenen vanaf het tijdstip van verschijning;
- c) de hoogte van de griffierechten is vermeld in de meest recente bijlage behorend bij de Wet griffierechten burgerlijke zaken, die onder meer is te vinden op de website: www.kbvg.nl/griffierechtentabel;
- d) van een persoon die onvermogen is, een bij of krachtens de wet vastgesteld griffierecht voor onvermogenen wordt geheven, indien hij op het tijdstip waarop het griffierecht wordt geheven heeft overgelegd:
 - een afschrift van het besluit tot toevoeging, bedoeld in art. 29 van de Wet op de rechtsbijstand, of indien dit niet mogelijk is ten gevolge van omstandigheden die redelijkerwijs niet aan hem zijn toe te rekenen, een afschrift van de aanvraag, bedoeld in art. 24, tweede lid, van de Wet op de rechtsbijstand, dan wel
 - een verklaring van het bestuur van de raad voor rechtsbijstand, bedoeld in art. 7, derde lid, onderdeel e, van de Wet op de rechtsbijstand waaruit blijkt dat zijn inkomen niet meer bedraagt dan de inkomens bedoeld in de algemene maatregel van bestuur krachtens art. 35, tweede lid, van die wet;
- e) eiseres op straffe van niet-ontvankelijkheid verplicht is deze dagvaarding aan te tekenen in het centraal register voor collectieve acties als bedoeld in art. 3:305a, lid 7 BW

1. Inhoudsopgave

- 1.1. FNV en VVMC zullen in het navolgende behandelen:
 - Partijen (§ 2);
 - Kern van het geschil (§ 3);
 - De ontvankelijkheidseisen van art. 3:305a BW (§ 4);
 - Aantekening van de dagvaarding in het Centraal Register (§ 5);
 - (Overige) voorwaarden art. 1018 b en e Rv (§ 6);
 - Het juridische kader en standpunten van FNV en VVMC (§ 7);
 - Communicatie tussen partijen (§ 8);
 - Het standpunt van NS en bespreking daarvan (§ 9);
 - Spoedeisend belang (§ 10);
 - De vorderingen van FNV en VVMC (§ 11);
 - De bevoegdheid van uw rechtbank (§ 12);

1.2 FNV en VVMC concluderen conform al hetgeen dat wordt gevorderd.

2. Partijen

2.1 FNV is een werknemersvereniging met volledige rechtsbevoegdheid die blijkens haar statuten individuele en collectieve belangen behartigt van leden-natuurlijke personen of groepen daarvan, ter bescherming van de belangen van werkenden en/of niet-werkenden of groepen van werkenden en/of niet-werkenden in het algemeen. FNV sluit daartoe onder andere collectieve arbeidsovereenkomsten af met werkgevers- en werkgeversverenigingen en ziet toe op de naleving daarvan. Als **productie 1** worden de statuten van FNV overgelegd.

2.2 FNV wil haar doelen onder meer bereiken door het zo nodig zelfstandig voeren van gerechtelijke procedures ter bescherming van voornoemde belangen waaronder het voeren van een groepsactie, als bedoeld in art. 3:305a BW, zoals in art. 8.2 sub i van de Statuten staat vermeld: *“het zo nodig zelfstandig voeren van gerechtelijke procedures ter bescherming van de belangen van leden-natuurlijke personen of groepen daarvan, dan wel ter bescherming van de belangen van werkenden of groepen werkenden in het algemeen, waaronder het voeren van een groepsactie als bedoeld in art. 305a Boek 3 BW”*.

2.3 VVMC is een onafhankelijke categorale vakbond die zich inzet voor het directe, uitvoerende personeel van spoor gerelateerde openbaarvervoerbedrijven en spoor gerelateerde goederenvervoerders. Het statutaire doel van de VVMC is het behartigen van materiële en immateriële belangen van de bij haar aangesloten leden, voor zover deze belangen betrekking hebben op en verband houden met de werkzaamheden bij Spoorwegondernemingen in Nederland, daaronder begrepen vervoersbedrijven die vervoer over rail tot hun activiteiten kunnen rekenen.

2.4 VVMC tracht dit doel te bereiken middels verlenen van hulp of bemiddeling ter bescherming van die belangen, het verlenen van juridisch(e) advies en bijstand, oplossen van onenigheid met werkgevers in de sector, het aangaan van cao's en organiseren van ledenvergaderingen ter ondersteuning van het voornoemde. Als **productie 2** worden de statuten van VVMC overgelegd.

2.5 NS is een Nederlands spoorwegbedrijf, een semi-overheidsbedrijf met een nv-status, waarvan de aandelen in handen zijn van de Nederlandse Staat. NS maakt gebruik van het Nederlandse spoorwegnet, dat door ProRail wordt beheerd. Bij NS zijn circa 4000 leden van FNV werkzaam. Als **productie 3** wordt overgelegd een afschrift van het uittreksel uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel.

2.6 FNV en VVMC zijn naast CNV Vakmensen.nl en de Vereniging van Hoger Spoorwegpersoneel te Utrecht twee van de werknemersverenigingen die partij zijn bij de CAO NS 2017-2020, de CAO die bij gedaagde van toepassing is. Aan werkgeverszijde zijn behalve NS, NS Reizigers B.V., Nedtrain B.V., NS Stations B.V., NS Internationaal B.V., NS Opleidingen B.V. en Thalys Nederland NV partij bij de CAO NS.

3. Kern van het geschil

3.1 Tussen NS enerzijds en FNV en VVMC anderzijds is een geschil gerezen met betrekking tot de uitleg van een drietal cao-bepalingen:

- art. 4 sub a onder v en art. 4 sub c onder ii van het Sociaal Plan, ondergebracht in hoofdstuk 11 van de cao, waarbij het – kort gezegd – gaat over de hoogte c.q. berekeningswijze van de ontslagvergoeding conform het Sociaal Plan;

- art. 26 lid 6 van hoofdstuk 10 van de cao, inhoudende een bepaling over de voortzetting van de pensioenopbouw gedurende de werkloosheidsuitkering, waarbij de pensioenpremie voor rekening komt van NS.
- 3.2 Tussen partijen zijn over en weer argumenten gewisseld, maar dit heeft niet geleid tot andere inzichten. Partijen staan lijnrecht tegenover elkaar. FNV en VVMC hebben deze geschilpunten om die reden voorgelegd aan de kantonrechter van de Rechtbank Midden-Nederland, locatie Utrecht. Een afschrift van de dagvaarding wordt als **productie 4** overgelegd.
- 3.3 Intussen worden werknemers van NS geconfronteerd met de door NS gestelde uitleg van de verschillende bepalingen. NS legt aan haar werknemers vaststellingsovereenkomsten voor waarin een finaal kwijtingsbeding is opgenomen. Zelfs als achteraf de uitleg van NS door de rechter als onjuist wordt aangemerkt, zou NS (in beginsel) finaal gekweten zijn en kan werknemer niet (zonder meer) naleving van de cao vorderen. Onderhavige procedure ziet niet op de uitleg van de verschillende cao-bepalingen, maar gaat over de wijze waarop NS, tot aan de datum waarop in rechte op de geschilpunten is beslecht, uitvoering geeft aan het Sociaal Plan.
- 3.4 FNV en VVMC zijn van mening dat, rekening houdende met alle omstandigheden van het geval, van NS (tenminste) verwacht kan worden dat zij met betrekking tot de onderwerpen waarover tussen partijen een uitleg geschil bestaat een voorbehoud opneemt voor wat betreft het finaal kwijtingsbeding in de vaststellingsovereenkomst. Mocht in rechte komen vast te staan dat de uitleg die NS aan de cao-artikelen geeft niet juist is, zal NS de cao moeten naleven en mag zij zich niet kunnen verschuilen achter een finaal kwijtingsbeding.

4 De ontvankelijkheidseisen van art. 3:305a BW

Formele vereisten

- 4.1 FNV en VVMC zijn beide verenigingen met volledige rechtsbevoegdheid. Krachtens haar statuten behartigen zij respectievelijk de materiële en immateriële belangen van werkenden en niet-werkenden alsmede de materiële en immateriële belangen van haar leden betreffende hun werkzaamheden.
- 4.2 FNV tracht haar doelen onder meer te bereiken door het zo nodig zelfstandig voeren van gerechtelijke procedures ter bescherming van de belangen van leden-natuurlijke personen of groepen daarvan, ter bescherming van de belangen van werkenden en/of niet werkenden of groepen van werkenden en/of niet werkenden in het algemeen, waaronder het voeren van een groepsactie, als bedoeld in art. 3:305a BW. VVMC tracht haar doelen eveneens te bereiken door, onder meer, zo nodig juridische bijstand in te roepen ten behoeve van haar leden middel het inschakelen van haar vaste externe advocaten.
- 4.3. De belangen van de personen tot bescherming van wiens belangen de onderhavige rechtsovereenkomsten strekken, zijn bij FNV voldoende gewaarborgd. FNV is met c.a. 800.000 leden de grootste vakbond van Nederland, waaronder ook circa 4.000 leden werkzaam bij NS. De in te stellen vorderingen hebben betrekking op de werknemers die als gevolg van een reorganisatie of een situatie waarin werknemers anders boventallig zijn geworden, voor wie art. 26 lid 6 van hoofdstuk 10 en 11 van de cao geldt en op grond daarvan een vaststellingsovereenkomst wordt aangeboden. FNV voldoet daarmee aan de eisen zoals opgenomen in art. 3: 305a lid 1 en lid 2, aanhef BW.

- 4.4 Ook VVMC voldoet aan voornoemde eisen. VVMC is de grootste categorale vakbond in de sector en onder het personeel van NS. Zij heeft ongeveer 4750 leden, waarvan thans ruim 4300 werkzaam bij NS.
- 4.5 De belangen ter bescherming waarvan de onderhavige vorderingen strekken, lenen zich tevens voor bundeling zodat een efficiënte en effectieve rechtsbescherming ten behoeve van de belanghebbenden kan worden bevorderd.
- 4.6 FNV en VVMC dienen een algemeen belang dat ziet op de bescherming en behartiging van individuele en collectieve belangen van aangesloten werknemers en ex-werknemers ten aanzien van arbeidsvoorwaarden en regelingen die verband houden met c.q. voortvloeien uit het werknemerschap, een en ander in brede zin. Gelet op dit algemeen belang geldt dat een efficiënte en effectieve rechtsbescherming kan worden bevorderd doordat personen niet ieder voor zich tegen NS behoeven te procederen over dezelfde kwestie, maar dat het debat in rechte op collectief niveau plaatsvindt. Gezien de uniforme werkwijze van NS is het duidelijk dat de te beantwoorden feitelijke en rechtsvragen in voldoende mate gemeenschappelijk zijn.
- 4.7 Onderhavige rechtsvorderingen worden ingesteld met een ideëel doel, passend binnen de ideële doelstellingen van FNV en VVMC, en hebben een zeer beperkt financieel belang. De onderhavige rechtsvorderingen behoren naar hun aard tot het werkveld van FNV en strekken tot bescherming van de belangen van werknemers. Naast het ideëel doel van de vorderingen en het zeer beperkte financieel belang, maakt derhalve ook de aard van deze vorderingen dat, voor de ontvankelijkheid van deze vorderingen, FNV niet hoeft te voldoen aan de vereisten van art. 3:305a lid 2 sub a t/m e, en lid 5 BW (zie art. 3:305a lid 6 BW).
- 4.8 De vordering van FNV en VVMC strekt niet tot schadevergoeding in geld.
- 4.9 Hoewel FNV en VVMC niet hoeven te voldoen aan de vereisten van art. 3:305a lid 2, sub a t/m e en lid 5 BW op grond van art. 3:305a lid 6 BW, wordt hieraan wel voldaan. Dit wordt hierna toegelicht.

Vereiste art. 3: 305a lid 2 sub a BW: toezichthoudend orgaan

- 4.10 Voor wat betreft het vereiste dat de rechtspersoon beschikt over een toezichthoudend orgaan, geldt het volgende.
- 4.11 Eén van de statutaire organen van de vereniging FNV is de auditcommissie (art. 9 sub c statuten FNV). Op grond van art. 42.1 van de statuten heeft de auditcommissie onder andere tot taak het houden van toezicht op het financiële beleid van het algemeen bestuur en het dagelijks bestuur en de uitvoering daarvan, alsmede op zaken die de continuïteit van de FNV-vereniging raken.
- 4.12 Het bestuur van VVMC bestaat uit 5-15 hoofdbestuurders, thans 9, die het hoofdbestuur vormen en een dagelijks bestuur van ten minste 3 hoofdbestuurders die het dagelijks bestuur vormen, thans ook 3. De hoofdbestuurders die niet behoren tot het dagelijks bestuur, de algemene ledenvergadering en de Raad van Advies houden toezicht op het dagelijks bestuur, beslissen over de inzet van bepaalde bevoegdheden van het dagelijks bestuur en eisen rekening en verantwoording van de begroting en uitgaven.

Vereiste art. 3: 305a lid 2 sub b BW: mechanismen bij besluitvorming

- 4.13 Voor wat betreft het vereiste dat de rechtspersoon beschikt over passende en doeltreffende mechanismen voor de deelname aan of vertegenwoordiging bij de besluitvorming van de personen tot bescherming van wier belangen de

rechtsvordering strekt geldt het volgende. Op grond van art. 28.3 van de statuten van FNV behoort ieder lid-natuurlijke persoon tot één directe sectorale afdeling en kan ieder lid daarbinnen tot één sub sector behoren. Ten aanzien van ieder lid-natuurlijke persoon zal worden vastgesteld tot welke directe sectorale afdeling hij behoort. Op grond van art. 29.1 van de statuten van FNV heeft ieder lid-natuurlijke persoon in een vergadering van een directe sectorale afdeling dat tot die directe sectorale afdeling behoort, één stem, waarbij op grond van art. 29.2 van de statuten van FNV besluiten van een directe sectorale afdeling worden genomen met gewone meerderheid van de uitgebrachte stemmen (voor Reglement Directe Sectorale Afdelingen en Reglementen per sector zie <https://www.fnv.nl/over-de-fnv/wie-we-zijn/statuten-reglement-en-grondslag>). Naast de statuten geldt bij FNV een huishoudelijk reglement (**productie 5**) waarin onder meer is geregeld wanneer en op welke wijze leden dienen te worden geraadpleegd en vervolgens besluiten worden genomen. Zoals volgt uit art. 31 van de statuten van FNV heeft FNV een ledenparlement waaraan alle bevoegdheden toekomen die niet door de wet of de statuten aan andere organen van de FNV zijn opgedragen. FNV beschikt aldus over passende en doeltreffende mechanismen voor de deelname aan of vertegenwoordiging bij de besluitvorming van de personen tot bescherming van wier belangen de rechtsvordering strekt.

- 4.14 Hetzelfde geldt voor de VVMC. Alle leden hebben bij de algemene ledenvergadering of binnen de organen waartoe zij behoren één stem. De VVMC kent voorts een huishoudelijk reglement houdende regelingen voor haar interne organen, zoals werkgroepen, de Raad van Advies en haar lokale afdelingen. Als **productie 6** wordt het huishoudelijk reglement van de VVMC overgelegd.

Vereiste art. 3: 305a lid 2 sub c BW: bekostiging procedure en zeggenschap

- 4.15 FNV en VVMC beschikken over voldoende middelen om de kosten voor het instellen van onderhavige rechtsvordering te dragen. De zeggenschap over de rechtsvordering ligt in voldoende mate bij FNV en VVMC.

Vereiste art. 3: 305a lid 2 sub d en e BW: internetpagina en deskundigheid

- 4.16 FNV en VVMC hebben algemeen toegankelijke internetpagina's waarop alle ingevolge sub d vereiste informatie beschikbaar is. Een afschrift van een internetpagina van FNV wordt overgelegd als **productie 7**.
- 4.17 FNV en VVMC beschikken over voldoende ervaring en deskundigheid ten aanzien van het instellen en voeren van de rechtsvordering.¹ Bij FNV advocaten zijn 18 advocaten werkzaam. VVMC verleent reeds decennia lang juridisch(e) bijstand en advies aan haar leden, zowel middels persoonlijke belangenbehartigers als haar vaste externe advocaten.

Vereisten art. 3: 305a lid 3 sub a t/m c BW

- 4.18 Art. 3:305a lid 3 sub a t/m c BW stelt nog een aantal aanvullende eisen aan de ontvankelijkheid. FNV en VVMC voldoen ook aan deze eisen. Zo zijn FNV en VVMC ideële organisaties zonder winstoogmerk (sub a; zie art. 4 van de statuten van FNV en art. 2 van de statuten van VVMC). Onderhavige rechtsvordering heeft verder een voldoende nauwe band met de Nederlands rechtssfeer (sub b) nu, (1) het merendeel, zo niet alle van de personen tot bescherming van wier belangen de rechtsvordering strekt de gewone verblijfplaats in Nederland heeft, (2) degene tegen wie de rechtsvordering zich richt woonplaats in Nederland heeft en bijkomende omstandigheden wijzen op voldoende verbondenheid met de Nederlandse rechtssfeer en (3) de gebeurtenis(sen) waarop de rechtsvordering betrekking heeft in Nederland

¹ Zie 'Collectief procederen door de vakbond', mrs Van den Bor en Bij de Vaate, TRA 2020/12: van de 103 door de schrijvers onderzochte collectieve acties, waren 91 ingesteld door een vakbond, waarvan het overgrote deel door FNV.

heeft, dan wel hebben plaatsgevonden. Ook hebben FNV en VVMC in de gegeven omstandigheden voldoende getracht het gevorderde door het voeren van overleg met gedaagde te bereiken (sub c), zoals hieronder wordt aangegeven.

Vereiste art. 3: 305a lid 5 BW: bestuursverslag en jaarrekening

- 4.19 Tot slot eist art. 3:305a lid 5 BW dat de rechtspersoon een bestuursverslag en een jaarrekening opstelt overeenkomstig het bepaalde voor verenigingen en stichtingen in respectievelijk de artikelen 49 en 300 en in Titel 9 van Boek 2. Onverminderd het in titel 9 bepaalde, wordt het bestuursverslag binnen acht dagen na vaststelling op de algemene toegankelijke internetpagina van de rechtspersoon gepubliceerd. Het bestuursverslag van FNV wordt vastgesteld in de bestuursvergadering in juni van elk jaar en binnen 8 dagen na vaststelling gepubliceerd op de internetpagina van FNV (zie <https://www.fnv.nl/over-de-fnv/wie-we-zijn/statuten-reglement-en-grondslag>). Ook de VVMC kent een jaarlijks verslag over de gang van zaken binnen de vereniging en het financiële beleid en publiceert de jaarrekening op haar website. N.B.: VVMC vermeldt deze informatie niet op haar website.
- 4.20 Gelet op het bovenstaande zijn FNV en VVMC ontvankelijk met betrekking tot de door hen ingediende vordering.

5. Art. 3:305a lid 7 BW juncto art. 1018c lid 2 Rv: tijdige aantekening in het centraal register

- 5.1 Art.3:305a lid 7 BW stelt dat er een centraal register is voor collectieve vorderingen. Art.1018c lid 2 Rv bepaalt dat, op straffe van niet ontvankelijkheid, het exploit van dagvaarding binnen twee dagen na de dag van dagvaarding ter griffie wordt ingediend, onder gelijktijdige aantekening van de dagvaarding in het centraal register voor collectieve acties. Onderhavige dagvaarding is binnen 2 dagen na de dag van de dagvaarding bij de griffie van uw rechtbank ingediend, onder gelijktijdige aantekening van de dagvaarding in het centraal register, waarbij een afschrift van de dagvaarding is overgelegd. Daarmee is voldaan aan het bepaalde in art.1018c lid 2 Rv.

6. Vereisten op grond van art. 1018 b Rv, 1018 c Rv en 1018 e Rv

Art. 1018c lid 3 Rv: wachtermijn van drie maanden is niet van toepassing

- 6.1 Art. 1018b lid 1, laatste zin Rv, bepaalt dat met uitzondering van art. 1018c lid 1 Rv, de betreffende titel niet van toepassing is op zaken als bedoeld in art. 254 Rv. De wachtermijn van drie maanden is opgenomen in art.1018c lid 3 Rv en om die reden niet van toepassing in geval van een kort geding. FNV en VVMC zijn van mening dat, gelet op het spoedeisend karakter van de onderhavige vordering, er in een kort geding geen wachtermijn van 3 maanden heeft te gelden, zoals ook uit de Memorie van Toelichting² volgt .
- 6.2 In geval de Rechtbank van oordeel is dat in kort geding niettemin een wachtermijn dient te gelden, dan verzoeken FNV en VVMC de Rechtbank die termijn te bepalen op nihil, dan wel op een door UEA in goede justitie te bepalen korte wachtermijn.

Art. 1018c lid 1 sub e Rv juncto art. 1018 e lid 1 Rv: Exclusieve Belangenbehartiger

- 6.3 Art. 1018c lid 1 sub e Rv bepaalt dat de dagvaarding de gegevens vermeldt die de rechter in staat stelt om voor deze collectieve vordering een Exclusieve

² MvT, 2016-2017, 34608, nr. 3, p. 34

Belangenbehartiger aan te wijzen voor het geval andere collectieve vorderingen voor dezelfde gebeurtenis overeenkomstig art. 1018d Rv worden ingesteld.

- 6.4 FNV dient als Exclusieve Belangenbehartiger te worden aangewezen. Voor zover andere rechtspersonen collectieve vorderingen instellen voor dezelfde gebeurtenis(en) waarop onderhavige collectieve vordering betrekking heeft, verzoekt FNV haar aan te wijzen als de Exclusieve Belangenbehartiger in de zin van art. 1018 e lid 1 Rv nu FNV de grootste vakbond is van Nederland en opkomt voor de grootste groep van personen die tezamen het grootste financiële belang vertegenwoordigen.
- 6.5 VVMC stemt in met de benoeming van FNV tot Exclusieve Belangenbehartiger in deze procedure. VVMC zal onderling overleg voeren met FNV over de standpunten waarop partijen zich stellen en verblijft als procespartij aan de zijde van FNV.

7. Het juridische kader en standpunten van FNV en VVMC

Geschil over uitleg cao-bepalingen

- 7.1 Tussen FNV en VVMC enerzijds en NS anderzijds is een geschil ontstaan over de uitleg van een tweetal bepalingen van het Sociaal Plan, opgenomen in hoofdstuk 11 van de CAO NS 2017-2020. Daarnaast verschillen partijen van mening over de uitleg van art. 26 lid 6 van hoofdstuk 10 van diezelfde cao. Het Sociaal Plan is inmiddels verlengd tot 1 januari 2025. De tekst van het Sociaal Plan en art. 26 lid 6 van hoofdstuk 10 van de cao is, voor wat betreft de onderhavige geschilpunten, ongewijzigd gebleven. Volledigheidshalve wordt hoofdstuk 10 en 11 van de CAO NS 2017-2020 overgelegd als **productie 8**.
- 7.2 In onderhavige procedure gaat het niet om de uitleg van deze cao-bepalingen. Dit is aan het oordeel van de kantonrechter te Utrecht (*zie productie 4*). Voor het begrip wordt hierna wel kort de situatie geschetst.
- 7.3 In hoofdstuk 11 van de cao is een Sociaal Plan opgenomen dat van toepassing is op werknemers die vallen onder de werking van de CAO Sociale Eenheid NS en die werkzaam zijn in een bedrijfsonderdeel van NS dat reorganiseert of waarin werknemers anderszins boventallig dreigen te raken. Het Sociaal Plan voorziet (onder meer) in een vrijwillige vertrekregeling. Indien sprake is van een concrete dreiging van boventalligheid voor een werknemer treedt op basis van een besluit van de NS de fase van pré-mobiliteit in. Gedurende de fase van pré-mobiliteit kan een werknemer besluiten gebruik te maken van de mogelijkheid om het dienstverband met NS te beëindigen met toekenning van de aanspraken zoals in het Sociaal Plan geregeld.
- 7.4 Indien een werknemer gebruik wenst te maken van de vrijwillige vertrekregeling legt NS aan de werknemer een vaststellingsovereenkomst voor. De inhoud wordt daarbij gebaseerd op de bepalingen in het Sociaal Plan. Dat betekent dat voor wat betreft de hoogte van de ontslagvergoeding wordt uitgegaan van (onder meer) het bepaalde in de artikelen 4 sub a onder v en 4 sub c onder ii van het Sociaal Plan, hoofdstuk 11 van de cao. Voor wat betreft de pensioenaanspraken na afloop van het dienstverband is verder art. 26 lid 6 van hoofdstuk 10 van de cao van belang.
- 7.5 Partijen verschillen evenwel van mening over het volgende:
- 1) *De uitleg van art. 4 sub a onder v van het Sociaal Plan (hoofdstuk 11 van de cao), waarin voor de berekening van de ontslagvergoeding wordt verwezen naar 'de wettelijke transitievergoeding zoals geldend op 1 juli 2015'.*

FNV en VVMC menen dat deze bepaling dusdanig dient te worden uitgelegd dat hiermee tevens wordt bedoeld de zogenaamde 'ouderenregeling' zoals neergelegd in het inmiddels vervallen art. 7:673a lid 1 BW. NS is van oordeel dat de ouderenregeling niet meer van toepassing is en om die reden buiten beschouwing moet blijven.

- 2) *De uitleg van art. 4 sub c onder ii van het Sociaal Plan (hoofdstuk 11 van de cao), waarin de zgn. aftoppingsregeling is neergelegd. In deze berekening worden 'sociale uitkeringen' op de vergoeding in mindering gebracht.*

FNV en VVMC menen dat onder sociale uitkeringen niet tevens de PAWW-uitkering valt, zodat deze uitkering voor de vaststelling van de vergoeding geheel buiten beschouwing blijft. NS stelt zich op het standpunt dat de PAWW-uitkering juist wel in mindering strekt op de ontslagvergoeding.

- 3) *De uitleg van art. 26 lid 6 van hoofdstuk 10 van de cao.*

FNV en VVMC menen dat uit art. 26 lid 6 cao volgt dat gedurende de periode waarin een werkloosheidsuitkering wordt ontvangen, de pensioenopbouw wordt gecontinueerd terwijl de premie voor rekening van de NS blijft. NS is daarentegen van mening dat zij niet gehouden is om na ontslag nog premie te betalen voor pensioenopbouw, omdat art. 3.5 en 12.7 van het (oude) pensioenreglement zijn komen te vervallen.

- 7.6 Als aangegeven hebben FNV en VVMC deze geschilpunten in een bodemprocedure voorgelegd. Onderhavige procedure gaat enkel om de wijze waarop NS – tot het moment waarop in een gerechtelijke procedure onherroepelijk is beslist over de uitleg van de bepalingen - uitvoering geeft aan het Sociaal Plan.

Uitvoering van het Sociaal Plan: vaststellingsovereenkomst

- 7.7 Als sprake is van een concrete dreiging van boventalligheid voor een werknemer treedt op basis van een besluit van de NS de fase van pré-mobiliteit in. NS informeert werknemer schriftelijk als hij/zij de status premobiel toegekend krijgt. In deze brief wordt werknemer verder geïnformeerd over de betekenis van premobiliteit, de mogelijkheden en waar nadere informatie kan worden verkregen. Letterlijk wordt in de brief vermeld: *'Ben je premobiel, dan zijn de rechten van het Sociaal Plan op jou van toepassing'*. Een afschrift van een 'pré-mobiliteitsbrief' wordt overgelegd als **productie 9**.
- 7.8 Gedurende de fase van pré-mobiliteit kan een werknemer besluiten gebruik te maken van de mogelijkheid om het dienstverband met NS te beëindigen met toekenning van de aanspraken zoals in het Sociaal Plan geregeld. In de 'pré-mobiliteitsbrief' wordt hierover opgemerkt: *'Besluit je NS te verlaten tijdens je premobiliteit, dan heb je volgens het Sociaal Plan recht op een ontslagvergoeding. Hoe hoog deze vergoeding is, is onder meer afhankelijk van je brutosalaris en het aantal dienstjaren die je hebt opgebouwd binnen NS.'*
- 7.9 Als een werknemer gebruik wenst te maken van de in het Sociaal Plan geboden vertrekregeling, wordt aan de werknemer een berekening van de vergoeding conform Sociaal Plan voorgelegd, 'een aanbod', waarna de afspraken tussen partijen in een vaststellingsovereenkomst worden vastgelegd. Een afschrift van deze vaststellingsovereenkomst wordt overgelegd als **productie 10**.

- 7.10 Voor zowel de berekening van de vergoeding als de afspraken tussen partijen vermeld in de vaststellingsovereenkomst geldt dat dit gebaseerd moet zijn op de bepalingen van het Sociaal Plan. Niet alleen volgt dit uit het Sociaal Plan, die op grond van de Wet op de cao moet worden nageleefd. NS bevestigt dit ook uitdrukkelijk in de 'pre-mobiliteitsbrief' (zie productie 9).
- 7.11 De hoogte van de ontslagvergoeding zal daarom moeten worden bepaald aan de hand van art. 4 sub a onder v en 4 sub c onder ii van het Sociaal Plan (hoofdstuk 11 van de cao). In de vaststellingsovereenkomst, zoals deze door NS wordt aangeboden, wordt echter niet verwezen naar een vergoeding conform Sociaal Plan, noch wordt ermee rekening gehouden dat cao-partijen principieel van mening verschillen over de uitleg van deze artikelen.
- 7.12 Bij de berekening van de vergoeding hanteert NS haar eigen uitleg, een uitleg die voor haar in financieel opzicht het meeste oplevert: de ouderenregeling blijft buiten beschouwing en bij de aftopping wordt de PAWW-uitkering op de vergoeding in mindering gebracht. Het behoeft geen betoog dat aan de desbetreffende werknemer (in de regel) een aanzienlijk lagere ontslagvergoeding wordt 'aangeboden' dan wanneer de uitleg van de vakbonden wordt gevolgd.
- 7.13 Voordat aan de werknemer een vaststellingsovereenkomst wordt aangeboden, ontvangt de werknemer die aan NS heeft aangegeven de vertrekregeling te overwegen, een door NS opgestelde berekening, 'het aanbod'. Voor wat betreft de geschilpunten is de hoogte van deze vergoeding niet (verder) voor onderhandeling vatbaar. NS stelt zich op het standpunt dat haar uitleg, de enige juiste uitleg is. Datzelfde standpunt neemt NS in voor wat betreft de inhoud van de vaststellingsovereenkomst, althans voor wat betreft de hoogte van de vergoeding, welke concreet wordt vermeld.
- 7.14 Niet alleen dient de werknemer onverkort in te stemmen met de hoogte van de vergoeding, hij moet ook instemmen met een volledig en allesomvattend finaal kwijtingsbeding, ook al is werknemer van mening dat de berekening van de vergoeding niet conform Sociaal Plan is. Niet alleen FNV en VVMC hebben (collectief) NS verzocht tot het opnemen van een voorbehoud voor wat betreft opgemelde geschilpunten, ook individuele werknemers hebben dit getracht. NS bleek hiertoe niet bereid. Aan werknemers wordt enkel de optie geboden: het wel of niet accepteren van de vaststellingsovereenkomst zoals opgesteld door NS.
- 7.15 Daarmee lijkt NS de geschilpunten voor wat betreft de hoogte van de ontslagvergoeding op voorhand in haar voordeel te willen beslechten. Niet alleen schuift NS daarmee het (collectief) principieel verschil van mening over de uitleg van deze bepalingen terzijde, zij maakt hiermee gebruik zo niet misbruik van haar bevoegdheid om op deze wijze haar zienswijze door te drukken. Daarmee handelt NS alsof er geen uitleggeschil bestaat over de cao-bepalingen en in ieder geval ten nadele van de werknemers en in strijd met het beginsel van goed werkgeverschap.
- 7.16 Voor wat betreft de pensioenaanspraken na afloop van het dienstverband geldt in feite hetzelfde. In de vaststellingsovereenkomst is bepaald: *'Werkgever zal tot de Einddatum aan al zijn verplichtingen uit hoofde van de aan Werknemer gedane pensioentoezeggingen voldoen. De aard en omvang van de pensioentoezeggingen is Partijen genoegzaam bekend'*. NS lijkt het standpunt in te nemen dat na afwikkeling van de vaststellingsovereenkomst, partijen ook voor wat betreft pensioenaanspraken volledig zijn gekweten. FNV meent dat NS op basis van art. 26 lid 6 echter gehouden is tot voortzetting van betaling van de pensioenpremie.

- 7.17 FNV en VVMC menen dat NS doelbewust de cao niet naleeft, althans dat NS misbruik maakt van haar bevoegdheid als bedoeld in art. 3:13 BW en in ieder geval niet handelt als een goed werkgever betaamt ex art. 7:611 BW.

Naleven van de cao

- 7.18 NS is gehouden al datgene wat in de cao is bepaald te goeder trouw ten uitvoer te brengen, zo bepaalt art. 9 lid 2 Wet op de cao. Met andere woorden: NS moet de cao correct naleven.
- 7.19 Tussen cao-partijen bestaan uitleg-geschillen. NS gaat daaraan in de uitvoering van het Sociaal Plan, bij het aanbieden van vaststellingsovereenkomsten aan de desbetreffende werknemers, voorbij. Het sluiten van een vaststellingsovereenkomst heeft voor werknemers onomkeerbare gevolgen, terwijl werknemers tegelijkertijd ervan mogen uitgaan dat de cao correct wordt nageleefd. De belangen van werknemers mogen niet worden geschaad. Van NS mag onder de gegeven omstandigheden verwacht worden een voorbehoud op te nemen met betrekking tot de finale kwijtingsclausule in de vaststellingsovereenkomsten. Er is geen valide reden waarom dit niet van NS verwacht kan worden, nu een correcte uitleg en naleving van de cao voor alle partijen van belang is. Nu NS hiertoe niet bereid is, handelt zij niet te goeder trouw als bedoeld in art. 9 lid 2 Wet op de cao.
- 7.20 Zolang er in rechte nog geen onherroepelijk rechterlijk oordeel is over het uitleggeschil, kan NS zich niet succesvol erop beroepen dat zij te 'goede trouw' de cao naleeft. NS weet immers dat er collectief een principiële verschil van mening bestaat, dat deze geschilpunten aan de rechter zijn voorgelegd, dat haar werknemers het niet eens zijn met haar visie, dat zij in een machtspositie verkeert en dat zij de cao moet naleven.
- 7.21 Dat NS de cao correct moet naleven kan niet ter discussie staan. De goede trouw bepaling brengt met zich mee dat NS de geschilpunten die zijn gerezen niet naast zich neer kan leggen. Als in rechte komt vast te staan dat de uitleg die NS aan de bepalingen geeft niet juist is, dan zal NS alsnog de cao, met terugwerkende kracht, correct moeten naleven. Dit volgt onverkort uit de Wet op de cao. Het sluiten van vaststellingsovereenkomsten met individuele werknemers waarin een finaal kwijtingsbeding is opgenomen, doet daaraan, gezien de feiten en omstandigheden in deze zaak, niet af. Dit geldt des te meer nu er geen enkel rechtens te respecteren bezwaar is waarom NS aan deze werknemers niet een tussentijdse oplossing zou bieden dan wel aan haar werknemers toezegt dat de cao uiteraard zal worden nageleefd, ook als achteraf komt vast te staan dat haar uitleg niet de juiste is en een nabetaling zal moeten worden gedaan.

Misbruik van bevoegdheid

- 7.22 Art. 26 lid 6 van hoofdstuk 10 en hoofdstuk 11 van de cao hebben nog jaren te gelden, de cao geldt tot 1 januari 2025. De beslechting van de uitleggeschilpunten door de bodemrechter zal ook nog enige tijd op zich laten wachten. Werknemers die in de tussentijd de prémobiliteitsstatus krijgen, worden geconfronteerd met een vaststellingsovereenkomst en dienen daarom beschermd te worden tegen de uitleggeschilpunten die zijn gerezen.
- 7.23 FNV en VVMC menen dat met de belangen van de werknemers op een eenvoudige wijze rekening kan worden gehouden. De uitleggeschillen kunnen immers uitgezonderd worden op de finale kwijting. Alle pogingen ten spijt, blijft NS erop staan vaststellingsovereenkomsten te sluiten met een finaal kwijtingsbeding. FNV en VVMC zijn van mening dat de handelwijze van NS daarmee niet alleen laakbaar is, maar dat

NS hiermee tevens misbruik maakt van haar bevoegdheid ex art. 3:13 BW. NS maakt gebruik van haar bevoegdheid terwijl bij de uitoefening daarvan de belangen van haar werknemers onevenredig worden geschaad, terwijl het NS financieel voordeel oplevert.

- 7.24 In art. 3:13 lid 1 BW is bepaald dat degene aan wie een bevoegdheid toekomt haar niet kan inroepen, voor zover hij haar misbruikt. Voor zover uit de gerechtelijke procedure volgt dat de uitleg die NS aan de bepalingen geeft niet juist is menen FNV en VVMC dat NS alsnog de cao jegens haar werknemers correct moet naleven. Voor zover NS zich alsdan wenst te verschuilen achter het in de vaststellingsovereenkomst opgenomen finaal kwijtingsbeding, zal dit niet kunnen slagen. Aan NS komt, gezien alle omstandigheden van het geval, die bevoegdheid niet toe.
- 7.25 Dat NS de afspraken uit de cao tussen haar en haar werknemers vastlegt in een vaststellingsovereenkomst is op zich niet bezwaarlijk, maar de wijze waarop NS dit doet terwijl cao-partijen van mening verschillen wel. NS handelt daarmee in ieder geval met een ander doel dan waarvoor zij is verleend. In aanmerking nemende de onevenredigheid tussen het belang bij de uitoefening en het belang van de individuele werknemers dat daardoor wordt geschaad, mag NS in redelijkheid niet tot die uitoefening komen. De handelwijze is, met andere woorden, in hoge mate onbillijk. Van NS mag een redelijke opstelling worden verlangd tot dat in rechte duidelijkheid bestaat over de uitleg van de cao-bepalingen. De belangen van werknemers worden namelijk onomkeerbaar geschaad en dat is niet zoals een werkgever behoort te doen.

Goed werkgeverschap

- 7.26 Voor zover de handelwijze van NS geen misbruik van bevoegdheid zou opleveren handelt NS niet als een goed werkgever betaamt zoals bedoeld in art. 7:611 BW. NS maakt immers gebruik van haar (machts)positie als werkgever: het is NS die de hoogte van de vergoeding berekent, de inhoud van de vaststellingsovereenkomst bepaalt en zich de vrijheid toe-eigent dat een werknemer hiertegen niets kan inbrengen. De keuzemogelijkheid van werknemer is daarmee beperkt tot het al dan niet accepteren van de vaststellingsovereenkomst zoals NS deze aan hem/haar voorlegt.
- 7.27 Een werknemer mag van zijn werkgever verwachten dat de cao correct wordt nageleefd en dat, indien cao-partijen het over de uitleg niet eens zijn, niet op voorhand cao-aanspraken worden uitgesloten. Een werknemer mag van een dergelijke handelwijze niet dupe worden.
- 7.28 Het gaat in deze kwestie om het beëindigen van een dienstverband. Bij een dergelijk ingrijpende beslissing zal NS niet alleen haar eigen belangen, maar ook die van haar werknemer moeten meewegen. Dit geldt te meer nu een eenvoudige tussentijdse oplossing voorhanden is. Voor zover NS daadwerkelijk de intentie heeft de cao na te leven en zich als goed werkgever wil gedragen, had het dan ook voor de hand gelegen dat zij – vrijwillig en zonder rechterlijke dwang – een voorbehoud had opgenomen in het finaal kwijtingsbeding voor wat betreft de geschilpunten c.q. aan haar werknemers had laten weten dat bij een rechterlijke uitspraak in haar nadeel, de (eventuele) restantvergoeding alsnog zal worden betaald en alsnog pensioenopbouw zal plaatsvinden.

Vordering

- 7.29 Om te voorkomen dat in de toekomst steeds opnieuw en - al dan niet door - door individuele werknemers een procedure moet worden opgetuigd, wensen FNV en VVMC voor de toekomstige gevallen een tussenoplossing 'af te dwingen'. Gebleken is

dat NS niet bereid is om een oplossing te zoeken. FNV en VVMC hebben daarom geen andere keuze, dan onderhavige procedure aanhangig te maken. In deze procedure wordt een gebod gevorderd. Het moet zonder enige twijfel zijn dat werknemers (ook) na het sluiten van een vaststellingsovereenkomst nakoming van de cao kunnen vorderen. Deze mogelijkheid kan en mag niet worden doorkruist door een in de vaststellingsovereenkomst eenzijdig opgesteld finaal kwijtingsbeding. De collectieve geschilpunten dienen in ieder geval buiten de finale kwijting te vallen en daarop ziet het gebod.

- 7.30 FNV en VVMC vorderen in dit geding dat de Voorzieningenrechter NS beveelt om in de vaststellingsovereenkomsten die NS aanbiedt aan haar werknemers, een voorbehoud op te nemen met betrekking tot de finale kwijtingsclausule, inhoudende dat werknemers alsnog aanspraak kunnen maken op nabetalingen van NS indien na een gerechtelijke procedure omtrent de uitleg van de bepalingen van Hoofdstuk 10 en 11 van de cao onherroepelijk is komen vast te staan dat werknemers hierop nog aanspraak maken.

8. Communicatie tussen partijen

- 8.1 Vanaf medio mei 2021 hebben FNV en VVMC – eerst afzonderlijk en daarna gezamenlijk - getracht met NS in overleg te gaan over de wijze waarop NS uitvoering geeft aan het Sociaal Plan. FNV en VVMC hebben meermaals gepoogd NS te bewegen tot een tussentijdse oplossing, in ieder geval tot het moment dat in rechte de juiste uitleg van de cao-bepalingen komt vast te staan.
- 8.2 Bij e-mail van 18 mei 2021 heeft FNV voor een eerste maal gepoogd tot een tussentijdse oplossing te komen (**productie 11**).
- 8.3 Bij e-mail van 26 mei 2021 heeft NS laten weten dat zij uitvoering geeft aan het Sociaal Plan op een wijze zoals zij dit altijd doet (**productie 12**). NS bleek niet bereid haar werknemers een tussentijdse oplossing te bieden.
- 8.4 Bij brief van 8 juni 2021 is zijdens FNV nogmaals een poging ondernomen (**productie 13**), opnieuw zonder resultaat. En ook de gezamenlijke poging van FNV en VVMC bij brief van 19 juli 2021 (**productie 14**) strandde. Op 22 juli 2021 wordt zijdens NS aangegeven dat NS begrijpt dat de vakbonden de uitleg geschillen voorlegt in een bodemprocedure. *‘De bodemrechter zal hier een oordeel over moeten vellen’*. Niettemin volhardt NS in haar eerder genomen standpunt: indien werknemers gebruik willen maken van de vertrekregeling, dient een vaststellingsovereenkomst te worden gesloten, waarvan een finaal kwijtingsbeding deel uitmaakt. Een afschrift van de email zijdens NS van 22 juli 2021 wordt overgelegd als **productie 15**.

9. Het standpunt van NS en bespreking daarvan

- 9.1 Uit de e-mail van NS van 26 mei 2021 (zie *productie 12*) volgt dat NS van mening is dat zij ‘als goed werkgever’ op juiste en nette wijze uitvoering geeft aan het Sociaal Plan’. NS miskent daarmee echter de verplichting die volgt uit de Wet op de cao. Een werkgever dient de bepalingen van de cao te goeder trouw na te leven. Cao-partijen verschillen principieel van mening over de uitleg van de cao. De kwestie is inmiddels aan de rechter voorgelegd. Het kan dan niet zo zijn dat een werkgever zich, ondanks dit alles, zich de macht toe-eigent om, onder het mom van naleving van de cao, haar uitleg aan werknemers ‘op te dringen’.

- 9.2 NS merkt in haar e-mail van 26 mei 2021 (zie *productie 12*) verder op dat de vertrekregeling tijdens pré-mobiliteit geheel vrijwillig is: *'werknemers kunnen hiervan gebruik maken, maar zijn dat niet verplicht'*. Overigens bevestigt NS in diezelfde e-mail dat werknemers de keuze wel moeten maken op basis van de vaststellingsovereenkomst, waarin volledige finale kwijting is opgenomen. Weliswaar staat het werknemer tijdens pré-mobiliteit geheel vrij van de vertrekregeling gebruik te maken, maar dat impliceert dat aan een werknemer dan ook een juiste keuze is voorgelegd: de vertrekregeling op basis van het Sociaal Plan en een pensioenopbouw ook tijdens het ontvangen van een werkloosheidsuitkering.
- 9.3 NS is verder van mening dat iedere grondslag ontbreekt voor het aanpassen van de door haar gehanteerde (standaard) vaststellingsovereenkomsten. Naar de mening van NS gaat het om uitwerkingsafspraken tussen NS en de betrokken individuele werknemer. NS hecht eraan op te merken dat standaard vaststellingsovereenkomst al jaren door haar wordt gebruikt, inclusief een normaal finale kwijting. Bovendien, zo betoogt NS, gaan alle beëindigingen bij pré-mobiliteit in overleg met de werknemers met een vaststellingsovereenkomst.
- 9.4 Dat NS al jarenlang gebruik maakt van standaard vaststellingsovereenkomsten voor de uitvoering van het Sociaal Plan is de vakbonden bekend. Op zichzelf bestaat tegen het gebruik van standaard vaststellingsovereenkomsten geen bezwaar, zolang de cao wordt nageleefd. Dat lijkt NS nu te willen passeren, door te stellen dat al jarenlang een algeheel finaal kwijtingsbeding in de standaard vaststellingsovereenkomst is opgenomen. Uitgangspunt is dat de cao moet worden nageleefd, ook daar waar het gaat om tussen NS en de individuele werknemer te sluiten 'uitwerkingsafspraken'. Dergelijke afspraken mogen geen afbreuk doen aan de verplichting van NS om de cao na te leven.
- 9.5 Voor zover NS van mening is dat tussen haar en de individuele werknemer van de cao afwijkende afspraken kunnen worden overeengekomen, wordt (nogmaals) opgemerkt dat NS werknemer geen keuze geeft: het is slikken of stikken. Het is NS die de werknemers voor een voldongen keuze stelt: de inhoud van deze vaststellingsovereenkomst of niet. Van enig overleg c.q. invloed van de werknemer op de inhoud van de vaststellingsovereenkomst is dan ook geen sprake. Het is NS die letterlijk de scepter zwaait.

10. Spoedeisend belang

- 10.1 FNV en VVMC hebben bij deze vordering een spoedeisend belang. Er is sprake van een uitzonderlijke situatie. Terwijl cao-partijen van mening verschillen over de interpretatie van cao-artikelen en de beslechting daarvan inmiddels aan een rechter is voorgelegd, krijgen werknemers een vaststellingsovereenkomst aangeboden, ter uitvoering van hoofdstuk 11 van het Sociaal Plan. NS gaat door met het aanbieden van deze vaststellingsovereenkomsten, waarbij de hoogte van de vergoeding eenzijdig door haar wordt vastgesteld (dat is: exclusief ouderenregeling en rekening houdende met een eventuele PAWW-uitkering) en waarbij zij pensioenaanspraken na einde dienstverband lijkt uit te sluiten.
- 10.2 FNV en VVMC hebben er belang bij dat NS op korte termijn door rechterlijke tussenkomst wordt bevolen een voorbehoud op de finale kwijting op te nemen. NS gaat onverminderd door met het aanbieden van vaststellingsovereenkomsten met daarin opgenomen een finaal kwijtingsbeding, terwijl de uitkomst van een bodemprocedure nog aanzienlijke tijd zal duren. Voor de tusseliggende periode mag van NS verlangd worden akkoord te gaan met een voorbehoud op de finale kwijtingsclausule.

11. De vorderingen

- 11.1 Op grond van het bovenstaande vorderen FNV en VVMC in deze procedure NS te bevelen om, met ingang van de dag waarop vonnis wordt gewezen in deze zaak, in alle door haar aan haar werknemers aan te bieden vaststellingsovereenkomsten in het kader van de uitvoering van het Sociaal Plan het volgende voorbehoud op te nemen:

“De verleende finale kwijting heeft geen betrekking op rechten en aanspraken van werknemers op grond van hoofdstuk 10, art. 26 lid 6, en hoofdstuk 11 van de CAO Nederlandse Spoorwegen, totdat de rechter in de hieromtrent aanhangige gerechtelijke procedure hierover een onherroepelijke uitspraak heeft gedaan of deze procedure op een andere wijze onherroepelijk is beëindigd.”

- 11.2 FNV en VVMC verzoeken de Rechtbank om aan bovenstaand bevel een dwangsom te verbinden van € 100,- per dag per medewerker, voor elke dag dat NS na betekening van het in deze zaak te wijzen vonnis jegens enige medewerker nalaat bovengenoemd voorbehoud op te nemen in de door NS aan medewerker aangeboden vaststellingsovereenkomst.
- 11.3 FNV en VVMC zullen prudent van dit dwangmiddel gebruik maken. Zij wensen van NS geen dwangsommen te ontvangen. Zij wensen énkél voldoende zekerheid dat NS ten aanzien van elke werknemer die op grond van het Sociaal Plan een vaststellingsovereenkomst krijgt aangeboden gehoor zal geven aan een rechterlijke veroordeling. Wanneer NS aantoonbaar dat zij wegens overmacht niet in staat is om (tijdig) aan een veroordeling te voldoen, zullen FNV en VVMC geen aanspraak maken op dwangsommen.

12. Bevoegdheid rechtbank

- 12.1 Op grond van art.1018b lid 3 Rv is art. 93 Rv - waar de absolute bevoegdheid van de kantonrechter is geregeld - niet van toepassing. Om die reden is de Rechtbank Sector Civiel bevoegd kennis te nemen van deze zaak. NS is gevestigd te Utrecht, derhalve binnen het rechtsgebied van de Rechtbank Midden-Nederland, zodat de voorzieningenrechter van de Rechtbank Midden-Nederland, Sector Civiel locatie Utrecht bevoegd is om van de ingestelde vorderingen kennis te nemen.

DE EIS

FNV en VVMC verzoeken uw Rechtbank om bij wege van voorlopige voorziening, bij vonnis, voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad:

- A.** NS te gebieden om met ingang van de dag waarop vonnis wordt gewezen in deze zaak het voorbehoud, weergegeven onder randnummer 11.1 van deze dagvaarding, op te nemen in alle aan haar werknemers aan te bieden vaststellingsovereenkomsten, zulks tot op het moment dat de bodemprocedure tussen partijen onherroepelijk is geëindigd;
- B.** om aan bovenstaand bevel een dwangsom te verbinden van € 100,- per dag per medewerker, voor elke dag dat NS na betekening van het in deze zaak te wijzen vonnis jegens enige medewerker nalaat bovengenoemd voorbehoud op te nemen in de door NS aan de medewerker aangeboden vaststellingsovereenkomst.
- C.** NS te veroordelen in de kosten van deze procedure, waaronder het salaris van de advocaat/gemachtigde en het betaalde griffierecht alsook in de nakosten.

De kosten van deze dagvaarding zijn voor mij, deurwaarder, €

OVERZICHT PRODUCTIES

Productie 1	Statuten FNV;
Productie 2	Statuten VVMC;
Productie 3	uittreksel Kamer van Koophandel;
Productie 4	dagvaarding bodemprocedure uitleg cao;
Productie 5	Huishoudelijk Reglement FNV;
Productie 6	Huishoudelijk Reglement VVMC;
Productie 7	internetpagina FNV;
Productie 8	hoofdstuk 10 en 11 CAO NS 2017-2020;
Productie 9	pré-mobiliteitsbrief NS;
Productie 10	(voorbeeld) vaststellingsovereenkomst NS;
Productie 11	e-mail FNV 18 mei 2021;
Productie 12	e-mail NS 26 mei 2021;
Productie 13	brief FNV 8 juni 2021;
Productie 14	brief FNV/VVMC 19 juli 2021;
Productie 15	e-mail 22 juli 2021;