

RECHTSPRAAK

werknemer/Multiemployment Rotterdam BV

Geen grond voor loondoorbetaling van meer dan 70% tijdens ziekte. Beroep op analogische toepassing vakantieregeling faalt

Werknemer is sinds 1993 in dienst van Multiemployment, laatstelijk als bedrijfsmanager. In 2007 heeft werknemer ernstige rugklachten gekregen. Sindsdien is hij arbeidsongeschikt. In 2009 is zijn takenpakket verlicht. In maart 2010 is hij opnieuw uitgevallen met spanningsklachten. Werknemer heeft in januari 2011 een rugoperatie ondergaan. Eind april 2011 heeft de bedrijfsarts werknemer in staat geacht twee uur per dag gedurende vier dagen per week thuis te werken. Multiemployment betaalt werknemer 70% van het loon. Thans vordert werknemer volledige loondoorbetaling.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Op grond van de tussen partijen geldende arbeidsvoorwaarden ontvangt werknemer thans 70% van het loon (niet beperkt tot het maximumdagloon). De wet voorziet niet in een beloning hoger dan 70% van het loon voor het geval waarin door een zieke werknemer toch – enige – werkzaamheden worden verricht. Voorts staat vast dat geen cao of arbeidsvoorwaarde tussen partijen geldt op grond waarvan 100% loon verschuldigd is voor door de zieke werknemer gewerkte uren. Dit betekent dat werknemer, nu vaststaat dat hij wegens ziekte niet de overeengekomen werkzaamheden heeft verricht en ongeacht dat hij wel enige werkzaamheden heeft verricht, op grond van de wet en nadere regelingen uitsluitend recht heeft op 70% van het overeengekomen loon. Het beroep op analogie van de vakantieregeling ex artikel 7:635 BW faalt. Niet valt in te zien in welke zin in dit geval sprake zou kunnen zijn van analogische toepassing omdat vakantie- en loonaanspraken niet vergelijkbaar zijn nu zij gelet op de recuperatiefunctie van vakantie een ander doel hebben, terwijl analogische toepassing voor de loonvordering van werknemer voor de door hem gewerkte uren voorts niet opgaat omdat de vakantieregeling voor de zieke werknemer recentelijk is gewijzigd waardoor hij dezelfde aanspraken op minimumvakantie krijgt als andere werknemers ongeacht of hij werkzaamheden verricht of niet. Ook de stelling dat Multiemployment op basis van het goed werkgeverschap meer dan 70% loon verschuldigd zou zijn faalt. Werknemer heeft niet meer dan circa 35% van de overeengekomen arbeidsduur gewerkt en de werkzaamheden liggen beneden het functieniveau van werknemer. De loonbetaling van 70% staat in redelijke verhouding tot de werkzaamheden. Volgt afwijzing van de vordering.

Instantie: Rechtbank Zeeland-West-Brabant

Datum uitspraak: 01-02-2012

ECLI: ECLI:NL:RBBRE:2012:BV6240

Zaaknummer: 695704 VV EXPL 11-162

Rechters: C. Wallis

Advocaten: H.M.Th. de Pont en E.J. Lichtenveldt

Wetsartikelen: 7:611 BW, 7:629 BW en 7:635 BW