

RECHTSPRAAK

X/Y Kinderopvang BV

Tussen pedagogisch medewerkster en kinderdagverblijf is overeenstemming bereikt over essentialia arbeidsovereenkomst. Dat later blijkt dat zij niet over het benodigde diploma beschikt, kan haar niet worden tegengeworpen

X heeft gesolliciteerd naar de functie van pedagogisch medewerker bij een kinderdagverblijf. Tussen partijen is in geschil of een arbeidsovereenkomst tot stand is gekomen. Na het sollicitatie- en arbeidsvoorwaardengesprek blijkt dat X niet over de benodigde diploma's beschikt, maar slechts over enkele deelcertificaten. Gebleken is dat het FCB Dienstverlening in Arbeidsvraagstukken (bij cao voorgeschreven) het kinderdagverblijf ten onrechte heeft geadviseerd dat X wel over de vereiste diploma's beschikt. Het kinderdagverblijf stelt dat X onjuiste informatie in haar cv heeft vermeld. X heeft een loonvordering ingesteld.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Partijen hebben in het arbeidsvoorwaardengesprek op 19 september 2011 overeenstemming bereikt over de elementen die volgens de definitie van artikel 7:610 lid 1 BW het arbeidscontract bevat, namelijk arbeid, loon, gedurende zekere tijd en een gezagsverhouding. Het verweer van het kinderdagverblijf dat een aantal arbeidsvoorwaarden nog niet met X waren besproken, zoals het definitieve tijdstip van indiensttreding, werktijden, opzegtermijn en de aanspraak op vakantie, doet hieraan niet af. De directeur van het kinderdagverblijf heeft ter zitting verklaard dat de punten die niet in het arbeidsvoorwaardengesprek zijn besproken altijd volgens de cao worden afgesproken. Ingevolge artikel 7:655 lid 2 BW kan daarom worden volstaan met een verwijzing naar deze regeling. Het beroep op dwaling faalt. X ging er op basis van informatie van haar ROC-opleiding vanuit dat zij over het benodigde diploma beschikte. Zij heeft de door het ROC aan haar verstrekte bewijzen aan het kinderdagverblijf toegezonden en deze zijn goed bevonden door het speciaal daarvoor bij cao ingestelde FCB. Dat de personeelsafdeling van het kinderdagverblijf het diploma pas twee maanden later heeft gecontroleerd, kan X niet worden tegengeworpen. De loonvordering wordt toegewezen. De vordering tot wedertewerkstelling wordt afgewezen, omdat het kinderdagverblijf een pedagogisch medewerkster zonder de benodigde diploma's niet tewerk mag stellen en er geen minder gekwalificeerde functie beschikbaar is. De wettelijke verhoging wordt gematigd tot 20%.

Instantie: Rechtbank Midden-Nederland

Datum uitspraak: 02-03-2012

ECLI: ECLI:NL:RBUTR:2012:BW1134

Zaaknummer: 790818 UV 12-5 sg/4068

Rechters: P. Krepel

Advocaten: B. Borst en A. Bosveld

Wetsartikelen: 7:610 BW, 7:655 lid 2 BW en 6:228 BW