

RECHTSPRAAK

Viva! Thuis BV/werkneemster

Afwijzing ontbindingsverzoek arbeidsovereenkomst thuishulp. Dat functie is komen te vervallen is onvoldoende aannemelijk, omdat werknemers in nieuwe functie feitelijk dezelfde werkzaamheden uitvoeren. Functie Thuishulp A is uitwisselbaar met nieuwe functie Thuishulp 2011

Werkneemster is in 2008 als Thuishulp A in dienst getreden van Viva, een zorgaanbieder. Werkneemster heeft zich met ingang van 19 april 2011 ziek gemeld. Omdat de WMO-activiteiten niet kostendekkend zijn, heeft Viva besloten te reorganiseren, waarbij onder andere de functie van werkneemster komt te vervallen. Op 9 mei 2011 heeft Viva het UWV WERKbedrijf toestemming verzocht om de arbeidsovereenkomsten met 377 werknemers op te zeggen. Deze toestemming is op 21 juli 2011 verleend. Viva heeft de arbeidsovereenkomst van werkneemster niet op kunnen zeggen vanwege haar arbeidsongeschiktheid. Thans verzoekt Viva ontbinding van de arbeidsovereenkomst.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Materieel bestaat geen verband tussen de arbeidsongeschiktheid en het ontbindingsverzoek, mede omdat niet gebleken is dat werkneemster vanwege haar ziekte de ontslagdreiging niet aankan, zodat het verzoek niet vanwege de reflexwerking van het opzegverbod zal worden afgewezen. Ten aanzien van de bedrijfseconomische redenen oordeelt de kantonrechter dat Viva heeft volstaan met het noemen van de jaarcijfers over 2008, 2009 en 2010, maar dat zij, anders dan in de UWV-procedure, heeft verzuimd de stukken die haar stellingen ter zake onderbouwen in het geding te brengen. Ook indien Viva deze stukken wel in het geding had gebracht, moet het ontbindingsverzoek worden afgewezen. Viva heeft onvoldoende aannemelijk gemaakt dat de bedrijfseconomische redenen leiden tot structureel verval van de functie van werkneemster en voor zover van het verval van die functie wel sprake zou zijn is eveneens onvoldoende aannemelijk geworden dat de functie van werkneemster niet uitwisselbaar is met de nieuwe functie Thuishulp 2011. De functiebeschrijving Thuishulp A en Thuishulp 2011 verschillen slechts op het punt van de 'regievoering'. De regiomanager heeft verklaard dat een Thuishulp 2011 formeel geen regiefunctie hoeft uit te voeren, maar dat de medewerkers feitelijk hetzelfde werk blijven doen. Voor zover de functie wel is komen te vervallen is onvoldoende komen vast te staan dat de functie Thuiszorg A en de functie Thuishulp 2011 niet uitwisselbaar zijn. Dat Viva van oordeel is dat de Thuishulp A ook de functie Thuishulp 2011 kan verrichten blijkt uit het feit dat aan alle werknemers die werkzaam waren in de functie Thuishulp A, de functie Thuishulp 2011 is aangeboden en velen van hen thans ook in die functie werkzaam zijn (maar

dan tegen een lagere beloning). Volgt afwijzing van het ontbindingsverzoek.

Instantie: Rechtbank Noord-Holland

Datum uitspraak: 19-12-2011

ECLI: ECLI:NL:RBHAA:2011:BV2928

Zaaknummer: 530851 / AO VERZ 11-557

Rechters: W. Aardenburg

Advocaten: J.A. van den Berg, E.J. van Leeuwen en M. van den Broek

Wetsartikelen: 7:685 BW en 7:670 BW