

RECHTSPRAAK

werknemer/Semiconductor Ideas to the Market (ItoM) BV

Werknemer dient bewijs te leveren van uitwisselbaarheid van functies bij bestrijding van juiste ontslagvolgorde

(Vervolg op AR 2012-0736.) In zijn arrest van 7 augustus 2012 oordeelde het hof als volgt nadat de werknemer stelde dat zijn functie uitwisselbaar is met de functie van een collega, dat kort voor het ontslag zijn functie eenzijdig is gewijzigd met het enkele doel de ontslagvolgorde te manipuleren, terwijl in feite dezelfde werkzaamheden worden verricht. Indien zou komen vast te staan dat de functies uitwisselbaar zijn, dan zou sprake zijn van een kennelijk onredelijk ontslag. In deze procedure staat het antwoord op die vraag centraal.

Het hof oordeelt als volgt. In het diagram van ItoM is werknemer ingedeeld bij Design en Layout en collega 1 is ingedeeld bij Design Tools & Network Maintenance. Werknemer heeft gesteld dat hij zich net als collega 1 ten behoeve van klanten bezighield met een combinatie van het unix-server-client-systeem en een of meer Cadence-applicaties. De verschillen in die systemen zijn volgens werknemer verwaarloosbaar. Het verweer van ItoM komt erop neer dat de functie van collega 1 uniek is en niet uitwisselbaar met de functie van werknemer omdat collega 1 zich als enige bezighoudt met unix-systemen en met io-ring en verder met de layout. Werknemer is van mening dat er voor de twee functies van Layout Engineer en Design Tools & Network Maintenance in een relatief kleine onderneming van ItoM geen onderscheid werd gemaakt. Vervolgens stelt hij dat hij in de eerste twee maanden voorafgaande aan het ontslag dezelfde taken uitvoerde als collega 1. ItoM betwist de door collega 3 gegeven functieomschrijvingen en de functiewijziging van werknemer twaalf maanden voorafgaande aan het ontslag. ItoM herhaalt dat werknemer heeft geweigerd zich te bekwamen in de nieuwe CMOS-technologie. Subsidiar heeft ItoM een beroep gedaan op de onmisbaarheid van collega 1. Nu geen van de partijen functieomschrijvingen heeft overgelegd, gaat het hof ervan uit dat van bestaande functieomschrijvingen geen sprake was. Dit betekent echter niet dat reeds daarom sprake is van uitwisselbaarheid van de functie van werknemer en collega 1. Waar het om gaat is of er geen verschil was in de enerzijds door werknemer en anderzijds door collega 1 feitelijk uitgevoerde werkzaamheden. De bewijslast ligt bij werknemer. Het hof geeft werknemer de mogelijkheid om bewijs aan te dragen voor de stelling van de uitwisselbaarheid van functies. Werknemer zal daarbij onder meer hebben te bewijzen dat collega 1 en hij zich beiden bezighielden met unix-server-client-systemen met één of meer Cadence-applicaties en in welke mate. Het hof komt vooralsnog niet toe aan een deskundigenonderzoek en zal dit

dan ook op dit moment laten rusten. Voor zover ItoM subsidiair een beroep heeft gedaan op de onmisbaarheid van collega 1 verwerpt het hof dat beroep reeds thans nu ItoM dat beroep in het geheel niet heeft onderbouwd. Iedere verdere beslissing wordt aangehouden.

Instantie: Gerechtshof 's-Hertogenbosch

Datum uitspraak: 05-02-2013

ECLI: ECLI:NL:GHSHE:2013:BZo673

Zaaknummer: HD 200.077.313/01

Rechters: C.M. Aarts, C.E.L.M. der Smeenk-van Weijden en M. van Ham

Advocaten: J.A.Th.M. van Zinnicq Bergmann en S. Wouters

Wetsartikelen: 7:681 BW