

RECHTSPRAAK

werknemer/Wijkom Ferro Groep B.V.

Overgang van onderneming. Gedetacheerde werknemers gaan van rechtswege mee over op verkrijger. Overname personeel kan niet rechtsgeldig bij overeenkomst worden uitgesloten

Werknemer is op 1 december 2012 voor de duur van één jaar in dienst getreden bij Flex Project Engineering B.V. (hierna: FPE) in de functie van Junior Programmeur. FPE is een van de tot Flexgroep Holding behorende vennootschappen. Werknemer is via FPE gedetacheerd bij Nice2Do. Flexgroep Holding is in december 2012 verkocht aan Wijkom. Werknemer stelt thans dat hij krachtens overgang van onderneming van rechtswege in dienst is getreden van Wijkom. Wijkom stelt dat FPE als payrollonderneming fungeerde en de werknemers allemaal bij Nice2Do waren gedetacheerd. Wijkom heeft ervoor gekozen om werknemer niet over te nemen, zodat zijn arbeidsovereenkomst met de Flexgroep of een van haar dochterondernemingen blijft bestaan.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Op grond van de inhoud van de tussen Flexgroep Holding en Wijkom gesloten overeenkomst, is sprake van een overgang van onderneming. Hierbij is niet relevant of partijen slechts een samenwerking beoogden. Voorts is gesteld noch gebleken dat de onderneming niet haar eigen identiteit heeft behouden. In de overeenkomst is opgenomen dat 'personeelsleden die koper om moverende redenen niet wenst over te nemen' niet overgaan. Deze bepaling verdraagt zich naar het voorlopige oordeel van de kantonrechter niet met het imperatieve karakter van de artikelen 7:662 e.v. BW. Indien de verkrijgende partij zou mogen kiezen welke personeelsleden hij of zij wel in dienst wenst te nemen, dan staat daarmee het hele wettelijke systeem ten aanzien van de overgang van onderneming op losse schroeven. Wijkom heeft zich ook nog beroepen op correspondentie tussen bestuurders van Wijkom en Nice2Do over het aanbieden van een arbeidsovereenkomst door Nice2Do aan werknemer. Een dergelijke arbeidsovereenkomst kan natuurlijk nooit tot stand komen zonder de instemming van werknemer zelf. Werknemer heeft verklaard dat hem een arbeidscontract is aangeboden met slechtere arbeidsvoorwaarden en dat hij om die reden dat contract met Nice2Do niet heeft geaccepteerd. Er is dus geen sprake van een arbeidsovereenkomst tussen werknemer en Nice2Do. Volgt toewijzing van de loonvordering.

Instantie: Rechtbank Noord-Holland

Datum uitspraak: 10-04-2013

ECLI: ECLI:NL:RBNHO:2013:BZ8818

Zaaknummer: 595556 \ VV EXPL 13-51

Rechters: F.J.P. Veenhof

Advocaten: E. van den Heuvel en R.L. Beckers

Wetsartikelen: 7:662 BW