

RECHTSPRAAK

werknemer/Market Discovery B.V.

Disfunctioneren is op zichzelf onvoldoende om een werknemer vooruitlopend op een beslissing op het ontbindingsverzoek te schorsen. Geen bijkomende feiten en omstandigheden gesteld. Wedertewerkstelling

Werknemer is in dienst van Market Discovery. In april 2013 wordt zijn algehele functioneren als onvoldoende beoordeeld en worden verbeterpunten afgesproken. Op 27 september 2013 nuttigen werknemer en zijn collega tijdens de lunch patat frites en snacks in de kleine overlegkamer op kantoor. X bemerkt dit en laat beiden weten dat de reuk van dit soort voedsel storend voor klanten is en dit voedsel niet op kantoor mag worden genuttigd. Na een mail hierover naar het personeel, vindt een gesprek tussen werknemer en X plaats, waarna werknemer wordt geschorst. Werknemer wordt het maken van onacceptabele opmerkingen en fysieke provocatie verweten. Op 15 november 2013 heeft Market Discovery een ontbindingsverzoek ingediend. Thans vordert werknemer wedertewerkstelling.

De kantonrechter oordeelt als volgt. De beantwoording van de vraag of werknemer in de gelegenheid dient te worden gesteld om de overeengekomen arbeid te verrichten, moet worden beoordeeld aan de hand van artikel 7:611 BW. Deze algemene maatstaf brengt met zich dat de toewijsbaarheid van een vordering tot wedertewerkstelling met name afhangt van de aard van de dienstbetrekking, van de overeengekomen arbeid en van de bijzondere omstandigheden van het geval (vgl. HR 12 mei 1989, ECLI:NL:HR:1989:AC2497). Uit een summier overgelegde e-mail blijkt dat Market Discovery het disfunctioneren aan de schorsing ten grondslag legt. Gelet op het zwaarwegend belang van de werknemer bij wedertewerkstelling is het disfunctioneren van een werknemer op zichzelf onvoldoende om een werknemer vooruitlopend op een beslissing op het verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst met behoud van loon te schorsen. De werkgever zal concrete feiten en omstandigheden hebben te stellen waaruit kan worden afgeleid dat het disfunctioneren zodanig ernstig is dat het er voorshands voor dient te worden gehouden dat van de werkgever niet kan worden gevergd dat de werknemer nog werkzaamheden uitvoert. Die nadere concrete feiten en omstandigheden heeft Market Discovery niet gesteld. Volgt toewijzing van de vordering tot wedertewerkstelling.

Instantie: Rechtbank Amsterdam

Datum uitspraak: 28-11-2013

ECLI: ECLI:NL:RBAMS:2013:7945

Zaaknummer: 2457229 \ KK EXPL 13-1705

Rechters: D.H. de Witte

Advocaten: D. van Kampen en C.W.A. van Dam

Wetsartikelen: 7:611 BW