

RECHTSPRAAK

## werknemer/Stichting Xonar

***Oude en nieuwe functie zijn niet onderling uitwisselbaar, zodat het afspiegelingsbeginsel niet van toepassing is en werknemer niet tewerkgesteld hoeft te worden in nieuwe functie.***

Werknemer is sinds 1 april 1979 krachtens arbeidsovereenkomst bij (de rechtsvoorgangster van) Xonar in dienst, laatstelijk in de functie van Manager Primair Proces. Xonar is een aanbieder in de jeugdzorg en opvoedhulp. Als gevolg van veranderingen in de jeugdzorgsector ziet Xonar zich genoodzaakt te reorganiseren. Op verzoek van Xonar heeft Human Capitol Group (hierna: HCG) op 14 maart 2014 gerapporteerd omtrent de uitwisselbaarheid van de functies Manager Primair Proces (oude functie) en Manager Zelfstandige Eenheid (nieuwe functie). Geadviseerd is de functies niet als uitwisselbaar te beschouwen. Werknemer is met ingang van 1 juli 2014 boventallig verklaard en als herplaatsingskandidaat aangemerkt. De bezwaarcommissie heeft vastgesteld dat de oude en nieuwe functie niet uitwisselbaar zijn. Het bezwaar van werknemer is afgewezen. Xonar heeft het UWV om toestemming voor opzegging van de arbeidsovereenkomst van (onder andere) werknemer verzocht. In de onderhavige procedure vordert werknemer tewerkstelling in de nieuwe functie van Manager Zelfstandige Eenheid.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Aan Xonar kan worden toegegeven dat werknemer een aanzienlijke periode heeft laten verstrijken, alvorens in rechte op te komen tegen zijn boventalligheidsverklaring. Desondanks wordt geoordeeld dat werknemer een spoedeisend belang heeft bij zijn vordering. Op basis van de overgelegde stukken en het verhandelde ter mondelinge behandeling acht de kantonrechter voldoende aannemelijk dat de functies Manager Primair Proces en Manager Zelfstandige Eenheid onderling niet uitwisselbaar zijn. Daartoe overweegt de kantonrechter dat zowel HCG als de bezwarencommissie hebben geoordeeld dat de nieuwe functie (Manager Zelfstandige Eenheid) niet uitwisselbaar is te beschouwen met de oude functie (Manager Primair Proces). In de nieuwe organisatievorm is er geen sprake meer van een duale verantwoordelijkheid. De Manager Zelfstandige Eenheid zal volledig integraal verantwoordelijk zijn voor zowel de organisatie als de zorginhoudelijke kwaliteit van de dienstverlening. Anders dan de Manager Primair Proces zal de Manager Zelfstandige Eenheid niet meer ondersteund worden door zorgcoördinatoren, functionarissen Verantwoordelijke Inhoudelijke Processen (VIP) en teamleiders. Aldus bestaat er een verschil in verantwoordelijkheid: waar de manager voorheen kon sparren met de zorgcoördinatoren en VIP-functionarissen, bestaat er in de nieuwe structuur geen althans een veel beperktere terugvalmogelijkheid voor de manager. Dat werknemer in het verleden leidinggevende en

uitvoerende functies heeft bekleed en gelet op zijn kennis en ervaring in staat en geschikt is om de functie van Manager Zelfstandige Eenheid te vervullen, wat daar verder ook van zij, is bij de beoordeling van de onderlinge uitwisselbaarheid van de functies niet relevant. Nu voldoende aannemelijk is dat er geen sprake is van onderling uitwisselbare functies is het afspiegelingsbeginsel niet aan de orde en dient ervan uitgegaan te worden dat het Xonar vrij stond om niet voor werknemer te kiezen, waar het de vervulling van de vacature voor de nieuwe functie van Manager Zelfstandige Eenheid betreft. Dat de sollicitatieprocedure niet zorgvuldig heeft plaatsgevonden en er geen valide assessment is afgenomen, is gelet op de betwisting zijdens Xonar en bij gebreke van een nadere onderbouwing en ter zake dienende bescheiden onvoldoende aannemelijk geworden. De gevorderde tewerkstelling wordt afgewezen.

---

**Instantie:** Rechtbank Limburg

**Datum uitspraak:** 08-05-2015

**ECLI:** ECLI:NL:RBLIM:2015:3919

**Zaaknummer:** 3924533 CV EXPL 15-2330

**Advocaten:** J.L. Coenegracht en A.W. van Duijnhoven