

RECHTSPRAAK

werknemer/Stichting tanteLouise

Ontslag werknemer ondanks vrijwillig vertrek van collega na ontslagdatum leidt niet tot schending herplaatsingsplicht ex artikel 7:669 lid 1 BW.

Werknemer (geboren 1961) is op 1 april 1992 in dienst getreden van tanteLouise, laatstelijk werkzaam als chef-kok. In verband met de stelselwijziging in de zorg (hervorming van de AWBZ en overdracht van verantwoordelijkheden van de rijksoverheid naar de gemeenten) heeft tanteLouise een reorganisatie moeten doorvoeren. Werknemer is per 1 november 2015 ontslagen. Op 7 december 2015 meldt werkgever dat een andere chef-kok vrijwillig ontslag heeft genomen, zodat er weer formatieruimte vrij is gekomen. Een andere ontslagen werknemer wordt op grond van de wederindiensttredingsregel teruggehaald. Volgens werknemer is het afspiegelingsbeginsel en herplaatsingsplicht verkeerd toegepast.

Het hof oordeelt als volgt. Wat de stelling betreft dat de feitelijke werkzaamheden van collega's tot een andere afspiegeling zouden hebben geleid, oordeelt het hof dat het gaat om uitwisselbare functies en niet op wat werknemers kunnen of deden. Wat de herplaatsingsplicht betreft staat de vraag centraal of de vrijgekomen formatieplaats in december wel of niet betrokken moet worden bij de herplaatsingsinspanning ex lid 1 van artikel 7:669 BW. Het hof oordeelt dat in het vrijwillig vertrek van chef-kok 2 geen grond kan zijn gelegen om te oordelen dat werknemer voor een herplaatsing in aanmerking had moeten komen, ook niet indien zijn arbeidsovereenkomst conform het toepasselijk sociaal plan wel met inachtneming van de juiste opzegtermijn (met ingang van 1 december 2015) zou zijn opgezegd. Op het moment waarop het vertrek van chef-kok 2 kwam vast te staan was de arbeidsovereenkomst met werknemer immers geëindigd. Dat op tanteLouise uit hoofde van het sociaal plan of de arbeidsovereenkomst een verdere (post-contractuele) verplichting rustte werknemer wederom in dienst te nemen is niet of onvoldoende gesteld.

Instantie: Gerechtshof 's-Hertogenbosch

Datum uitspraak: 08-09-2016

ECLI: ECLI:NL:GHSHE:2016:4046

Zaaknummer: 200.192.307/01

Rechters: J.W. van Rijkom, R.J.M. Cremers en A.J. Henzen

Advocaten: W.H.C.N. van Beek en R. van der Stap

Wetsartikelen: 7:669 lid 3 onderdeel a BW, 7:683 BW en 11 Ontslagregeling