

RECHTSPRAAK

## Fysio-Actief/werkneemster

***Ontbinding arbeidsovereenkomst op verzoek van werkneemster (manueel therapeut en voormalig bestuurder). Toekenning van een billijke vergoeding van € 25.000 wegens ernstig verwijtbaar handelen van Fysio-Actief.***

### *Feiten*

Tot 1 september 2013 was X bestuurder van Vastgoed Fysio-Actief en Fysio-Actief. Ook was zij indirect minderheidsaandeelhouder in Fysio-Actief. Per 1 september 2013 is zij ontslagen als bestuurder van genoemde vennootschappen en als werkneemster in dienst getreden bij Fysio-Actief in de functie van manueel therapeut met een salaris van € 3.600 bruto per maand. In de maanden juni tot en met september 2014 heeft X geen loon ontvangen. Bij brief van 13 juli 2015 heeft Fysio-Actief aan X meegedeeld dat haar functie met ingang van 1 augustus 2015 wordt aangepast naar de functie van Fysiotherapeut Expert Niveau 4, functieschaal 9, met aanpassing van haar salaris naar € 3.250 bruto per maand. X is op 27 juli 2015 ziek gemeld. Bij brief van 10 juni 2016 is Fysio-Actief onder meer gesommeerd om het achterstallig loon over de periode van 1 juni 2014 tot en met 30 september 2014 betalen, alsmede om haar demotie en salarisverlaging ongedaan te maken. Medio augustus 2016 is X geheel hersteld verklaard. In september 2016 heeft Fysio-Actief met terugwerkende kracht de demotie en salarisverlaging ongedaan gemaakt. Op 12 april 2017 heeft werkneemster haar ontbindingsverzoek ingediend. De kantonrechter heeft de arbeidsovereenkomst ontbonden per 1 september 2017, met veroordeling van Fysio-Actief tot betaling van een transitievergoeding van € 7.776 bruto en een billijke vergoeding van € 15.000 bruto en verklaart voor recht dat Fysio-Actief geen rechten kan ontlenen aan het relatie- en concurrentiebeding. Tegen dit oordeel keert Fysio-Actief zich in hoger beroep.

### *Oordeel*

Kern van het geschil betreft de vraag of Fysio-Actief in haar hoedanigheid van werkgever ernstig verwijtbaar heeft gehandeld jegens X in haar hoedanigheid van werkneemster. De terecht gebleken verwijten zijn zodanig zwaarwegend dat sprake is van ernstig verwijtbaar handelen en/of nalaten van Fysio-Actief. Uit de verwijten komt naar voren dat Fysio-Actief na het terugtreden van X als bestuurder, haar in haar afhankelijke positie van werknemer ernstig tekort heeft gedaan, deels op momenten dat X zich kenbaar in een mentaal kwetsbare situatie (burn-out) bevond. Daarbij heeft Fysio-Actief niet het onderscheid gemaakt dat zij had behoren te maken tussen de positie van X als werkneemster respectievelijk als

aandeelhoudster en voormalig bestuurder. Fysio-Actief heeft de arbeidsverhouding tussen partijen daarmee zodanig zwaar belast, dat voortzetting daarvan redelijkerwijs niet van X gevegd kon worden en Fysio-Actief treft daarvan een ernstig verwijt. Hier doet niet aan af dat X pas na verloop van tijd haar verzoek tot ontbinding heeft ingediend. Na de demotie is X eerst gedurende langere tijd arbeidsongeschikt geweest en na haar herstel hebben partijen eerst nog (tevergeefs) getracht tot een vergelijk te komen. Door het verwijtbare gedrag van Fysio-Actief is X niet alleen financieel maar ook in haar persoonlijke levenssfeer benadeeld. Het ernstig verwijtbare gedrag heeft geleid tot het verlies door X van haar baan en het door haar daarmee gegenereerde inkomen. Het vinden van een andere baan of het opzetten van een eigen onderneming wordt daarbij voor X bemoeilijkt door het beroep van Fysio-Actief op het relatie- en concurrentiebeding en het tijdsverloop dat verstreken zal zijn voordat X over de (on)juistheid van dat beroep definitief zekerheid zal hebben verkregen. Daarmee valt te verwachten dat het verlies aan inkomen niet volledig zal worden gecompenseerd door de transitievergoeding en een (eventuele) uitkering. Het verlies van de baan betekent ook dat de banden zijn doorgesneden met het bedrijf dat X zelf mede heeft opgericht en waarvan zij, naar alle betrokkenen erkennen, het boegbeeld was. Dat maakt, los van het verwijtbare gedrag van Fysio-Actief, de beëindiging van het dienstverband meer dan gemiddeld zwaarwegend, ook al is het dienstverband op zichzelf niet langdurig geweest. Dat de huidige financiële situatie van Fysio-Actief betaling van een billijke vergoeding niet toestaat is niet gebleken. Het hof acht een billijke vergoeding van € 25.000 bruto passend.

---

**Instantie:** Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden

**Datum uitspraak:** 09-04-2018

**ECLI:** ECLI:NL:GHARL:2018:3263

**Zaaknummer:** 200.225.538/01

**Rechters:** O.E. Mulder, W.P.M. ter Berg en A.E.B. ter Heide

**Advocaten:** S. Zoer en N.H.M. Poort

**Wetsartikelen:** 7:673 lid 1 BW, 7:671c BW en 7:653 lid 4 BW