

RECHTSPRAAK

werknemer/Avrotros

Overgang radioprogramma van Avrotros naar Omroep MAX is een overgang van onderneming.

Feiten

Werknemer heeft van 1 oktober 2001 tot 1 januari 2018 op basis van een arbeidsovereenkomst gewerkt voor Avrotros voor het radioprogramma Nieuwsshow. Bij plaatsingsbesluit van 9 november 2017 heeft de raad van bestuur van de NPO bepaald dat vanaf 1 januari 2018 de zendtijd op radio 1 op zaterdagochtend van 8.30 uur tot 11.00 uur ter beschikking wordt gesteld aan Omroep MAX. Binnen deze zendtijd dient Omroep MAX het programmaformat dat eerder in handen was van Avrotros ten gehore te brengen. Op 31 december 2017 heeft werknemer een arbeidsovereenkomst getekend op basis waarvan hij per 1 januari 2018 werkzaamheden op het programma 'Nieuwsweekend' verricht voor Omroep MAX. Partijen verschillen van mening over de vraag of sprake is van een overgang van onderneming. Werknemer stelt van niet. Aan de vereisten van artikel 7:671 lid 1 BW is volgens hem niet voldaan. Avrotros heeft ook geen opzegtermijn in acht genomen. Volgens werknemer heeft hij daarom recht op betaling van de transitievergoeding, een billijke vergoeding en een vergoeding wegens onregelmatige opzegging.

Oordeel

Overeenkomst en economische eenheid

Vast staat dat geen overeenkomst is gesloten tussen Avrotros en Omroep MAX. Echter, het HvJ EU legt dit ruim uit en het plaatsingsbesluit wordt gekwalificeerd als overeenkomst. De volgende vraag die beantwoord moet worden is of het programma dat Avrotros op radio 1 op zaterdagochtend van 8.30 uur tot 11.00 uur maakte, kwalificeert als een economische eenheid als bedoeld in lid 2 aanhef en onder b van artikel 7:662 BW. Gelet op hetgeen partijen hebben aangevoerd, is vastgesteld dat sprake was van een vast team – bestaande uit acht werknemers – dat voor het radioprogramma Nieuwsshow werkzaam was. Geen van de acht werknemers verrichtte andere werkzaamheden voor Avrotros. Zij gaven met elkaar, op basis van het budget van NPO, invulling en uitvoering aan het door NPO vastgestelde programmaformat en brachten dit ten gehore aan een vaste groep van luisteraars op radio 1. Derhalve is naar het oordeel van de kantonrechter sprake van een georganiseerd geheel van werknemers die speciaal en duurzaam met een gemeenschappelijke taak, het maken van het radioprogramma Nieuwsshow, belast waren.

Identiteitsbehoud

Ten aanzien van het identiteitsbehoud merkt de kantonrechter een radioprogramma als arbeidsintensief aan. De inzet van werknemers is de belangrijkste factor; zij maken het programma en zorgen ervoor dat geluid en inhoud de ether in worden gestuurd, zodat luisteraars op de radio naar het programma kunnen luisteren. In het najaar van 2017 heeft Omroep MAX de voltallige redactie van het programma Nieuwsshow aangeboden om voor Omroep MAX te komen werken als zij van NPO het tijdslot op radio 1 van 8.30 tot 11.00 uur zou krijgen. Derhalve wilde Omroep MAX als gevolg van de overeenkomst een wezenlijk deel van het personeel in dienst verkrijgen. Dat uiteindelijk slechts vijf van de acht werknemers in dienst hebben willen treden van Omroep MAX – waarvan één werknemer pas nadat Avrotros op 28 december 2017 hem had bericht dat zijn arbeidsovereenkomst bij Avrotros zou eindigen per 1 januari 2018 – doet niet ter zake. Indien deze omstandigheid namelijk zou meewegen bij de beantwoording van de vraag of sprake is van een overgang van onderneming, zou op onaanvaardbare wijze afbreuk worden gedaan aan het doel dat met de richtlijn (het behoud van rechten van werknemers in geval van verandering van eigenaar) wordt beoogd (vgl. HR 10 december 2004, ECLI:NL:HR:2004:AR3296). In dat geval zouden immers de werknemers, die om wat voor reden ook niet mee willen overgaan, een overgang van onderneming kunnen tegenhouden. Naast het overgaan van een wezenlijk deel van het personeel geldt ook dat, indirect, de goodwill en daarmee de samenhangende kring van (vaste) luisteraars is overgedragen. Conclusie: als gevolg van een overgang van onderneming is werknemer per 1 januari 2018 van rechtswege in dienst gekomen van Omroep MAX, zodat zijn verzoeken worden afgewezen.

Instantie: Rechtbank Midden-Nederland

Datum uitspraak: 20-04-2018

ECLI: ECLI:NL:RBMNE:2018:2855

Zaaknummer: 6683275 ME VERZ 18-43

Rechters: M.M.J. Schoenaker

Advocaten: J. Soet en R.G. Prakke

Wetsartikelen: 7:662 BW en 7:663 BW