

## RECHTSPRAAK

***Toerekenbare tekortkoming in nakoming arbeidsovereenkomsten door werknemers die eigen onderneming oprichten.****Feiten*

X en Y waren werknemers van Z. Zij werkten het laatste deel van hun arbeidsovereenkomst voor Vitatech B.V. X en Y hebben terwijl zij nog in dienst waren bij Z een onderneming opgericht genaamd A. X was aanvankelijk met Z in overleg over een samenwerking tussen A en Z, maar dat is uiteindelijk op niets uitgelopen. A eist onder meer een verklaring voor recht dat X en/of Y elk toerekenbaar zijn tekortgeschoten in de nakomingen van de bedingen in hun arbeidsovereenkomsten

*Oordeel*

X en Y zijn tekortgeschoten in de nakoming van hun arbeidsovereenkomsten, omdat zij een deel van hun werktijd hebben besteed aan A. Dit blijkt uit de whatsappgesprekken. Zij moeten de schade die Z hierdoor heeft geleden dan ook vergoeden. Z heeft niet gesteld hoeveel van hun werktijd X en Y volgens haar hebben besteed aan A, al valt uit haar stellingen wel op te maken dat zij van mening is dat dit een aanzienlijk deel is geweest. De kantonrechter stelt aan de hand van de stukken (met name de whatsappgesprekken) vast dat X en Y vanaf februari 2019 gemiddeld 5% van hun werktijd hebben besteed aan A. X en Y hebben aangevoerd dat deze gesprekken met name plaatsvonden tijdens pauzes en aan het einde van de werkdag, en dat het ook mogelijk is dat zij sommige dagen vrij hadden genomen bij Z. Dat is inderdaad vaak het geval. Uit de gesprekken zelf volgt echter dat zij ook onder werktijd aan Z hebben gewerkt. Uit de stukken volgt verder dat X en Y collega's hebben ingezet om te werken voor A. Het is op zich niet onrechtmatig dat zij hen hebben gevraagd om mee te gaan naar A, maar het is wel onrechtmatig dat zij hen hebben aangespoord om een deel van hun werktijd te besteden aan A. De kantonrechter gaat ervan uit dat ook de collega's vanaf mei 2019 5% van hun werktijd hebben besteed aan A. De kantonrechter geeft geen beslissing over het studiekostenbeding van Y. Z stelt dat Y een studie heeft gevolgd op kosten van Z en dat zij volgens haar arbeidsovereenkomst een deel van de kosten van die opleiding moet terugbetalen. Als dat zo is, dan moet Z nakoming van die afspraak vorderen, maar dat doet zij in deze procedure niet. De kantonrechter verklaart voor recht dat X en/of Y elk toerekenbaar zijn tekortgeschoten in de nakomingen van de bedingen in hun arbeidsovereenkomsten.

---

**Instantie:** Rechtbank Rotterdam

**Datum uitspraak:** 02-06-2023

**ECLI:** ECLI:NL:RBROT:2023:4538

**Zaaknummer:** 8963150 CV EXPL 21-1045

**Rechters:** M. Fiege

**Advocaten:** L. Keukens en P.A. Josephus Jitta

**Wetsartikelen:**