

## RECHTSPRAAK

***Overgang van onderneming na contractwisseling tussen uitvoerende partijen. Verplichtingen uit de arbeidsovereenkomst gaan van rechtswege over.****Feiten*

Werknemer is op 14 januari 2016 in dienst getreden bij werkgever als koerier/bezorger. Werkgever maakte gebruik van vervoersovereenkomsten met een andere onderneming (de opdrachtgever). Werknemer was werkzaam in een bepaald werkgebied van de opdrachtgever. Dit werkgebied is per 1 november 2022 toegewezen aan Velomedi B.V. (hierna: Velomedi). Velomedi heeft aan enkele werknemers die werkzaam waren in het werkgebied van Velomedi, arbeidsovereenkomsten aangeboden. Aan werknemer is geen arbeidsovereenkomst aangeboden. Werknemer heeft eind november 2022 Velomedi bericht dat sprake is van een overgang van onderneming en hij van rechtswege in dienst is getreden bij Velomedi. Velomedi heeft de stelling van werknemer betwist. De werkgever van werknemer heeft het salaris van werknemer tot en met april 2023 betaald. Werknemer verzoekt de kantonrechter voor recht te verklaren dat sprake is van een overgang van onderneming en dat de rechten en verplichtingen uit de arbeidsovereenkomst tussen werknemer en werkgever van rechtswege op Velomedi zijn overgegaan.

*Oordeel*

De kantonrechter oordeelt als volgt. Van een overgang van onderneming is sprake indien een duurzame economische eenheid haar identiteit behoudt, overgaat ten gevolge van een overeenkomst, fusie of splitsing. De werkgever van werknemer verricht activiteiten voor de andere onderneming in een bepaald werkgebied, zodat sprake is van een duurzame economische eenheid. In dit geval is sprake van een contractwisseling, nu de onderneming eerst een bepaalde opdracht geeft aan de werkgever van werknemer, om deze vervolgens te gunnen aan Velomedi. Voorgaande handelswijze moet worden gezien als een overeenkomst tussen de oude en nieuwe opdrachtnemer. Een contractwisseling kan dus een overgang bewerkstelligen, zelfs nu de werkgever en Velomedi nooit met elkaar hebben gecontracteerd. Gelet op voorgaande is ook voldaan aan het vereiste dat sprake dient te zijn van een overeenkomst (of fusie of splitsing). Identiteitsbehoud is met name aan de orde indien soortgelijke activiteiten daadwerkelijk worden voortgezet of hervat, waarbij rekening gehouden dient te worden met alle feitelijke omstandigheden, zoals de aard van de betrokken onderneming of vestiging, het al dan niet overdragen van materiële activa, de waarde van de immateriële activa ten tijde van de overdracht, overname van het personeel, overdracht van de klantenkring, de mate waarin de activiteiten met elkaar overeenkomen en de duur van de

eventuele onderbreking van de activiteiten (*Spijkers*-factoren). Nu sprake is van dezelfde klantenkring met dezelfde bedrijfsmiddelen als de voormalig werkgever, zoals auto's, scanners en bedrijfskleding, is geen wijziging in de werkzaamheden opgetreden nadat Velomedi de werkzaamheden heeft overgenomen. Ook heeft Velomedi een groot deel van het personeel overgenomen. Daarnaast is van een onderbreking van werkzaamheden geen sprake geweest. De identiteit is gelet op voorgaande behouden gebleven. De conclusie is dat aan alle vereisten voor een overgang van onderneming is voldaan, waardoor de verplichtingen uit de arbeidsovereenkomst tussen de voormalig werkgever van werknemer en werknemer per 1 november 2022 van rechtswege zijn overgegaan op Velomedi.

---

**Instantie:** Rechtbank Zeeland-West-Brabant

**Datum uitspraak:** 26-07-2023

**ECLI:** ECLI:NL:RBZWB:2023:5417

**Zaaknummer:** 10370220 \ CV EXPL 23-729 (E)

**Rechters:** M.P. Tilman-Knoester

**Advocaten:** E.R. Chel en M.B.M.C. van den Berg

**Wetsartikelen:** 7:663 BW