

RECHTSPRAAK

De strekking van het nevenwerkzaamhedenbeding is klaarblijkelijk dat hieronder ook activiteiten vallen die verband houden met de uitzendbranche en/of andere werkzaamheden van werkgever. Werknemer heeft het beding overtreden.

Feiten

Werknemer is op 2 september 2019 in dienst getreden van (de rechtsvoorganger van) Trixxo. In de arbeidsovereenkomst is een non-concurrentiebeding, een relatiebeding en een nevenwerkzaamhedenbeding opgenomen. Op voornoemde artikelen is een boeteclausule van toepassing. Werknemer heeft op 11 maart 2022 Transcend the Next Stage B.V. opgericht. Op 18 maart 2022 heeft werknemer Transcend Holding B.V. en Transcend Jobs B.V. te Goes (mede) heeft opgericht. Ook heeft werknemer op 23 juni 2022 Transcend Jobs B.V. te Izegem (België) (mede) opgericht. Op 25 augustus 2022 heeft Trixxo werknemer op staande voet ontslagen. Reden van het ontslag zou zijn dat er contact is opgenomen met Trixxo door een journalist in verband met de illegale tewerkstelling van een enkele tientallen mensen in België waarbij de naam wordt genoemd van een bv die door werknemer opgericht blijkt te zijn. Werknemer zou in strijd gehandeld hebben met het nevenwerkzaamhedenbeding. Doordat Trancend is ingeschreven op hetzelfde adres als Trixxo, zou dit ook de schijn wekken voor derden dat de bedrijven gelieerd zijn. Trixxo heeft aanspraak gemaakt op de boetes vanwege het overtreden van het nevenwerkzaamhedenbeding. Trixxo heeft verder benoemd dat werknemer in strijd heeft gehandeld met het goed werknemerschap wegens de oprichting van een concurrerende onderneming. Tot slot zou werknemer in strijd hebben gehandeld met het relatiebeding. Ook op grond daarvan maakt Trixxo aanspraak op boetes. Door niet aan Trixxo te melden dat zijn onderneming(en) in verband werden gebracht met illegale tewerkstelling zou Trixxo bovendien zijn blootgesteld aan mogelijke aanzienlijke reputatieschade. Werknemer is op deze gronden op staande voet ontslagen. In eerste aanleg heeft werknemer verzocht Trixxo te veroordelen tot betaling van vergoedingen. Trixxo heeft verzocht om betaling van boetes. De kantonrechter heeft de vorderingen van Trixxo (gematigd) toegewezen. Werknemer is tegen de beslissingen in hoger beroep gekomen.

*Oordeel**Nevenwerkzaamhedenbeding*

De door werknemer beschreven activiteiten van Transcend Jobs houden onmiskenbaar verband met de uitzendbranche en/of andere werkzaamheden die door Trixxo werden uitgevoerd. De strekking van het nevenwerkzaamhedenbeding is klaarblijkelijk dat hieronder

ook activiteiten vallen die verband houden met de uitzendbranche en/of andere werkzaamheden van Trixxo. Werknemer heeft geen omstandigheden gesteld die ertoe nopen aan het beding een andere, beperktere uitleg te geven. Werknemer heeft verder als verweer gevoerd dat er met de ondernemingen uitsluitend voorbereidingshandelingen zijn verricht. Het hof oordeelt dat nu werknemer ook een arbeidsovereenkomst is aangegaan en arbeidskrachten een aanbod heeft gedaan, dit niet meer kan worden gezien als voorbereidingshandelingen. De handelingen moeten worden aangemerkt als bedrijfseconomische activiteiten. Geconcludeerd wordt dat het nevenwerkzaamhedenbeding is overtreden. Het verweer dat het nevenwerkzaamhedenbeding nietig is, wordt verworpen.

Hoor en wederhoor

Werknemer heeft de rechtsgeldigheid van het gegeven ontslag bestreden door aan te voeren dat hij “niet echt is gehoord”. Dit wordt niet gevolgd. Voor zover werknemer voorafgaand aan het ontslag niet voldoende in de gelegenheid is gesteld, heeft hij voldoende gelegenheid gehad tijdens deze procedure. Het hof komt tot het oordeel dat het gegeven ontslag rechtsgeldig is.

Het relatiebeding

Werknemer mist belang bij zijn grief tegen het oordeel dat werknemer in strijd zou hebben gehandeld met het relatiebeding. De kantonrechter heeft namelijk geen boetes toegekend voor deze overtreding.

De omvang van de boete

Voor zover werknemer klaagt over de ‘ingangdatum’ van de boetes, slaagt dat. Het hof wil aannemen dat niet de enkele oprichting van een vennootschap kan worden aangemerkt als het als bestuurder drijven of doen drijven van een onderneming. Ook wil het hof werknemer volgen in zijn stellingname dat de genoemde handelingen na de oprichting van een vennootschap daarvoor niet toereikend zijn. Met het vervolgens sluiten en aanbieden van arbeidsovereenkomsten, acht het hof de overtreding van het nevenwerkzaamhedenbeding echter gegeven. De begindatum ligt aldus op 28 juli 2022. Als einddatum geldt de datum van het ontslag, 25 augustus 2022. Er wordt een boete toegekend van € 39.000. Deze boete komt het hof echter bovenmatig voor en wordt door het hof gematigd tot € 25.000. Hierbij wordt meegewogen dat het niet aannemelijk is dat Trixxo schade heeft geleden.

Instantie: Gerechtshof Den Haag

Datum uitspraak: 12-12-2023

ECLI: ECLI:NL:GHDHA:2023:2337

Zaaknummer: 200.326.604/01

Rechters: R.J.F. Thiessen, M.D. Ruizeveld en J.M. der Rowel-van Linde

Advocaten: M.S. van Dijk en E. Hagendoorn

Wetsartikelen: 7:678 BW, 7:650 BW en 7:653a BW