

RECHTSPRAAK

Werknemer (39 jaar) is met ingang van 26 september 1996 voor onbepaalde tijd in dienst getreden van (de rechtsvoorgangster van) Knap als vrachtwagenchauffeur op oproepbasis. Op 14 april 2006 heeft werknemer een ongeval gehad en heeft hij zich bij Knap ziek gemeld. Na genoemde datum is hij niet meer opgeroepen om te komen werken. De arbeidsovereenkomst is niet beëindigd. Werknemer vordert thans loon op grond van artikel 7:629 BW. Krachtens het bepaalde in artikel 16 lid 1 sub a en b CAO moet uitgegaan worden van het over 52 weken voorafgaande aan de arbeidsongeschiktheid gemiddeld verdiende loon, verhoogd met toeslagen en overwerkvergoeding (met een nader omschreven maximum).

De kantonrechter oordeelt als volgt. Tussen partijen staat vast dat de arbeidsovereenkomst tussen hen een “arbeidsovereenkomst met uitgestelde prestatieplicht” is en dat deze arbeidsovereenkomst nimmer is beëindigd. Vooropgesteld wordt dat ook in geval van zodanige arbeidsovereenkomst de werkgever gehouden is (70 % van) het loon te betalen als de oproepkracht ziek is. Bij CAO of in de arbeidsovereenkomst mag opgenomen worden dat de werkgever twee wachtdagen in acht mag nemen. Nu de arbeidsomvang niet eenduidig is overeengekomen is artikel 7:610b BW van toepassing. Op grond van het bepaalde in dit artikel is de gemiddelde omvang van de arbeid gedurende de drie maanden voorafgaand aan 14 april 2006 in beginsel als uitgangspunt te nemen voor het bepalen van de loonaanspraken van werknemer. Knap heeft gesteld dat werknemer in de drie maanden voorafgaand aan 14 april 2006 in totaal 15 uur heeft gewerkt en zij heeft ter onderbouwing hiervan een schriftelijk stuk met opschrift “Informatie statistiek gegevens” overgelegd. [eiser] heeft deze stelling van Knap niet uitdrukkelijk en goed gemotiveerd betwist, zodat van de juistheid daarvan wordt uitgegaan. Daar komt bij dat werknemer van zijn kant niet consistent heeft onderbouwd hoe hij aan het door hem berekende bedrag is gekomen. Voor de loondoorbetalingverplichting van Knap wordt dus uitgegaan van een arbeidsomvang van 1,15 uur per week tegen een bruto loon van € 11,41 per uur.

Vordering werknemer (gedeeltelijk) toegewezen.

Instantie: Rechtbank Noord-Holland

Datum uitspraak: 12-02-2009

ECLI: ECLI:NL:RBHAA:2009:BH3502

Zaaknummer: 396877/CV EXPL 08-6331

Wetsartikelen: 7:610 BW, 7:610b BW en 7:629 BW