

RECHTSPRAAK

werknemer/werkgever

Situatieve arbeidsongeschiktheid valt ook onder ziekte in de zin van het opzegverbod van artikel 7:670 BW

Werkneemster (55 jaar) is sinds 1997 in dienst van werkgever. De werkgever heeft de arbeidsovereenkomst van werkneemster opgezegd terwijl de werkneemster situatief arbeidsongeschikt is. De werkneemster beroept zich in kort geding op het opzegverbod tijdens ziekte van artikel 7:670 BW, vordert vernietiging van de opzegging en loondoorbetaling. De werkgever stelt dat situatieve arbeidsongeschiktheid geen ziekte is en daarmee niet onder het opzegverbod tijdens ziekte valt.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Centraal staat de vraag of onder 'ziekte' in het eerste lid van artikel 7:670 BW ook moet worden begrepen een situationele arbeidsongeschiktheid. In het BW wordt het begrip ziekte niet apart gedefinieerd. Volgens de wetsgeschiedenis moet voor de betekenis van dit begrip ziekte aansluiting worden gezocht bij artikel 19 Ziektewet (ZW): '(...) ongeschiktheid tot het verrichten van zijn arbeid als rechtstreeks en objectief medisch vast te stellen gevolg van ziekte (...)'. In het kader van deze wet wordt, blijkens de jurisprudentie van de Centrale Raad van Beroep, onder ziekte ook de situatieve arbeidsongeschiktheid verstaan, indien daarbij sprake is van aanwijsbare ziekteverschijnselen, of indien 'op grond van medische gegevens met grote mate van waarschijnlijkheid moet worden aangenomen dat bij en als gevolg van werkhervatting wederom uitval wegens ziekte zal plaatsvinden en/of dat werkhervatting tot schade van de gezondheid zal leiden' (CRvB 30 maart 2006, TAR 2006/92). De wettekst van artikel 19 ZW verlangt een causaal verband tussen de ziekte en de ongeschiktheid om te werken. Onder verwijzing naar HR 27 juni 2008, LJN BC7669 (Mak/SGB0) acht hij dat de vraag of bij situatieve arbeidsongeschiktheid sprake is van ziekte in het kader van de loondoorbetalingsverplichting en re-integratie-inspanningen ontkennend moet worden beantwoord. Echter, in het kader van de ontslagbescherming van artikel 7:670 BW gaat het om bescherming van de werknemer tegen druk van de aanstaande beëindiging van het dienstverband. Gelet op de strekking van artikel 7:670 BW, de bestendige uitleg van het ziektebegrip van artikel 19 ZW door de Centrale Raad van Beroep, en het oordeel van de bedrijfsarts dat werkhervatting in eigen werk niet goed zal uitwerken op de gezondheid van werkneemster, is het voorshands aannemelijk dat in een bodemprocedure zal worden geconcludeerd dat sprake is van een opzegging in strijd met artikel 7:670 BW. De loonvordering van werkneemster is daarom voorlopig toewijsbaar.

Instantie: Rechtbank Gelderland

Datum uitspraak: 01-06-2011

ECLI: ECLI:NL:RBZUT:2011:BR0259

Zaaknummer: 444535 VV EXPL 11-11

Rechters: M. Engelbert-Clarenbeek

Advocaten: A.A. Slager en R.J. Voorink

Wetsartikelen: 7:670 BW