

RECHTSPRAAK

werknemer/Centrum voor Vrijwillige en Professionele Maatschappelijke Dienstverlening (CVD)

Overgang van onderneming na hersubsidiëring door Gemeente Rotterdam waardoor De Heuvel in nieuwe - centrale - structuur van CVD is opgenomen. Behoud van identiteit op grond van Klarenberg-arrest (behoud van functionele band)

Werkneemster is sinds 2006 in dienst van 'De Heuvel', Adviesbureau voor jeugd- en jongerenwerk te Rotterdam. Volgens werkneemster is de onderneming van De Heuvel inclusief alle andere werknemers, producten, diensten en de bijbehorende subsidie van de Gemeente Rotterdam per 1 januari 2013 overgegaan naar CVD onderdeel 'Vrijwilligerswerk Rotterdam'. Uit hoofde van overgang van onderneming vordert zij toelating tot werk en loon. CVD stelt zich op het standpunt dat sprake is geweest van een nieuw gemeentebestuur dat heeft geleid tot centralisatie van verschillende activiteiten en dat geen behoud van identiteit kan worden aangenomen in de nieuwe structuur.

Het hof oordeelt als volgt: CVD heeft in verschillende toonaarden bezongen dat de nieuwe stedelijke Vrijwilligerscentrale, althans CVD, iets heel anders is of doet dan De Heuvel. Van aanbodgericht naar vraaggericht, geen/wél baliefunctie (in een openbaar toegankelijk gebouw), front- en backoffice, van uitsluitend jeugd- en jongerenwerk naar alle doelgroepen. De medewerkers zullen in een multidisciplinair team breed inzetbaar moeten zijn. Het hof ziet deze veranderingen wel, maar dat neemt niet weg dat belangrijke activiteiten van De Heuvel - hiervoor wel kort gekarakteriseerd als die activiteiten waarvoor de gemeente nog tijdelijk subsidie verstrekke - 'ergens in CVD' verricht zullen blijven worden: CVD heeft dat niet gemotiveerd weersproken. Er is met andere woorden sprake van voortzetting van de economische activiteit van De Heuvel. CVD heeft naar het voorlopig oordeel van het hof ook niet een beperkt deel van de taken/activiteiten van De Heuvel overgenomen, immers dat correspondeert niet met de overname van het hele personeelsbestand met uitzondering van werkneemster. CVD heeft weliswaar aangevoerd dat alle adviseurs in de nieuwe organisatie, waaronder de vroegere adviseurs van De Heuvel, bre(e)d(er) inzetbaar moeten worden maar niet dat zij meer medewerkers van De Heuvel heeft overgenomen dan de taken/activiteiten waarvoor zij werkzaam waren. Het komt het hof voorshands voor dat daarmee zeker niet gesproken kan worden van niet-gelijkwaardige functies. Bij het verweer dat er geen overgang

van onderneming is (mede) omdat de identiteit van De Heuvel niet bewaard is gebleven bij de Vrijwilligerscentrale/CVD, verliest CVD uit het oog dat, blijkens het Klarenbergarrest (HvJ 12 februari 2009, LJN BH3637) een wijziging van organisatorische structuur niet in de weg staat aan toepassing van 'de nuttige werking van richtlijn 2001/23.' Daarbij komt dat CVD in dit kort geding onvoldoende gemotiveerd heeft weersproken dat de verschillende factoren die 'De Heuvel tot De Heuvel maakten' en door werkneemster aan haar vordering ten grondslag zijn gelegd terugkeren in CVD. In dit verband valt op dat - naast de factoren mensen, producten, diensten, subsidie, doelgroep jeugd en jongeren (klanten dus) - CVD de ter zitting van het hof uitdrukkelijk herhaalde stelling van werkneemster dat het documentatiecentrum en bibliotheek van De Heuvel meegegaan zijn, niet meer weersproken heeft. En dat de functionele band tussen de verschillende factoren verbroken is, is in dit kort geding onvoldoende gemotiveerd gesteld.

Instantie: Gerechtshof Den Haag

Datum uitspraak: 02-07-2013

ECLI: ECLI:NL:GHDHA:2013:2246

Zaaknummer: 200.122.582-01

Rechters: J.W. van Rijkom, V. Disselkoen en A.G. Scheele-Mülder

Advocaten: D.A. Wahid-Manusama en L.N. Schallenberg

Wetsartikelen: 7:662 BW en 7:663 BW