

RECHTSPRAAK

X c.s./Axxicom Thuishulp B.V. c.s.

Uitvoering van thuishulp in Nijmegen wordt na aanbesteding op grond van de Wmo gegund aan Vérian. Nu overgrote deel van de thuishulpmedewerkers wordt overgenomen, is sprake van een overgang van onderneming

Axxicom is een zorginstelling, die onder meer huishoudelijke hulp (thuishulp) verleent aan hulpbehoevenden. Axxicom verzorgt op basis van het contract 'Het Rijk van Nijmegen' thuishulp aan ongeveer 3.500 cliënten in de gemeente Nijmegen en omliggende gemeenten. X c.s. vallen onder de CAO Verpleeg- en Verzorgingshuizen en Thuiszorg (hierna: CAO VVT). In het kader van een aanbesteding op grond van de Wet maatschappelijke ondersteuning (Wmo) hebben de gemeenten binnen 'Het Rijk van Nijmegen' de uitvoering van de thuishulp met ingang van 1 juni 2013 gegund aan Vérian. Inmiddels hebben 786 van de 885 directe (thuishulp)medewerkers die werkzaam waren ten behoeve van het contract 'Het Rijk van Nijmegen' het aanbod tot indiensttreding van Vérian c.q. Vérian Care and Clean geaccepteerd. X c.s. hebben gesolliciteerd, maar zijn niet door Vérian aangenomen. Na verkregen toestemming is de arbeidsovereenkomst van X c.s. opgezegd. X c.s. beroepen zich op de nietigheid van de opzegging. Zij stellen dat zij krachtens overgang van onderneming van rechtswege in dienst zijn getreden van Vérian.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Gebleken is dat de door Vérian c.q. Vérian Care and Clean overgenomen thuishulpmedewerkers al meer dan 15 jaar het overgrote deel (80%) van de thuishulp in 'Het Rijk van Nijmegen' verzorgen, eerst in dienst van ZZG en later in dienst bij Axxicom. Gelet op de organisatie van de thuishulpen bij Axxicom, die met eigen ondersteuning door stafpersoneel vanuit de aparte vestiging Nijmegen werkten, is aannemelijk dat zij functioneerden als een georganiseerd geheel van werknemers die speciaal en duurzaam met een gemeenschappelijke taak, het verlenen van thuishulp, belast waren. Andere relevante productiefactoren zijn niet aanwezig. Het gaat dus om een eenheid die louter uit arbeidskrachten bestaat. Deze groep van werknemers is op grond van het voorgaande aan te merken als een economische eenheid. Vérian c.q. Vérian Care and Clean heeft het overgrote deel, 786 van de 885, van de thuishulpmedewerkers overgenomen. Hieruit blijkt dat Vérian c.q. Vérian Care and Clean een wezenlijk deel –qua aantal en deskundigheid – van het personeel van Axxicom heeft overgenomen. De omstandigheid dat de thuishulpmedewerkers bij Vérian c.q. Vérian Care and Clean een nieuw arbeidscontract is aangeboden en dat het hun vrijstond daar al dan niet positief op te reageren, doet daar niet aan af. Ook de omstandigheid dat de overname van een deel van het personeel van Axxicom

haar door de CAO VVT is opgelegd, zoals Vérian c.q. Vérian Care and Clean heeft aangevoerd, neemt in een dergelijk geval in ieder geval niet weg dat de overgang betrekking heeft op een economische eenheid (HvJ EG 24 januari 2002, JAR 2002/47 (Temco)).

Daarnaast staat vast dat Vérian c.q. Vérian Care and Clean de betrokken activiteit heeft voortgezet. De huishulpwerkzaamheden en de cliënten ten behoeve waarvan de werkzaamheden worden uitgevoerd zijn, ook na overgang naar Vérian c.q. Vérian Care and Clean, immers dezelfde gebleven. Door de aanbesteding van het huishulpcontract 'Het Rijk van Nijmegen' aan Vérian en de overgang van het overgrote deel van het personeel naar Vérian c.q. Vérian Care and Clean heeft Axxicom haar vestiging in Nijmegen bovendien moeten sluiten. Aannemelijk is dan ook dat deze economische eenheid van werknemers haar identiteit na overdracht heeft behouden. Voorshands aannemelijk is dat sprake is van overgang van onderneming in de zin van artikel 7:662 BW. Volgt toewijzing van de loonvorderingen en de vorderingen tot wedertewerkstelling.

Instantie: Rechtbank Gelderland

Datum uitspraak: 23-07-2013

ECLI: ECLI:NL:RBGEL:2013:4382

Zaaknummer: 2097357 \ VV EXPL 13-10082 \ 199 \ 110

Rechters: J.W.M. Tromp

Advocaten: M. Loeffen-Gruitrooij, E.D. Breugelmans-Tanis en R.G.J. Geurts

Wetsartikelen: 7:662 BW