

RECHTSPRAAK

## Stichting Fokus Exploitatie/werkneemster

### ***Ontslag op staande voet ADL-assistent wegens het geven van een tik of duw tegen het hoofd van een cliënt die een brace droeg na een nekoperatie, is rechtsgeldig***

Werkneemster is sinds 2003 als ADL-assistent in dienst van Fokus, een stichting die dienstverlening aan mensen met een lichamelijke handicap ten doel heeft. Op 3 maart 2011 is zij op staande voet ontslagen. Daaraan wordt ten grondslag gelegd dat werkneemster een cliënt een klap heeft gegeven en dat zij in het bijzijn van de cliënt heeft gezegd dat deze stinkt. Werkneemster heeft deze gedragingen volgens Fokus ten onrechte ontkend. Werkneemster heeft zich beroepen op de vernietigbaarheid van het ontslag. De arbeidsovereenkomst is voorwaardelijk ontbonden met ingang van 15 mei 2011 onder toekenning van een vergoeding van ruim € 10.000. Fokus vordert voor recht te verklaren dat het ontslag op staande voet rechtsgeldig is gegeven en vordert terugbetaling van onverschuldigd betaald loon.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Fokus is in de gelegenheid gesteld bewijs te leveren van hetgeen aan het ontslag op staande voet ten grondslag is gelegd. Op grond van getuigenverklaringen van een collega en de cliënt is met voldoende zekerheid komen vast te staan dat werkneemster een tik of duw tegen de kin van de cliënt heeft gegeven, die zo krachtig was dat daardoor het hoofd van de cliënt een centimeter of tien opzij ging, en dat de cliënt in verband met een ondergane nekoperatie op dat moment een brace of halo-frame droeg. Ook is bewezen dat werkneemster heeft gezegd dat de cliënt stonk. Hiermee is tevens bewezen dat werkneemster vervolgens ten onrechte deze gedragingen heeft ontkend. In aanmerking wordt genomen dat werkneemster geen andere getuigen heeft voorgebracht die bij het voorval aanwezig zijn geweest. Door zichzelf niet als getuige voor te brengen heeft zij de kantonrechter de gelegenheid ontnomen haar onder ede over het gebeurde te ondervragen. Het ontslag op staande voet is terecht gegeven. Hierbij is niet van belang of de gedraging van werkneemster aangemerkt moet worden als een klap dan wel als een tik of duw. Voor zover sprake is geweest van een tik of duw staat immers tevens vast dat daardoor het hoofd van de cliënt ongeveer tien centimeter opzij ging terwijl zij een brace of halo-frame droeg na een nekoperatie. Een dergelijke tik of duw is op zijn minst even ernstig als (zo niet ernstiger dan) een klap, een en ander in de door Fokus in de ontslagbrief genoemde context van een respectloze bejegening. De gevorderde verklaring voor recht en de vordering tot terugbetaling van onverschuldigd betaald loon worden toegewezen.

**Instantie:** Rechtbank Midden-Nederland

**Datum uitspraak:** 20-11-2013

**ECLI:** ECLI:NL:RBMNE:2013:5650

**Zaaknummer:** 776935 UC EXPL 11-15877 PK/4082

**Rechters:** P. Krepel

**Advocaten:** J.H. Vegter

**Wetsartikelen:** 7:677 BW en 7:678 BW