

RECHTSPRAAK

DSM Limburg en Sitech Services/werknemer

Overname materiële werkgeversactiviteit leidt tot overgang van het aldaar gedetacheerde personeel door de formele werkgever. Verzet tegen overgang leidt in casu niet tot een Van Vuuren-rechtsgevolg wegens schending informatieplicht werkgever. Albron-situatie.

Koninklijke DSM N.V. vormt tezamen met haar dochtervennootschappen, waaronder DSM Limburg (hierna: de DSM Groep), een mondiale onderneming die op wetenschappelijke basis actief is op het gebied van gezondheid, voeding en mineralen. DSM Manufacturing Center B.V. (hierna: DMC) was een werkmaatschappij van de DSM Groep. Werknemer is op 1 augustus 1974 in dienst getreden bij (een rechtsvoorgangster van) DSM Limburg. In 2004 is werknemer vanuit DSM Limburg tewerkgesteld bij DMC in de functie van Mechanical Engineer. Vanaf 1 januari 2009 is werknemer door DSM Limburg gedetacheerd bij Sitech en is hij in de functie van Mechanical Engineer werkzaam geweest bij Sitech Manufacturing Services C.V. (hierna: SMS), een werkmaatschappij van Sitech. Op 21 december 2011 zijn DSM Limburg en Sitech een overeenkomst aangegaan ten behoeve van de overgang van de door DSM Limburg bij Sitech gedetacheerde werknemers naar Sitech. Volgens DSM Limburg is werknemer per 1 januari 2012 overgegaan naar Sitech. Werknemer stelt zich op het standpunt dat hij nog altijd bij DSM in dienst is. De kantonrechter heeft de gevorderde verklaring voor recht aangaande het (blijvend) werkgeverschap van DSM Limburg toegewezen, DSM c.s. veroordeeld in de proceskosten en het meer of anders gevorderde afgewezen. De kantonrechter verwierp het beroep van DSM c.s. op het van rechtswege overgegaan zijn van de arbeidsovereenkomsten op Sitech en overwoog daartoe, kort samengevat, als volgt. Het stelsel van de bepalingen van artikel 7:662 e.v. BW gaat uit van een gelijktijdig overgaan van onderneming en arbeidsovereenkomsten en daarvan is, zoals volgt uit de eigen stellingen van DSM c.s., noch in januari 2009 noch in januari 2012 sprake geweest, nu de werknemers vanaf januari 2009 zijn gedetacheerd vanuit DSM Limburg bij Sitech en eind 2011 tussen DSM Limburg en Sitech uitdrukkelijk een overeenkomst is gesloten om de overgang van werknemers te bewerkstelligen. Tegen dit oordeel keert DSM zich in hoger beroep. DSM c.s. stelt primair dat de rechten en verplichtingen die voor DSM Limburg voortvloeien uit de arbeidsovereenkomst met werknemer op 1 januari 2012 op Sitech zijn overgegaan, en subsidiair dat deze overgang op 1 januari 2009 heeft plaatsgevonden.

Het hof oordeelt als volgt. De ondersteunende werkzaamheden (facility services) op de

Chemelot Site werden tot 1 januari 2009 verzorgd door DMC. In het kader van bedoelde herstructurering is DMC op 1 januari 2009 overgenomen door Sitech. Vanaf dat moment heeft Sitech de activiteiten van DMC (het verrichten van onderhoudswerkzaamheden) ondergebracht in haar werkmaatschappij SMS. De onderhoudswerkzaamheden bleven dus bestaan en zijn op 1 januari 2009 overgegaan op Sitech. De werknemers van DSM Limburg, die eerst intra-concern tewerk werden gesteld bij DMC, verrichtten met ingang van 1 januari 2009 hun werkzaamheden bij Sitech, die op haar beurt deze werknemers intern tewerkstelde bij SMS om vanuit daar de onderhoudswerkzaamheden uit te voeren. Volgens DSM Limburg is werknemer reeds per 1 januari 2009 overgegaan naar Sitech. Het hof deelt deze stelling, nu op 1 januari 2009 alle activiteiten van DMC door Sitech zijn overgenomen en werknemers vervolgens zijn gedetacheerd bij Sitech. Gelet op de eisen van goed werkgeverschap lag het in de gegeven omstandigheden op de weg van DSM Limburg haar werknemers voldoende opening van zaken en duidelijkheid over de te maken keuzes te verschaffen, en volledige voorlichting te geven omtrent hun rechtspositie, om te waarborgen dat de werknemers die werden geconfronteerd met de overgang van hun arbeidsovereenkomst naar Sitech, hun eventuele beslissing om afstand te doen van de hun door artikel 7:663 BW geboden bescherming, volledig geïnformeerd konden nemen (vgl. HR 26 juni 2009, ECLI:NL:HR:2009:BH4043). Uit de stellingen van partijen volgt dat DSM Limburg het heeft doen voorkomen dat met de detachering vanaf 1 januari 2009 kon worden bewerkstelligd dat de overgang van de arbeidsovereenkomst van werknemer naar Sitech kon worden uitgesteld en dat hij na 1 januari 2009 in dienst is gebleven van DSM Limburg. Onder deze omstandigheden kan niet zonder meer worden aangenomen dat werknemer met zijn verzet tegen de overgang – beoordeeld naar het tijdstip van de overgang in januari 2009 – ondubbelzinnig afstand heeft gedaan van de hem door artikel 7:663 BW geboden bescherming.

Instantie: Gerechtshof 's-Hertogenbosch

Datum uitspraak: 15-04-2014

ECLI: ECLI:NL:GHSHE:2014:1072

Zaaknummer: HD 200.128.946/01

Rechters: P.Th. Gründemann, C.E.C.J. Ponsioen en A.J. van de Rakt

Advocaten: W.H. van Baren en J.J.H.S. Thomassen

Wetsartikelen: 7:611 BW en 7:662 BW