

RECHTSPRAAK

Stichting de Zevenster/De Arbodienst Service en Ondersteuning B.V.

Arbodienst is gehouden werkneemster te vragen naar WAO-verleden. Aanspraak op ziekengeld op grond van no-riskpolis mag door arbodienst aan werkgever worden gemeld en valt niet onder medisch beroepsgeheim. Arbodienst aansprakelijk voor schade werkgever.

De Zevenster is een zelfstandige zorgorganisatie. De Zevenster en De Arbodienst hebben een overeenkomst gesloten, op grond waarvan De Arbodienst De Zevenster ondersteunt bij het verzuim- en arbobeleid. Werkneemster is sinds 19 juni 2006 in dienst. Sinds haar indiensttreding heeft werkneemster zich tot oktober 2010 negentien keer ziek gemeld. Op 19 oktober 2010 heeft zij zich wederom ziek gemeld. Zij is tot het einde van haar dienstverband op 3 december 2012 ziek geweest. De Zevenster heeft gedurende alle ziekteperiodes vanaf 2006 tot en met 2012 het salaris van werkneemster doorbetaald. In november 2012 is De Zevenster op de hoogte geraakt van het feit dat werkneemster een WAO-verleden had toen zij bij De Zevenster in dienst trad. De kern van het geschil is de vraag of De Arbodienst aan De Zevenster mocht meedelen dat werkneemster een WAO-verleden had, en zo ja, of zij ingevolge de tussen partijen gesloten overeenkomst jegens De Zevenster gehouden was naar dat verleden te vragen en de verkregen antwoorden door te geven aan De Zevenster. De Arbodienst stelt zich op het standpunt dat zij die informatie niet mocht melden, omdat inlichtingen over het WAO-verleden van een werknemer vallen onder de geheimhoudingsverplichting die voortvloeit uit artikel 7:457 BW in combinatie met artikel 7:464 lid 1 BW, alsmede uit artikel 88 van de Wet op de beroepen in de individuele gezondheidszorg (Wet BIG) en de Wet bescherming persoonsgegevens.

De rechtbank oordeelt als volgt. Gelet op de artikelen 29b ZW, 38a ZW en 38b ZW en de memorie van toelichting bij de Wet WIA (30034, nr. 3), de artikelen 29b ZW, 38a ZW waaruit blijkt dat de regering ervan uitgaat dat de vraag naar aanspraak op de no-riskpolis doorgaans niet door de werkgever zelf, maar door de ingeschakelde arbodienst zal worden gesteld en de uitspraken van de Centrale Raad van Beroep (zie CRvB 6 oktober 2004, ECLI:NL:CRVB:2004:AR4202, CRvB 21 december 2005, ECLI:NL:CRVB:2005:AU8605, en CRvB 26 september 2007, ECLI:NL:CRVB:2007:BB4522) waarin wetenschap van de arbodienst omtrent het recht van een werknemer op ziekengeld wordt toegerekend aan de werkgever, mag informatie over de aanspraak op ziekengeld op grond van artikel 29b ZW door een arbodienst aan de werkgever worden gemeld. Dit valt dus niet onder het medisch

beroepsgeheim. Ook niet valt in te zien waarom een werkgever de vraag naar een mogelijke aanspraak op ziekengeld zelf wel aan de werknemer zou mogen stellen, maar daarvoor niet een arbodienst zou mogen inschakelen die het antwoord vervolgens aan de werkgever meedeelt. Het gaat immers alleen om het gegeven dat een aanspraak op ziekengeld bestaat en niet om 'harde medische informatie' zoals de aard en oorzaak van de (gedeeltelijke) ongeschiktheid. Indien De Arbodienst vanwege vorenbedoelde richtlijnen de vraag naar een mogelijke aanspraak op ziekengeld op grond van artikel 29b ZW niet namens de werkgever had willen stellen, had zij als deskundige op dit terrein De Zevenster daar reeds bij het aangaan van de overeenkomst uitdrukkelijk op moeten wijzen. De Zevenster had in dat geval geweten dat zij na een ziekmelding van een werknemer te allen tijde zelf van haar bevoegdheid op grond van artikel 38b ZW gebruik diende te maken. Gesteld noch gebleken is dat De Arbodienst aan De Zevenster een dergelijke waarschuwing heeft gegeven, zodat De Zevenster ervan uit mocht gaan dat De Arbodienst bedoelde vraag zou stellen en – bij toepasselijkheid van een vangnetregeling – De Zevenster van het antwoord op de hoogte zou brengen. De Arbodienst was tijdens het spreekuur op 21 oktober 2010 gehouden aan werkneemster te vragen of zij aanspraak had op ziekengeld, hetgeen ten onrechte niet is gebeurd. Op grond van artikel 6:74 BW is De Arbodienst gehouden de schade die De Zevenster door de tekortkoming heeft geleden te vergoeden. Partijen worden in de gelegenheid gesteld zich bij akte (nader) uit te laten over de omvang van de door De Zevenster geleden schade.

Instantie: Rechtbank Noord-Holland

Datum uitspraak: 21-01-2015

ECLI: ECLI:NL:RBNHO:2015:203

Zaaknummer: C-15-214071 - HA ZA 14-235

Rechters: D.P. Ruitinga, E.C.M. van Mierlo en M. Goedhuis-Visser

Advocaten: D.W.J. Leijs en E.J.C. de Jong

Wetsartikelen: 29b ZW, 38a ZW, 38b ZW, 6:74 BW, 7:457 BW en 7:464 BW