

RECHTSPRAAK

werkneemster/Ximedes Solutions B.V. C.S.

Opzegging in strijd met a-grond, omdat niet aannemelijk is dat het noodzakelijk was de arbeidsplaats van werkneemster te laten vervallen. Herstel met terugwerkende kracht tot het moment waarop de arbeidsovereenkomst eindigde, zodat sprake is van een ononderbroken, doorlopende arbeidsovereenkomst.

Werkneemster is sinds 2002 in dienst van Magna Carta in de functie van technisch documentalist. Na verkregen toestemming van het UWV is de arbeidsovereenkomst met ingang van 1 december 2015 opgezegd. Vanaf 21 januari 2016 treden Magna Carta en Chess iX gezamenlijk naar buiten onder de namen Ximedes Solutions respectievelijk Ximedes Software. Werkneemster verzoekt herstel van de arbeidsovereenkomst (ex art. 7:682 lid 1 BW). Aan dit verzoek legt zij ten grondslag dat het UWV de ontslagvergunning in strijd met artikel 7:669 lid 3 onderdeel a BW heeft verleend. Er was immers geen sprake van het ‘over een toekomstige periode van ten minste 26 weken bezien, noodzakelijkerwijs vervallen van arbeidsplaatsen als gevolg van het wegens bedrijfseconomische omstandigheden treffen van maatregelen voor een doelmatige bedrijfsvoering’.

De kantonrechter oordeelt als volgt. Ximedes Solutions heeft aannemelijk gemaakt dat zij wegens bedrijfseconomische omstandigheden genoodzaakt was een reorganisatie door te voeren. Werkneemster heeft onweersproken gesteld dat er in de periode voorafgaand aan haar non-actiefstelling voldoende werk voor haar voorhanden was, dat verschillende afdelingen behoefte aan haar inzet hadden en dat haar direct leidinggevende (c.q. verantwoordelijke) haar had verzocht om zonder zijn toestemming geen werkzaamheden voor die andere afdelingen te verrichten daar hij meende haar volle capaciteit te moeten benutten. Ter zitting heeft zij verklaard dat zij de laatste periode voor haar non-actiefstelling ten volle was ingezet bij de softwareontwikkeling die nu juist de nieuwe focus van het bedrijf vormt. Ook verklaarde zij, als ingenieur in de informatica, werkzaamheden te hebben verricht op de afdelingen Sales, Operations en Research en Development. Ximedes heeft dit niet weersproken. Dat er geen, althans niet genoeg, werk meer voor werkneemster zou zijn is dan ook niet aannemelijk. Ximedes heeft toegelicht dat het werk van werkneemster in het kader van de reorganisatie thans is toebedeeld aan software-ingenieurs, die werkzaam zijn bij Ximedes Software. De kantonrechter kan niet beoordelen of, zoals werkneemster stelt, dezen onvoldoende capabel zijn om deze werkzaamheden uit te voeren. Ximedes heeft echter

onweersproken gelaten dat reeds gedurende maanden een vacature bestaat voor een extra software-ingenieur, hetgeen – aldus werkneemster – mede het gevolg is van het feit dat zij nu mede haar werk dienen te verrichten. Dat brengt mee dat niet aannemelijk is dat het noodzakelijk was de arbeidsplaats van werkneemster te laten vervallen. De opzegging is in strijd met artikel 7:669 lid 3 onderdeel a BW.

Ximedes wordt veroordeeld de arbeidsovereenkomst te herstellen. Daarbij neemt de kantonrechter in aanmerking dat er gelet op de wetsgeschiedenis van moet worden uitgegaan dat, na herstel met terugwerkende kracht tot het moment waarop de arbeidsovereenkomst eindigde, sprake is van een ononderbroken, doorlopende arbeidsovereenkomst (zie: *Kamerstukken I* 2013/14, 33818, E, p. 17). Nu Ximedes Software heeft aangegeven dat zij werkneemster niet in haar onderneming wil laten terugkeren, verbindt de kantonrechter aan de verzochte toelating tot de werkvloer een dwangsom.

Instantie: Rechtbank Noord-Holland

Datum uitspraak: 09-06-2016

ECLI: ECLI:NL:RBNHO:2016:4789

Zaaknummer: 4828036/AO VERZ 16-54

Rechters: C.E. van Oosten-van Smaalen

Advocaten: A.M. Mellema

Wetsartikelen: 7:669 lid 3 onderdeel a BW en 7:682 BW