

RECHTSPRAAK

Stichting Cordaan/werkneemster

Werkneemster heeft voldoende aannemelijk gemaakt dat zij voor een andere passende functie binnen een redelijke termijn geschikt kan worden gemaakt. Cordaan moet werkneemster in deze, dan wel een andere, passende functie herplaatsen.

Feiten

Werkneemster is op 1 april 2003 in dienst getreden van (de rechtsvoorganger van) Cordaan, laatstelijk in de functie van P&O Adviseur. Omstreeks 2011/2012 is de dienstverlening van de afdeling P&O van Cordaan gewijzigd. Wegens op handen zijnde wetswijzigingen zag Cordaan zich in de loop van 2014 genoodzaakt om haar zorgorganisatie te wijzigen. Nadat Cordaan een positief advies van de Ondernemingsraad hieromtrent had ontvangen, heeft zij in 2015 haar P&O-afdeling gereorganiseerd. Als gevolg daarvan is de functie van P&O Adviseur komen te vervallen en werd de functie van HR Adviseur geïntroduceerd. Cordaan heeft op 14 april 2015 aan werkneemster meegedeeld dat haar functie van P&O Adviseur zou komen te vervallen. Werkneemster heeft daarop aan Cordaan te kennen gegeven dat zij de functie van HR Adviseur zou willen vervullen. Naar aanleiding van een assessment bij GITP heeft GITP negatief geadviseerd aan Cordaan over de geschiktheid van werkneemster voor de functie van HR Adviseur. Cordaan heeft werkneemster bericht dat er binnen Cordaan geen passende functies voor haar beschikbaar waren en zij zich diende te richten op het zoeken naar een baan buiten Cordaan. Per 1 oktober 2015 is werkneemster boventallig verklaard. Werkneemster heeft hiertegen bezwaar gemaakt, maar dit bezwaar is niet-ontvankelijk verklaard, omdat dit niet binnen de daarvoor gestelde termijn was ingediend. Nadat de mobiliteitsperiode was verstreken, heeft Cordaan het UWV verzocht toestemming te verlenen om de arbeidsovereenkomst op te zeggen. Het UWV heeft toestemming geweigerd omdat volgens hem onvoldoende vaststaat dat er geen mogelijkheden waren om werkneemster te herplaatsen. Cordaan heeft verder gezocht naar herplaatsingsmogelijkheden, maar omdat deze niet hadden geresulteerd in structurele herplaatsingsmogelijkheden, heeft Cordaan opnieuw toestemming verzocht om de arbeidsovereenkomst te beëindigen. Die toestemming is door het UWV verleend. De arbeidsovereenkomst is opgezegd tegen 1 oktober 2017. Werkneemster heeft in eerste aanleg verzocht om de arbeidsovereenkomst te herstellen dan wel subsidiair om een billijke vergoeding toe te kennen. De kantonrechter is tot de conclusie gekomen dat de functies van P&O Adviseur en HR Adviseur zodanig vergelijkbaar en gelijkwaardig zijn dat ze als onderling uitwisselbaar moeten worden aangemerkt. Cordaan komt op tegen dit oordeel.

Oordeel

Allereerst zal worden beoordeeld of de functies van P&O Adviseur en HR Adviseur als onderling uitwisselbaar moeten worden aangemerkt. Het hof toetst aan artikel 13 van de Ontslagregeling en komt tot de conclusie dat niet slechts sprake is geweest van accentverschuivingen, maar dat de functie van HR Adviseur een wezenlijk andere inhoud heeft, proactiever is en meer beleidsmatig van aard dan de functie van P&O Adviseur. Het hof acht daarmee voldoende aannemelijk dat voor de functie van HR Adviseur andere competenties en vaardigheden vereist zijn dan voor de functie van P&O Adviseur. Gelet op de devolutieve werking van het hoger beroep gaat het hof daarnaast in op de stelling van werkneemster dat voor zover de functie niet als uitwisselbaar heeft te gelden, Cordaan haar op deze althans een andere passende functie had moeten plaatsen. Het hof overweegt dat werkneemster, gelet op het blijktens het GITP- assessment bij haar ontbrekende academisch werk- en denkniveau, niet geschikt, althans geschikt te maken kan worden geacht voor de functie van HR Adviseur. In het licht van het gemotiveerde verweer van Cordaan tegen de verschillende andere door werknemer genoemde, voor haar passende functies, heeft werkneemster onvoldoende onderbouwd dat zij daadwerkelijk in een van deze functies herplaatst had moeten c.q. kunnen worden. Wel heeft zij voldoende aannemelijk gemaakt dat zij binnen een redelijke termijn geschikt te maken is voor de functie van Participatiecoach. Van Cordaan had mogen worden verwacht dat zij werkneemster deze functie had aangeboden. Het hof oordeelt dat werkneemster moet worden herplaatst in de functie van Participatiecoach dan wel een andere passende functie. De beslissing van de kantonrechter wordt bekrachtigd.

Instantie: Gerechtshof Amsterdam

Datum uitspraak: 19-03-2019

ECLI: ECLI:NL:GHAMS:2019:912

Zaaknummer: 200.241.243/01

Advocaten: S. de Graaf en G.B.M. Zuidgeest

Wetsartikelen: 13 Ontslagregeling, 7:669 lid 1 BW en 9 Ontslagregeling