

RECHTSPRAAK

werknemer/Grieks Mediterraans Restaurant Mythos B.V.

Ziekmelding van werknemer een half uur voor zijn werktijd levert geen dringende reden voor ontslag op staande voet op. Dat werkgeefster klanten naar huis heeft moeten sturen en het restaurant heeft moeten sluiten komt voor haar rekening en risico.

Feiten

Werknemer is op 16 mei 2019 bij Grieks Mediterraans Restaurant Mythos B.V. (hierna: Mythos) in dienst getreden in de functie van leerling-kok. Werknemer heeft zich op 30 juni 2019 een half uur voor zijn werktijd per Whatsapp ziek gemeld. Daarna was hij telefonisch niet bereikbaar. Mythos heeft werknemer op 3 juli 2019 met terugwerkende kracht op staande voet ontslagen per 30 juni 2019. Mythos stelt dat zij als gevolg van deze wanprestatie van werknemer het restaurant heeft moeten sluiten, klanten naar huis heeft moeten sturen en veel omzetverlies heeft geleden. Het verzoek van werknemer strekt onder meer tot veroordeling van Mythos tot betaling aan hem van een bedrag van € 7.000 bruto aan billijke vergoeding en een bedrag van € 1.548,67 aan schadevergoeding wegens onregelmatige opzegging.

Oordeel

Voor zover Mythos van mening was dat geen sprake was van arbeidsongeschiktheid door ziekte had het op haar weg gelegen een bedrijfsarts in te schakelen. Mythos dient immers als werkgeefster een oordeel over de geschiktheid van werknemer aan de bedrijfsarts over te laten. Een ziekmelding levert strikt genomen geen wanprestatie op. Wel dient een werknemer redelijke instructies van zijn werkgever op te volgen met betrekking tot het zich ziekmelden en het zich houden aan controlevoorschriften tijdens ziekte. Dat werknemer na zijn ziekmelding van 30 juni 2019 niet meer bereikbaar was, heeft irritatie bij Mythos gewekt. Dit alles neemt in de gegeven omstandigheden niet weg dat van Mythos kon worden gevergd de bedrijfsarts in te schakelen of te volstaan met het treffen van een minder verstrekkende maatregel, zoals het geven van een waarschuwing of het opschorten van het loon. Volgens vaste jurisprudentie levert het enkele feit dat een werknemer weigert de voorschriften omtrent ziekteverzuim op te volgen in beginsel geen dringende reden op, behoudens bijkomende omstandigheden, die in dit geval niet zijn gesteld of gebleken. Dat Mythos als gevolg van de ziekmelding van werknemer klanten naar huis heeft moeten sturen en het restaurant heeft moeten sluiten komt voor haar rekening en risico. Mythos heeft er zelf voor gekozen om nog

maar één (leerling-)kok in dienst te houden. Mythos wordt als werkgeefster geacht daarvan vooraf de implicaties te hebben ingezien. In aansluiting op het voorgaande neemt de kantonrechter de volgende omstandigheden in aanmerking bij de vaststelling van de hoogte van de billijke vergoeding. Mythos heeft werknemer weliswaar onterecht op staande voet ontslagen, maar werknemer zelf kan ook een verwijt worden gemaakt door zich (slechts) een half uur voor werktijd ziek te melden. Gelet op de leeftijd en beroepsgroep van werknemer heeft hij geen ongunstige positie op de arbeidsmarkt. Tevens heeft werknemer verklaard dat hij vanaf 1 september 2019 weer een andere baan heeft, zij het dat het loon lager ligt. Gelet op de hiervoor genoemde gezichtspunten komt het de kantonrechter redelijk voor dat aan werknemer een billijke vergoeding van € 1.500 bruto zal worden toegekend. Bovendien heeft werknemer recht op een vergoeding wegens onregelmatige opzegging ter hoogte van € 1.548,67.

Instantie: Rechtbank Rotterdam

Datum uitspraak: 31-10-2019

ECLI: ECLI:NL:RBROT:2019:10448

Zaaknummer: 8000268 VZ VERZ 19-17159

Rechters: E.I. Mentink

Advocaten: D. Vermaat

Wetsartikelen: 7:671 BW, 7:672 BW, 7:677 BW, 7:678 BW en 7:681 BW