

RECHTSPRAAK

Cateringmedewerkers door overgang van onderneming in dienst getreden van onderwijsinstelling, nu – in deze kapitaalintensieve sector – onder meer dezelfde materiële activa worden gebruikt voor exploitatie van de catering, personeel wordt overgenomen en het klantenbestand vrijwel hetzelfde is gebleven.

Feiten

Stichting NHL Stenden Hogeschool (hierna: NHL Stenden) is een onderwijsinstelling waarvan de internationale hotelschoolopleiding deel uitmaakt. Sinds 2018 verzorgden de werknemers, werkzaam bij Cirfood, de catering bij NHL Stenden. Bij e-mail van 8 mei 2019 heeft de operationeel manager van Cirfood een overzicht van de medewerkersinzet 2019-2020 ten behoeve van NHL Stenden aan de operationeel directeur van Cirfood gestuurd. In het overzicht staan onder meer de namen van vijf door NHL Stenden bij Cirfood gedetacheerde medewerkers vermeld. Verder staat bij veertien medewerkers aangegeven dat hun contracten worden verlengd en aangehouden. Bij brief van 6 februari 2020 heeft NHL Stenden aan Cirfood meegedeeld dat de overeenkomst op grond waarvan Cirfood de cateringactiviteiten voor NHL Stenden uitvoerde niet zal worden verlengd na 31 juli 2020. Tevens schrijft NHL Stenden dat de cateringdienstverlening vanaf 1 augustus 2020 zal plaatsvinden in een leerbedrijfsvorm waarbij de activiteiten worden verricht door studenten onder begeleiding van praktijkbegeleiders. Op enig moment heeft NHL Stenden de werknemers van Cirfood in de gelegenheid gesteld te solliciteren bij NHL Stenden naar de vacature van praktijkbegeleider. Naast de operationeel manager hebben drie werknemers van Cirfood een jaarcontract aangeboden gekregen. Van de elf medewerkers van Cirfood die ingezet werden bij NHL Stenden hebben drie medewerkers eenzelfde aanbod gekregen en zijn twee personen momenteel aan het werk bij NHL Stenden. Bij brief van 18 mei 2020 heeft Cirfood – kort gezegd – haar medewerkers ingelicht over haar standpunt ter zake van de overgang van onderneming per 1 augustus 2020 en aangegeven dat de medewerkers na 31 juli 2020 bij NHL Stenden aanspraak moeten maken op tewerkstelling en salarisbetaling. Bij brief van 25 mei 2020 heeft NHL Stenden onder meer de medewerkers van Cirfood laten weten dat het standpunt van Cirfood onjuist is en dat NHL Stenden geen wettelijke verplichting heeft om de medewerkers van Cirfood in dienst te nemen. De werknemers ontvangen sinds 1 augustus 2020 geen salaris en verrichten vanaf die datum tot op heden geen werkzaamheden. Zij vorderen primair – kort gezegd – NHL Stenden respectievelijk Cirfood te veroordelen tot betaling van het salaris alsmede per directe wedertewerkstelling.

Oordeel

Economische eenheid

De kantonrechter is van oordeel dat er bij de activiteiten van Cirfood sprake was van een economische eenheid. De kantonrechter acht voldoende gesteld door Cirfood dat zij verantwoordelijk was voor de hele exploitatie van het café en het restaurant bij NHL Stenden en dat haar activiteiten zich niet enkel beperkten tot het uitlenen van medewerkers. Zo heeft Cirfood onweersproken gesteld dat zij banqueting, vergader- en lunchservice voor NHL Stenden verzorgde en verantwoordelijk was voor de inkoop, voor het maken van de budgetten, voor het maken van maaltijden, voor het leidinggeven aan de werknemers en voor het inplannen van de werknemers. Ook heeft Cirfood geïnvesteerd in een espressobar. De wijze waarop Cirfood de catering heeft verzorgd is naar het voorlopig oordeel van de kantonrechter aan te merken als een duurzaam georganiseerd geheel van personen en elementen waarmee een economische activiteit met een eigen doelstelling is uitgeoefend. Door de beëindiging van de overeenkomst tussen Cirfood en NHL Stenden heeft NHL Stenden als nieuwe verantwoordelijke die eenheid overgenomen. Het enkele feit dat zij daarbij een andere invulling wenst te geven aan de organisatie van de exploitatie betekent naar het voorlopig oordeel van de kantonrechter niet dat er ineens sprake is van een compleet andere economische activiteit.

Identiteitsbehoud

Voorts ligt de vraag voor of de overgedragen economische eenheid haar identiteit heeft behouden. Deze vraag dient naar het voorlopig oordeel van de kantonrechter bevestigend te worden beantwoord. Zo heeft Cirfood bij de exploitatie van de catering overwegend gebruikgemaakt van door NHL Stenden beschikbaar gestelde materiële activa en acht de kantonrechter voldoende aannemelijk dat NHL Stenden thans gebruikmaakt van dezelfde materiële activa die voorheen door Cirfood werden gebruikt. Tegenover een opsomming door Cirfood van activa (ovens, ijsmachine, inductie kookplaat, BBQ/grillmaster, warmtelampen, servies, pannen en bestek, Piston koffiemachine en vaatwasser) die in het bezit zijn en blijven van NHL Stenden en – evenals de water-, gas- en elektra-aansluitingen – gebruikt worden voor de exploitatie van de catering, heeft NHL Stenden slechts in het algemeen en niet nader onderbouwd aangevoerd dat Cirfood de voorraden en al haar apparatuur heeft meegenomen. Nu sprake is van als kapitaalintensief aangeduide cateringwerkzaamheden is de overgang van materiële activa een belangrijk gezichtspunt bij de beoordeling of sprake is van overgang van onderneming. Ook staat vast dat een deel van het personeel wordt overgenomen. Verder is van belang dat het klantenbestand (vrijwel) hetzelfde is gebleven en een-op-een wordt overgenomen door NHL Stenden. Gelet op de hiervoor genoemde omstandigheden acht de kantonrechter het voldoende aannemelijk dat in een eventuele bodemprocedure geoordeeld zal worden dat sprake is van een overgang van onderneming. De werknemers dienen dan ook door NHL Stenden te worden toegelaten tot het verrichten van hun werkzaamheden. Daarnaast dient NHL Stenden het loon van de werknemers te voldoen vanaf 1 augustus 2020.

Instantie: Rechtbank Noord-Nederland

Datum uitspraak: 16-09-2020

ECLI: ECLI:NL:RBNNE:2020:3211

Zaaknummer: 8654966 \ CV EXPL 20-4572 (E)

Rechters: T.K. Hoogslag

Advocaten: E.W. Kingma en H.J. Ulehake-Mink

Wetsartikelen: 7:662 BW en 7:663 BW