

RECHTSPRAAK

Rechtsgeldig proeftijdontslag nu werkzaamheden die werkneemster in de dagen voor de ingangsdatum van de arbeidsovereenkomst heeft verricht, geen bedongen arbeid is en geen sprake is van misbruik van omstandigheden of schending van goed werkgeverschap.*Feiten*

Villa Kakelbont is een kinderdagverblijf met vijf villa's verspreid over Breda. Werkneemster is op 1 oktober 2021 op basis van een arbeidsovereenkomst voor de duur van een jaar in dienst getreden bij Villa Kakelbont in de functie van financieel medewerker. Werkneemster werkt 16 uur per week. De arbeidsovereenkomst bevat een proeftijd van een maand. De cao Kinderopvang is van toepassing op de arbeidsovereenkomst. Het takenpakket van werkneemster komt overeen met de in de cao Kinderopvang opgenomen omschrijving van de functie administratief medewerker C. Werkneemster is op donderdag 23 september van 09.00 tot 11.30 uur, dinsdag 28 september van 08.15 tot 12.15 uur en donderdag 30 september 2021 van 09.00 tot 13.00 uur aanwezig geweest bij Villa Kakelbont. Op die dagen en uren was eveneens de voorgangster van werkneemster, van wie zij de taken als financieel medewerker zou overnemen, aanwezig. Werkneemster heeft zich op 28 oktober 2021 ziek gemeld. Villa Kakelbont heeft werkneemster op 28 oktober 2021 telefonisch ontslagen. Werkneemster verzoekt de kantonrechter voor recht te verklaren dat de opzegging van de arbeidsovereenkomst door Villa Kakelbont op 28 oktober 2021 niet rechtsgeldig is verleend en te bepalen dat Villa Kakelbont aan werkneemster een billijke vergoeding van € 5.845, een gefixeerde schadevergoeding van € 2.339,56 bruto en een transitievergoeding van € 236,91 verschuldigd is. Werkneemster voert ter onderbouwing van haar verzoeken aan dat de proeftijd al op 23 september 2021 is aangevangen, zodat de opzegging buiten de proeftijd heeft plaatsgevonden. Daarnaast maakt Villa Kakelbont met het proeftijdontslag misbruik van recht, althans heeft Villa Kakelbont niet als goed werkgever gehandeld, waardoor Villa Kakelbont de verzochte vergoedingen verschuldigd wordt.

*Oordeel**Aanvang proeftijd*

Partijen verschillen van mening over de aard van de werkzaamheden en activiteiten die werkneemster op 23, 28 en 29 september 2021 heeft verricht. De aanwezigheid van werkneemster op de gestelde dagen en uren staat niet ter discussie. Voor de beoordeling in deze zaak staan de werkzaamheden van 23 en 28 september 2021 centraal, nu het proeftijdontslag ook bij aanvang van de proeftijd per 29 september 2021 nog binnen de

overeengekomen termijn gegeven zou zijn. Gezien het takenpakket en gelet op de gedetailleerde en onder meer met een verklaring van de voorgangster van werkneemster onderbouwde betwisting van Villa Kakelbont, heeft werkneemster naar het oordeel van de kantonrechter onvoldoende gemotiveerd gesteld dat de werkzaamheden die zij op 23 en 28 september 2021 heeft verricht, beschouwd moeten worden als feitelijke uitvoering van de bedongen arbeid. De proeftijd is dus niet al op 23 of 28 september 2021 aangevangen. Villa Kakelbont heeft de arbeidsovereenkomst derhalve op 28 oktober 2021 binnen de overeengekomen proeftijd heeft opgezegd.

Misbruik van recht of schending normen goed werkgeverschap

Werkneemster stelt dat zij niet gelooft dat Villa Kakelbont haar zou hebben ontslagen indien zij niet ziek zou zijn geworden. Ook haalt zij aan dat Villa Kakelbont tijdens het telefoongesprek van 28 oktober 2021 aangaf dat werkneemster niet gezegd had dat zij niet gevaccineerd was tegen het COVID-19-virus, zodat ook haar vaccinatiestatus volgens werkneemster redengevend is geweest voor haar ontslag. De kantonrechter realiseert zich dat een ontslag tijdens de proeftijd voor een werknemer een hard gelag is. De wetgever heeft partijen echter juist in die eerste periode van samenwerking ruimte willen geven om op eenvoudige wijze afscheid van elkaar te nemen. Tenzij sprake is van bijzondere omstandigheden dient een dergelijke opzegging tijdens de proeftijd te worden gerespecteerd. Naar het oordeel van de kantonrechter heeft werkneemster, gelet op de gemotiveerde betwisting van Villa Kakelbont, onvoldoende gemotiveerd gesteld dat in deze zaak sprake is van bedoelde bijzondere omstandigheden. De stellingen over de vaccinatiestatus van werkneemster worden weersproken, en niet nader onderbouwd door werkneemster. Ook als de opzegging wel verband zou houden met de ziekmelding, hetgeen niet kan worden vastgesteld, is gebruikmaking van de proeftijd geoorloofd. De gebruikelijke ontslagregels, waaronder die over het aanspreken van een werknemer op het functioneren en het bieden van voldoende gelegenheid voor verbetering, zijn niet van toepassing. Er is geen sprake van misbruik van recht of schending van de normen van goed werkgeverschap. De slotsom is dat alle verzoeken van werkneemster zullen worden afgewezen.

Instantie: Rechtbank Zeeland-West-Brabant

Datum uitspraak: 10-02-2022

ECLI: ECLI:NL:RBZWB:2022:653

Zaaknummer: 95923570 AZ VERZ 21-70

Rechters: P.J.M. Rouwen

Advocaten: G.S. Snippe en J.A.J. Hooymayers

Wetsartikelen: 7:652 BW