

RECHTSPRAAK

Overgang van onderneming. Voldaan aan vereisten artikel 7:663 BW. Rechten en verplichtingen uit arbeidsovereenkomst werkneemster zijn overgegaan op werkgever.

Feiten

Werkneemster is in 2016 in dienst getreden bij bedrijf X. Bedrijf X maakt bij de exploitatie van zijn onderneming gebruik van vervoersovereenkomsten met Brocacef B.V. (hierna: Brocacef). Brocacef werkt in onderverdeelde werkgebieden. In 2022 heeft Brocacef het werkgebied waarin werkneemster actief was toegewezen aan werkgever. Werkgever heeft aan drie bezorgers die in dienst waren bij bedrijf X een arbeidsovereenkomst aangeboden en vervolgens deze met hen gesloten. Aan werkneemster is geen arbeidsovereenkomst aangeboden. De voormalig gemachtigde van werkneemster heeft eind oktober 2022 laten weten aan werkgever dat sprake is van overgang van onderneming en dat werkneemster om deze reden van rechtswege in dienst is getreden bij werkgever. Werkgever heeft het voorgaande weersproken. Bedrijf X heeft tot en met april 2023 het salaris aan werkneemster doorbetaald. Werkneemster verzoekt de kantonrechter te oordelen dat sprake is van overgang van onderneming en dat de arbeidsovereenkomst van werkneemster van rechtswege (met inbegrip van alle rechten en verplichtingen) is overgegaan op werkgever.

Oordeel

De kantonrechter oordeelt als volgt. Van een overgang van onderneming is sprake als (i) een duurzame entiteit (ii) die haar identiteit behoudt overgaat (iii) ten gevolge van een overeenkomst, fusie of splitsing. In deze zaak ziet de activiteit op de uitvoering van bezorgdiensten in opdracht van Brocacef. Naar het oordeel van de kantonrechter kan het geheel van werknemers dat bij bedrijf X was belast met de werkzaamheden als een duurzame economische eenheid (voorwaarde (i)) worden aangemerkt, zodat aan het vereiste dat sprake moet zijn van een duurzame economische eenheid is voldaan. In dit geval is sprake van een overgang in twee fasen, doordat Brocacef een bepaalde opdracht na verloop van tijd verstrekt aan werkgever (en voorheen aan bedrijf X). Een contractwisseling kan een overgang bewerkstelligen, hoewel de verliezende en verkrijgende opdrachtnemer nooit met elkaar hebben gecontracteerd. Met de onderhavige contractwisseling is aan het vereiste van 'overeenkomst' voldaan. De identiteit van werkgever is ook behouden gebleven. Hiervoor is van belang dat werkgever dezelfde klantenkring heeft en gebruik maakt van dezelfde bedrijfsmiddelen als bedrijf X. Er zijn weliswaar geen materiële activa en andere bedrijfsmiddelen in eigendom overgedragen van bedrijf X naar werkgever, maar het gebruik van die bedrijfsmiddelen is wel van bedrijf X op werkgever overgegaan. Daarnaast heeft

werkgever een wezenlijk deel van het personeel van bedrijf X overgenomen. Werkgever verricht in het werkgebied dezelfde activiteiten op grotendeels dezelfde wijze en met grotendeels dezelfde activa en personeel als bedrijf X, zonder dat een onderbreking van de bezorgdienst heeft plaatsgevonden. Gelet op het voorgaande is aan alle vereisten van overgang van onderneming voldaan en zijn de rechten en verplichtingen uit de arbeidsovereenkomst tussen bedrijf X en werkneemster vanaf de toewijzing van Brocacef aan werkgever in 2022 van rechtswege overgegaan op werkgever.

Instantie: Rechtbank Zeeland-West-Brabant

Datum uitspraak: 26-07-2023

ECLI: ECLI:NL:RBZWB:2023:6581

Zaaknummer: 10370220 \ CV EXPL 23-729

Rechters: M.P. Tilman-Knoester

Advocaten: E.R. Chel en M.B.M.C. van den Berg

Wetsartikelen: 7:663 BW