



Zieke werknemer niet mee bij overgang van onderneming

Het ontbreken van een band tussen het over te nemen bedrijf en een zieke werknemer laat de werknemer niet mee overgaan. Werknemers 'met een vlekje' komen zo van tijd tot tijd tussen wal en schip terecht.

'Jurisprudentie' wordt verzorgd door mr. J. M. Caro, Advocatenkantoor Werk & Wet, Amstelveen. Tel. 020 6995042, office@werken-wet.nl

De feiten

Een langdurig zieke cateringmedewerker is blijvend ziek voor de cateringwerkzaamheden. Na de beslissing van de opdrachtgever om de cateringwerkzaamheden bij een andere cateraar onder te brengen, raakt de zieke medewerker tussen wal en schip. De overgang van onderneming vindt plaats midden in het jaar van verlengde loondoorbetaling wegens onvoldoende re-integratieinspanningen door de eerste cateraar. Wie moet het loon nu doorbetalen? Geen van beide cateraars voelt zich geroepen om het loon vanaf de overgang door te betalen. De werkneemster spreekt beide cateraars aan. De vervreemdende cateraar beroept zich op het mee overgaan van alle werknemers; de verkrijgende cateraar beroept zich op het ontbreken van een band van de werkneemster met de bedrijfsvestiging en geeft aan dat zij geen bij de vestiging betrokken werkneemster was.

De beslissing

De kantonrechter in kort geding heeft beoordeeld of de werknemer een blijvende band heeft met het project waarop deze werkzaam was. De kantonrechter acht de band met het project verbroken wanneer de arbeidsongeschiktheid zodanig is dat de werknemer wegens arbeidsongeschiktheid niet meer werkzaam is op het betrokken project en er kan worden aangenomen dat dat een blijvende situatie is. De kantonrechter vindt dit

alleszins redelijk 'omdat daarmee wordt bereikt dat de gevolgen van de arbeidsongeschiktheid niet voor rekening komen van de (verrijgende) werkgever, die op generlei wijze verantwoordelijk kan worden gesteld voor het ontstaan van die arbeidsongeschiktheid, noch voor de wijze waarop de re-integratie is aangepakt en uitgevoerd'. De werkneemster is derhalve niet mee overgegaan en behoudt haar loonaanspraken bij haar oorspronkelijke werkgever.

COMMENTAAR

De kantonrechter gaf mee dat het beoordeelde conflict vaker voorkomt als gevolg van de wetgeving die in de contractcateringbranche met zich mee zou brengen dat werknemers 'met een vlekje' van tijd tot tijd tussen wal en schip kunnen terechtkomen. Ik ben van mening dat deze uitspraak ertoe zal leiden dat daarvan nog meer sprake zal zijn. Als blijvend zieke werknemers niet mee overgaan, dan zal in de toekomst mogelijk elke zieke werknemer naar de rechter moeten stappen om zijn loonaanspraken te gelde te maken.

Dit was een uitspraak van een kantonrechter in kort geding. De uitspraak in een eventueel hoger beroep tegen deze beslissing zal hier ongetwijfeld weer te lezen zijn.

Kantonrechter Amsterdam 12 oktober 2011, Jurisprudentie Arbeidsrecht 2011, nummer 283. X