

Blog 23 juni 2020

16 juni jl: Uitspraak Kantonrechter in kort geding: geen recht op thuiswerken door corona-zorgen.

Zorgen over het coronavirus geven een commercieel medewerkster / service coördinator bij VoC grootkeukens in Huissen, een leverancier van professionele keukeninstallaties geen recht om thuis te werken. Volgens de kantonrechter moet zij gewoon naar kantoor komen, omdat de werkgever dat eist en voldoende maatregelen heeft getroffen. Dat blijkt uit een uitspraak van 16 juni jl. van de rechtbank Gelderland in Nijmegen (RBGEL:2020:2954).

Na een voortraject vroeg de medewerkster op 7 mei jl. per mail o.a. aan de directie om 'schriftelijk te motiveren welke zwaarwegende bedrijfsbelangen er volgens jullie zijn die het negeren van het advies om thuis te werken rechtvaardigen en de gezondheid van de werknemers in gevaar te brengen'. De kantonrechter gaf op 16 juni jl. de werkgever voorlopig gelijk (omdat eventueel nog een bodemprocedure kan volgen), en oordeelt dat de vrouw geen aanspraak kan maken op een recht om thuis te werken. Volgens de rechter wist zij niet overtuigend aan te tonen dat het keukenbedrijf geen passende corona-maatregelen heeft genomen. Haar ervaringen tijdens haar eerste werkdag op kantoor waren daarvoor niet genoeg. Ook kon de vrouw geen rechten ontleen aan de aanvankelijke toestemming om thuis te werken, omdat deze tijdelijk en onder voorwaarden gegeven was.

Werkneemster legde aan haar vordering ten grondslag dat zij, vanwege de huidige Coronacrisis en op grond van de Wet flexibel werken, toestemming heeft gevraagd en gekregen van VoC Grootkeukens om thuis te werken. Werkneemster heeft haar primaire vordering gebaseerd op artikel 2 van de Wet flexibel werken. VoC Grootkeukens heeft daar tegenover gesteld dat dat artikel ingevolge lid 16 niet op haar van toepassing is omdat VoC Grootkeukens minder dan 10 werknemers heeft. Omdat werkneemster dit verweer niet of in onvoldoende mate heeft bestreden, strandt haar primaire vordering op grond van artikel 2 lid 16 Wet flexibel werken.

Subsidiair vordert zij dat haar arbeidsplaats, in ieder geval tot 1 september 2020, de datum tot wanneer vooralsnog de overheidsmaatregelen in verband met de Coronacrisis gelden, in die zin wordt gewijzigd dat zij thuis mag werken. Door haar niet thuis te laten werken handelt VoC Grootkeukens volgens haar in strijd met goed werkgeverschap, haar instructiebevoegdheid en zorgplicht. *Het zeer algemeen geformuleerde overheidsadvies over zoveel mogelijk thuis te werken grijpt niet zo ver in op deze specifieke rechtsverhouding dat werkneemster daaruit een 'recht op thuis werken' kan putten.* Haar standpunt dat dit overheidsadvies de instructiebevoegdheid van VoC Grootkeukens inperkt en/of op grond van redelijkheid en billijkheid zonder meer door een goed werkgever moet worden gevolgd, houdt hier geen stand.

Een interessant vraagstuk: de arbeidsrechtelijke waarde van hetgeen kabinetsleden tijdens een persconferentie op 6 mei jl. presenteren: 'Als het aan het kabinet ligt, blijven we nog maandenlang thuiswerken. Anderhalve meter afstand houden blijft overal de norm. De boodschap 'blijf thuis' gaat vanaf 11 mei veranderen in 'blijf thuis als je klachten hebt'. Wel moet iedereen dus op anderhalve meter afstand van elkaar blijven, moeten mensen regelmatig hun handen blijven wassen en zo veel mogelijk thuiswerken.'

De crux hier is wat mij betreft ‘Als het aan het kabinet ligt,..’. Handelen tegen gegeven adviezen van het kabinet tijdens een persconferentie bieden werkneemster weinig tot geen zekerheid dat haar werkgever hier in strijd met goed werkgeverschap, haar instructiebevoegdheid en zorgplicht heeft gehandeld. Het kabinet kan via dit medium slechts adviseren. Het is geen mandaat voor wie dan ook om te oordelen over de concrete invulling, de feiten en omstandigheden van een geval. Het mandaat om juridisch te (ver-) oordelen ligt gelukkig in handen van de rechterlijke macht. En zij zal een tijdens een persconferentie gegeven advies van het kabinet hoogstens als een omstandigheid laten meewegen in haar oordeelsvorming of gewoon naast zich neerleggen. In dit geval in het voordeel van de werkgever. Dat kan in een ander geval zomaar eens anders zijn!

mr. Rob J.F. Janse

www.arbeidsvraagstukken.nl

<https://www.linkedin.com/pulse/een-thuiswerkrecht-tijdens-de-coronacrisis-mr-rob-j-f-janse->