

Ons nummer: O20.002412



Schriftelijke reactie toezegging

Raad/commissie	Commissie BM
Datum vergadering	14 december 2020
Onderwerp	Voortzetting exploitatie zwembad Vitaloo in Bolsward per 1-1-2021
Toezegging gedaan door	Bauke Dam

Omschrijving toezegging

Waarom wordt ervoor gekozen om het personeel van Vitaloo vast in dienst te nemen bij de gemeente?

Datum schriftelijke reactie

15 december 2020

Schriftelijke reactie

Als de gemeente de exploitatie van zwembad Vitaloo overneemt dan is de Wet overgang van onderneming van toepassing (o.a. 7:662 BW). Deze artikelen zijn gebaseerd op de Europese richtlijn inzake het behoud van rechten van werknemers bij overgang van ondernemingen, vestigingen of onderdelen daarvan. Wanneer de gemeente de exploitatie van zwembad Vitaloo overneemt dan zijn wij dus verplicht om het huidige personeel over te nemen. Dit is een wettelijke verplichting en geen morele verplichting.

Overgang van onderneming

Kort gezegd is er sprake van een overgang van onderneming wanneer wordt afgesproken een economische eenheid over te dragen waarbij de identiteit behouden blijft (artikel 7:662 BW).

Wanneer de gemeente per 1 januari 2021 de exploitatie van zwembad Vitaloo overneemt van de huidige exploitant, Optisport, wordt aan alle voorwaarden van een overgang van onderneming voldaan. Zwembad Vitaloo vormt 'een geheel van georganiseerde middelen ten behoeve van een economische activiteit'. Alle ondernemingsactiviteiten worden door Optisport aan de gemeente overgedragen en deze activiteiten worden vervolgens ongewijzigd door de gemeente voortgezet. In die situatie is er derhalve sprake van een overgang van onderneming.

Als gevolg van de overgang van onderneming komen alle medewerkers van zwembad Vitaloo, die op het moment van de overgang in dienst zijn van Optisport, van rechtswege in dienst bij de gemeente, met behoud van alle rechten en plichten (artikel 7:663 BW). De term 'van rechtswege' impliceert dat noch de gemeente noch Optisport de overgang van de medewerkers kan beïnvloeden.

Vanaf de datum van de overgang van onderneming moet de gemeente als verkrijgend werkgever tegenover de medewerkers alle verplichtingen uit hoofde de arbeidsovereenkomst tussen het personeel en Optisport gestand doen als ware deze arbeidsovereenkomst gesloten tussen de medewerkers en de gemeente zelf.

Het feit dat de gemeente beoogt om de exploitatie van zwembad Vitaloo enkel voor een beperkte periode voort te zetten maakt het vorenstaande niet anders. De tijdelijkheid laat onverlet dat er sprake is van een overgang van onderneming en de daaruit voortvloeiende consequenties gelden onverkort zolang de gemeente de exploitatie van het zwembad voor haar rekening neemt.

Wanneer de gemeente de exploitatie van zwembad Vitaloo op termijn overdraagt aan een derde is er (waarschijnlijk) opnieuw sprake van een overgang van onderneming. In dat geval zal het zwembadpersoneel opnieuw van rechtswege overgaan naar de verkrijger.