
Werknemers die tijdelijk hun prestaties verminderen, dán ontslaan, is goedkoper

Cass. 11 december 2006, S.04.0143.N

Dat volgt uit het hierboven vermelde arrest van het Hof van Cassatie.

Het Hof sprak zich uit over de vraag op welk loon de opzeggingsvergoeding moet worden berekend van een werknemer die, in het kader van loopbaanonderbreking, zijn arbeidsprestaties vermindert en tijdens die vermindering wordt ontslagen zonder inachtneming van een opzeggingstermijn. De wet (die de regeling bevat van toepassing vóór 1 januari 2002) bepaalt dat voor het vaststellen van de opzeggingsvergoeding rekening moet worden gehouden met een opzeggingstermijn berekend alsof de werknemer zijn arbeidsprestaties niet had verminderd. Maar de wet zegt niets over het loon dat moet worden in aanmerking genomen voor de berekening van de opzeggingsvergoeding. De C.A.O. nr. 77bis, die thans de aangelegenheid regelt, zegt zelfs helemaal niets over de berekening.

Volgens het Hof van Cassatie moet in dat geval de gewone regel worden toegepast: het "lopend" loon komt in aanmerking, d.i. het loon waarop de werknemer effectief recht heeft op het tijdstip van de beëindiging van de arbeidsovereenkomst. De omstandigheid dat de werknemer na het einde van de verminderde arbeidsprestaties in beginsel het recht heeft het werk te hervatten met volledige arbeidsprestaties en hij als gevolg van het ontslag die mogelijkheid verliest, doet daaraan geen afbreuk, aldus het Hof.

Dezelfde redenering past het Hof van Cassatie toe op de beschermingsvergoeding gelijk aan zes maanden loon die verschuldigd is aan de werknemer die in een periode van vermindering van arbeidsprestaties wordt ontslagen in strijd met het principiële ontslagverbod dat in dat geval geldt.

Hoewel de uitspraak, zoals gezegd, betrekking heeft op een vermindering van arbeidsprestaties in het kader van loopbaanonderbreking van toepassing vóór 1 januari 2002, ziet men niet in waarom de conclusie anders zou zijn in het kader van de C.A.O. nr. 77bis of in een ander kader, bv. bij gedeeltelijke hervatting van het werk ingeval van arbeidsongeschiktheid.

Aan het Hof van Cassatie werd ook nog het verzoek gericht aan het Arbitragehof de prejudiciële vraag te stellen of het berekenen van de vergoedingen op een deeltijds loon omwille van het feit dat het ontslag plaatsheeft tijdens een periode van vermindering van arbeidsprestaties in het kader van loopbaanonderbreking, geen discriminatie inhoudt ten aanzien van wie wordt ontslagen voordien, maar na de aanvraag, of nadien, maar nog binnen de periode van drie maanden waarin de bescherming tegen ontslag nog geldt. De laatste ontvangt nog een volledig loon en de opzeggingsvergoeding en beschermingsvergoeding waarop hij eventueel aanspraak kan maken, worden dus nog op een volledig loon berekend. Het Hof van Cassatie antwoordt daarop dat beide groepen werknemers zich ten aanzien van de ontslagregeling niet in dezelfde situatie bevinden en weigert de vraag aan het Arbitragehof te stellen.

Arbeitsprestaties verminderen, houdt dus risico's in voor de werknemer, opportuniteiten voor de werkgever.

Willy van Eeckhoutte.

Meer informatie over dit onderwerp is te vinden in het Sociaal Compendium 06-07, hét standaardwerk van het Belgisch arbeids- en socialezekerheidsrecht (www.sociaalcompendium.be)
