

---

## Verder werken na een absoluut nietige opzegging van de arbeidsovereenkomst: wat zijn de gevolgen?

---

Cass. 28 januari 2008, S.07.0056.N en S.07.0097.N

Wanneer een werkgever een arbeidsovereenkomst beëindigt d.m.v. opzegging, moet de kennisgeving van de opzegging, op straffe van absolute nietigheid, geschieden hetzij bij een ter post aangetekende brief die uitwerking heeft de derde werkdag na de datum van verzending, hetzij bij gerechtsdeurwaardersexploot. Respekteert de werkgever die voorschriften niet, dan is de opzegging absoluut nietig.

Volgens vaststaande cassatierechtspraak doet de nietigheid van de opzegging evenwel geen afbreuk aan de geldigheid van het ontslag. Wanneer de opzegging nietig is, bevat het ontslag geen geldige tijdsbepaling, zodat de arbeidsovereenkomst in beginsel onmiddellijk is beëindigd, ook al vermeldt de ontslagbrief een latere datum.

Opdat die onmiddellijke beëindiging uitwerking zou hebben, is wel vereist dat de bestemming van de (absoluut) nietige opzegging zich op de onmiddellijke beëindiging beroept. In de hier besproken arresten oordeelt het Hof van Cassatie immers dat de partij die door een (absoluut) nietige opzegging onmiddellijk ontslag heeft gekregen, de vrijheid behoudt zich al dan niet op de onmiddellijke beëindiging van de arbeidsovereenkomst te beroepen. Doet hij dat niet of niet binnen een redelijke termijn, dan doet die partij afstand van het recht zich op het onmiddellijk ontslag te beroepen.

Als werkgever en werknemer na de (absoluut) nietige opzegging doen alsof geen onmiddellijk ontslag heeft plaatsgevonden, kunnen zij na een redelijke termijn beschouwd worden afstand te hebben gedaan van het recht het onmiddellijk ontslag in te roepen. In dat geval blijft de arbeidsovereenkomst voortduren totdat ze op een andere wijze wordt beëindigd. In de feiten die aan de besproken arresten ten grondslag lagen, hadden de partijen zich gedurende twee, respectievelijk drie maanden na de (absoluut) nietige opzegging gedragen alsof er geen onmiddellijk ontslag had plaats gevonden, waaruit afgeleid werd dat afstand gedaan was van het recht het onmiddellijk ontslag in te roepen.

Het Hof van Cassatie oordeelde al in dezelfde zin in geval van een opzegging aangetast door een relatieve nietigheid (bv. wegens het miskennen van de voorschriften aangaande de inhoud van de kennisgeving).

Belangrijk om te vermelden is nog dat het Hof van Cassatie expliciet overweegt dat de stilzwijgende afstand van het recht niet wordt vermoed en slechts kan worden afgeleid uit feiten die voor geen andere uitleg vatbaar zijn. In de beide voor het Hof van Cassatie bestreden arresten werd het voorhanden zijn van de stilzwijgende afstand aanvaard, wat door het Hof van Cassatie wettig bevonden werd.

Ester Van Oostveldt.

---

Meer informatie over dit onderwerp is te vinden in het Sociaal Compendium 07-08, hét standaardwerk van het Belgisch arbeids- en socialezekerheidsrecht ([www.sociaalcompendium.be](http://www.sociaalcompendium.be))

