

vonnis

In naam van de Koning

Rechtbank Oost-Brabant
Zaaknummer : 7424463
Rolnummer : 18/11071
Uitspraak : 9 mei 2019

DE KANTONRECHTER IN EINDHOVEN

in de zaak van:

[REDACTED], wonend in Eindhoven,
eiseres,
gemachtigde: mw mr M. Yigitdol,

t e g e n :

Happy Italy Eindhoven B.V., gevestigd in Eindhoven,
gedaagde,
gemachtigde: mr E.M.Y Sørensen.

Procedure

Het verloop van het geding blijkt uit de stukken die zich in het dossier bevinden, te weten

- de dagvaarding
- het antwoord
- de stukken die gedaagde heeft ingediend voor de comparitie
- de pleitaantekeningen namens gedaagde
- de zittingsaantekeningen van de comparitie

Vordering en verweer

- 1.1. Eiseres, **[REDACTED]**, vordert ten laste van gedaagde, Happy Italy,
- een verklaring voor recht dat zij recht heeft op haar overeengekomen loon van gemiddeld € 1.099,88
 - een veroordeling om haar binnen 14 dagen na het vonnis een bedrag van € 3.750,90 plus 8% vakantie toeslag te betalen ter zake loon, vakantietoeslag en verlofuren plus wettelijke rente, een en ander overeenkomstig de vermelde specificering
 - een veroordeling om over het gevorderde bedrag de wettelijke verhoging van BW 7:625 te betalen
 - een veroordeling om een vergoeding voor buitengerechtelijke incassokosten en een vergoeding voor daadwerkelijk verleende rechtsbijstand te betalen

een en ander bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad en met een veroordeling in proceskosten en nakosten.

1.2. Zij voert daartoe aan, voor zover van belang

- dat zij per 7 juli 2016 bij Happy Italy in dienst getreden is op basis van een oproepovereenkomst van 7 maanden, die dus zou eindigen op 6 februari 2017
- dat zij op haar laatste werkdag (3 februari 2017) zag dat zij stond ingeroosterd op 10 en 17 februari 2017; die vermelding was op 9 februari 2017 echter verdwenen
- dat zij in juli en augustus 2016 meer dan 130 uur gewerkt heeft maar vanaf september/begin oktober 2016 stelselmatig minder is ingepland dan mogelijk, dit doordat de planner een hekel aan haar had
- dat de eerste drie maanden van haar dienstverband een rechtsvermoeden van arbeidsomvang is ontstaan voor € 1.099,88 per maand
- dat zij alsnog op die basis uitbetaald wil worden over de maanden oktober 2016 tot het einde van het dienstverband, dit inclusief vakantietoeslag, verlofuren en vakantiedagen pro rata; zij presenteert een berekening onder 11 van de dagvaarding.

2. Happy Italy bestrijdt de vordering door aan te voeren

- dat in de arbeidsovereenkomst in artikel 4 lid 5 de bepaling is opgenomen dat [REDACTED] over de eerste zes maanden alleen loon krijgt over de werkelijk gewerkte uren, dit à la BW 7:628 lid 5
- dat haar stellingen dus hooguit gelden voor de laatste maand van haar dienstbetrekking
- dat zij, Happy Italy, door [REDACTED] aangesproken, een nabetaling van € 893,- netto heeft gedaan; uitgaande van de laatste drie periodes van 2016 als referteperiode; dit bedrag is hoger dan als alle periodes van 2016 bij de berekening betrokken zouden worden; er zit 10% rente in.

3. Andere stellingen van partijen zijn niet opgenomen; de stellingen over de aanzegging niet, omdat die niet tot een vordering hebben geleid; de stellingen over de relatie met de planner niet, omdat die bestreden zijn en nergens uit blijkt dat [REDACTED] er bewijs van zou kunnen leveren.

Beoordeling

4.1. [REDACTED] baseert zich op het *rechtsvermoeden* van de arbeidsomvang.

4.2. Dit rechtsvermoeden zou meebrengen dat uren die [REDACTED] niet gewerkt heeft, toch voor haar loon meetellen omdat ze vallen binnen het gemiddelde van de drie voorafgaande maanden.

4.3. De werking van dat rechtsvermoeden is echter voor de

eerste zes maanden van haar arbeidsovereenkomst uitgeschakeld
(artikel 34 lid 5 van de arbeidsovereenkomst).

4.4. De periode die tot 7 februari 2017 resteerde is als
referteperiode te kort; die moet immers minstens drie maanden
zijn.

5. Twee conclusies:

- a. tot de betaling in januari 2019 was Happy Italy niet
gehouden;
- b. [REDACTED] heeft geen aanspraken.

6. De vorderingen worden dus afgewezen en [REDACTED] moet als in
het ongelijk gestelde partij in de proceskosten veroordeeld
worden.

BESLISSING

De kantonrechter:

Wijst de vorderingen af;

Veroordeelt [REDACTED] in de proceskosten van Happy Italy, gesteld
op € 420,- wegens gemachtigdensalaris.

Aldus gewezen door mr P.M. Knaapen, kantonrechter, en
uitgesproken ter openbare terechtzitting van 9 mei 2019, in
tegenwoordigheid van de griffier.

"VOOR GROSSE"

De griffier van de rechtbank Oost-Brabant



9 MEI 2019