

I.7.10.12 Dagvaarding tot inroeping nietigheid ontslag en tot doorbetaling van achterstallig loon

Art. 7:677 BW

Mr. E.M. van Hilten-Kostense

Een werknemer die op staande voet is ontslagen, moet de keuze maken tussen een beroep doen op onregelmatig en/of kennelijk onredelijk ontslag en aanspraak maken op schadevergoeding (zie [model I.7.10.13](#)) of op vernietigbaar ontslag en aanspraak maken op doorbetaling van loon (dit model).

Het model kan, met enige aanpassing, ook worden gebruikt voor andere loonvorderingen en buiten een ontslagsituatie.

Vandaag, de _____ (datum), op verzoek van _____ (voornamen, naam), wonende in _____ (plaatsnaam), gemeente _____ (plaatsnaam), die voor deze zaak woonplaats kiest in _____ (plaatsnaam) aan de _____ (adres), aan het kantoor van _____ (naam), die door mijn opdrachtgever tot gemachtigde wordt gesteld met het recht van vervanging;¹

heb ik, _____,²

GEDAGVAARD³

_____ (voornamen, naam), wonende (*of*: gevestigd) in _____ (plaatsnaam), aan de _____ (adres), aan welk woonadres (*of*: kantooradres) ik mijn exploit heb gedaan en afschrift hiervan heb gelaten aan:⁴

OM

op _____ dag de _____ (datum) om _____ (tijdstip) uur in de ochtend/middag in persoon of vertegenwoordigd door een gemachtigde te verschijnen op de terechtzitting van de rechtbank _____ (plaatsnaam)⁶, sector kanton, locatie _____ (plaatsnaam), die dan en daar wordt gehouden in het Kantongerechtsgebouw (*of*: Gerechtsgebouw; *of*: Paleis van Justitie) aan de _____ (adres);⁵

MET UITDRUKKELIJKE VERMELDING⁶

a. dat gerekwireerde als gedaagde naar eigen keuze mondeling of, met redenen omkleed en onder vermelding van de namen van alle partijen en de datum van de terechtzitting, schriftelijk kan antwoorden op de terechtzitting vermeld in dit exploit of schriftelijk kan antwoorden door indiening op de griffie van een, met redenen omkleede en de namen van alle partijen en de datum van de terechtzitting vermeldende, conclusie van antwoord vóór de terechtzitting vermeld in dit exploit, en

b. dat indien gedaagde niet in persoon of vertegenwoordigd door een gemachtigde in het geding verschijnt op de hiervoor vermelde terechtzitting en niet om uitstel verzoekt of op de hiervoor weergegeven wijze antwoordt, en de voorgeschreven formaliteiten in acht zijn genomen, de rechtbank, sector kanton, verstek tegen hem/haar zal verlenen en de hierna te formuleren vordering zal toewijzen, tenzij deze de rechtbank, sector kanton, onrechtmatig of ongegrond voorkomt;

TENEINDE

dan namens mijn opdrachtgever als eiser(es) tegen zich als gedaagde te horen eisen en concluderen dat:

*Achtergronden*⁷

1. Eiser(es) is op _____ (datum) voor onbepaalde tijd in dienst getreden (en sindsdien zonder onderbreking gebleven) bij gedaagde. Hij/Zij was laatstelijk werkzaam als _____ (functie), tegen een brutoloon/salaris van ____ (bedrag) per week/maand/periode (exclusief vakantiebijslag en andere emolumenten).
2. Gedaagde heeft eiser(es) op _____ (datum) op staande voet ontslagen zonder dat eiser(es) aan gedaagde een dringende reden in de zin van art. 7:677 en art. 7:678 BW had gegeven. Evenmin heeft gedaagde van de Centrale organisatie werk en inkomen toestemming verkregen de arbeidsverhouding met eiser(es) op te zeggen ingevolge art. 6 BBA, terwijl eiser(es) ook niet met de beëindiging van zijn/haar arbeidsovereenkomst heeft ingestemd.
3. Immers, _____ (motivering).⁸
4. Eiser(es) beroept zich, gelet op het voorgaande, op de vernietigbaarheid van het hem/haar door gedaagde gegeven ontslag, zodat de arbeidsovereenkomst tussen partijen nog in stand is en eiser(es) recht heeft op doorbetaling van het hem/haar toekomstige loon, voor wat het achterstallige loon betreft vermeerderd met de wettelijke verhoging en de wettelijke rente, alsmede op toelating tot zijn/haar werk.
5. Eiser(es) heeft onmiddellijk nadat hem/haar ontslag was aangezegd de nietigheid van dat ontslag ingeroepen en daarvan aan gedaagde kennis gegeven. Daarbij heeft eiser(es) zich jegens gedaagde bereid verklaard de bedongen arbeid te verrichten door zijn/haar diensten ter beschikking van gedaagde te stellen en te houden. Een en ander onder de sommatie tot doorbetaling van het hem/haar toekomstige loon en toelating tot zijn/haar werkzaamheden. Een kopie van de brief is als bijlage 1 aan dit exploit gehecht.²
6. Ondanks sommatie is gedaagde niet bereid te erkennen dat de arbeidsovereenkomst tussen partijen nog in stand is, weigert gedaagde eiser(es) het hem/haar toekomstige loon te betalen, en wordt eiser(es) niet tot zijn/haar werkzaamheden toegelaten, zodat eiser(es) er belang bij heeft om gedaagde in rechte te betrekken.

*Door gedaagde aangevoerde verweren en gronden*¹⁰

7. Voorafgaand aan deze dagvaarding heeft gedaagde de volgende verweren aangevoerd tegen de vordering van eiser(es): _____ (verweren).

*Weerlegging verweren gedaagde*¹¹

8. Eiser(es) is van mening dat de door gedaagde aangevoerde verweren niet kunnen slagen, omdat _____ (motivering).

*Bewijsmiddelen*¹²

9. Eiser(es) kan zijn/haar stellingen bewijzen met de volgende stukken: _____ (stukken).

10. Eiser(es) beschikt verder over de volgende getuigen die kunnen verklaren over _____. (onderwerp getuigenverklaring): _____ (namen getuigen).

Bewijsaanbod

11. Voor zover op grond van art. 150 Rv op hem/haar de bewijslast zou rusten, biedt eiser(es) bewijs aan van zijn/haar stelling dat _____ (bewijsaanbod). Eiser(es) biedt aan deze stellingen en ook zijn/haar andere stellingen, voor zover door gedaagde betwist, te bewijzen door alle middelen rechtens, maar in het bijzonder door de hiervoor onder 10. genoemde getuigen.

*Buitengerechtigde kosten*¹³

12. De buitengerechtigde kosten worden op grond van Aanbeveling II van het rapport Voorwerk II begroot op 2 punten van het liquidatietarief ten bedrage van _____ (bedrag), zijnde _____ (bedrag).

13. De rechtbank _____ (plaatsnaam), sector kanton, locatie _____ (plaatsnaam), is bevoegd van de hierna te formuleren vordering kennis te nemen, aangezien gedaagde gevestigd (*of*: woonachtig) is in _____ (plaatsnaam).

MITSDIEN

De rechtbank _____ (plaatsnaam), sector kanton, locatie _____ (plaatsnaam), bij vonnis, voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad:

I. verklaart voor recht dat eiser(es) tijdig een beroep heeft gedaan op de vernietigbaarheid van het hem/haar verleende ontslag;

II. gedaagde veroordeelt eiser(es) binnen vierentwintig uur na het in deze procedure te wijzen vonnis toe te laten tot zijn/haar bedrijf en hem/haar daar in de gelegenheid te stellen de overeengekomen werkzaamheden te verrichten, op straffe van verbeurte van een dwangsom van (bedrag) (zegge: bedrag) voor iedere dag of gedeelte van een dag dat gedaagde in gebreke blijft aan dat vonnis te voldoen;

III. gedaagde veroordeelt tegen behoorlijk bewijs van kwijting aan eiser(es) te betalen:

- het loon à ____ (bedrag) bruto per _____ (periode) over het tijdvak van _____ (aanvangsdatum) tot _____ (einddatum), d.w.z. een bedrag van ____ (bedrag) bruto;

- het loon van ____ (bedrag) bruto per _____ (periode) verschuldigd voor iedere _____ (periode) vanaf _____ (aanvangsdatum) tot het moment waarop de arbeidsovereenkomst rechtsgeldig zal zijn beëindigd;

- de vakantiebijslag over de periode van _____ (aanvangsdatum) tot _____ (einddatum) ten bedrage van ____ % over het brutoloon, d.w.z. een bedrag van ____ (bedrag), alsmede de vakantiebijslag over de toekomstige periode vanaf _____ (aanvangsdatum) tot het moment waarop de arbeidsovereenkomst rechtsgeldig zal zijn beëindigd;

- de wettelijke verhoging ex art. 7:625 BW over alle gevorderde loonbedragen;¹⁴

- de wettelijke rente over de som van voornoemde bedragen, voor wat betreft de bedragen die opeisbaar zijn op het tijdstip van dagvaarden vanaf _____ (aanvangstijdstip)¹⁵, en voor wat betreft de bedragen die nadien opeisbaar worden vanaf het tijdstip van opeisbaarheid van die bedragen tot aan de dag van volledige voldoening;

- de buitengerechtigde kosten ten bedrage van _____ (bedrag);

IV. gedaagde veroordeelt in de kosten van deze procedure.^{16 17}

De kosten hiervan zijn voor mij, deurwaarder, _____

NOOT

1.

Ingevolge art. 111 lid 1 Rv geschiedt dagvaarding bij exploit. Het exploit van dagvaarding dient ingevolge art. 45 Rv te vermelden de datum van betekening (wordt ingevuld door de deurwaarder), de naam, en in het geval van een natuurlijke persoon tevens de voornamen, en de woonplaats van degene op wiens/wier verzoek de betekening geschiedt.

De minderjarige werknemer die de leeftijd van 16 jaar heeft bereikt, wordt in alles wat betrekking heeft op zijn/haar arbeidsovereenkomst gelijkgesteld met een meerderjarige werknemer en kan zonder bijstand van zijn/haar wettelijk vertegenwoordiger in rechte verschijnen (art. 7:612 lid 1 BW). Een minderjarige die de leeftijd van 16 jaar nog niet heeft bereikt, heeft ex art. 7:612 lid 3 en 4 BW bijstand nodig van zijn/haar wettelijk vertegenwoordiger(s) voor het instellen van een arbeidsrechtelijke procedure. Een van de of beide ouder(s) zijn belast met het ouderlijk gezag. Machtiging dient gevraagd te worden aan de kantonrechter door de wettelijke vertegenwoordiger(s) ex art. 1:349 BW jo. art. 1:253 BW.

Ingevolge art. 111 lid 2 Rv dient het exploit van dagvaarding voorts te vermelden de door eiser(es) gekozen woonplaats in de gemeente waar de rechter zitting houdt (sub *a*) en de naam en het adres van de gemachtigde (sub *b*); het kantooradres indien het een beroepsgemachtigde betreft en het woonadres indien het geen beroepsgemachtigde betreft. Niet noodzakelijk is zich te laten vertegenwoordigen; men kan ook zelf optreden. In dat geval kiest men woonplaats waar dat het beste voorkomt, mits in de gemeente waar de rechtbank, sector kanton, zitting houdt. Zie ook de Landelijke checklist dagvaarding rolzaken sector kanton (www.rechtspraak.nl onder Naar de rechter/Landelijke regelingen/Sector kanton).

2.

Ingevolge art. 45 Rv dient het exploit van dagvaarding tevens te vermelden de voornamen, de naam en het kantooradres van de deurwaarder. De deurwaarder voorziet hier gewoonlijk in door middel van een stempel.

3.

*Let op de verjaringstermijnen. Zie onder meer overzicht in R.C.M. Andriessen, "Verjarings- en vervaltermijnen in het arbeidsovereenkomstenrecht", *ArbeidsRecht* 2005, 25, waaronder invoeren vernietiging wegens opzegging in strijd met art. 7:670 en art. 7:670a BW: 2 maanden vanaf de opzegging (art. 7:677 lid 5 BW); vernietigbaarheid ontslag op staande voet zonder dringende onverwijld meegedeelde reden: 6 maanden vanaf de dag dat de werknemer bericht heeft ontvangen van de opzegging (art. 9 lid 3 BBA); gefixeerde schadevergoeding: 6 maanden (art. 7:677 jo. art. 683 lid 1 BW); niet of te laat betalen van loon: 5 jaar vanaf de dag nadat de vordering opeisbaar is geworden (art. 3:308 en 3:312 BW); toekennen van vakantie: 5 jaar vanaf laatste dag van het kalenderjaar (art. 7:634 jo. art. 7:642 BW); vergoeding wegens opgebouwde, maar niet genoten vakantiedagen: 5 jaar (art. 7:641 jo. art. 3:307 en art. 3:310 BW).*

4.

Ingevolge art. 45 Rv dient het exploit van dagvaarding te vermelden de naam en woonplaats van degene voor wie het exploit bestemd is, alsmede degene aan wie afschrift van het exploit is gelaten onder vermelding van diens hoedanigheid (dit laatste verzorgt de deurwaarder).

5.

Ingevolge art. 111 lid 2 Rv dient het exploit van dagvaarding te vermelden de aanwijzing van de rechter die van de zaak kennisneemt, onder vermelding van het adres van het gerecht of, indien de zaak moet worden behandeld op een nevenzittingsplaats of -vestigingsplaats van het gerecht, het adres van die nevenzittingsplaats of -vestigingsplaats, én, indien de zaak moet worden behandeld op een nevenzittingsplaats waar geen stukken kunnen worden ingediend, het adres waar stukken kunnen worden ingediend, alsmede de roldatum waartegen wordt gedagvaard en, indien dan een terechtzitting plaatsvindt, het uur daarvan. Zie het Besluit nevenvestigings- en nevenzittingsplaatsen van 10 december 2001, *Stb.* 2001, 616, laatstelijk gewijzigd m.i.v. 5 april 2006 (*Stb.* 2006, 181).

Absoluut bevoegd is de rechtbank, sector kanton (art. 93 onderdeel *c* Rv). Relatief bevoegd is de rechtbank, sector kanton, binnen wiens rechtsgebied de arbeid gewoonlijk wordt verricht (art. 100 Rv) of binnen wiens rechtsgebied de gedaagde woonplaats heeft (art. 99 Rv). Zie o.a. S.W. Kuip, "Relatieve competentie: de plaats waar de arbeid gewoonlijk wordt verricht", *ArbeidsRecht* 2003, 2. Is de werknemer statutair bestuurder van een NV/BV dan is de rechtbank bevoegd binnen wiens arrondissement de vennootschap haar zetel heeft (resp. art. 2:131 en art. 2:241 BW).

Op 1 maart 2002 is EG-Verordening 44/2001 in werking getreden, inhoudende een nieuwe Europese regeling voor de internationale bevoegdheid van rechters in arbeidszaken. Op grond van deze verordening kan een werknemer die een procedure begint tegen een werkgever dit doen of in de lidstaat waar de werkgever is gevestigd (zie art. 60) of in de lidstaat waar de werknemer werkt of laatstelijk heeft gewerkt of, indien de werknemer zijn arbeid niet gewoonlijk in eenzelfde land verricht, in de lidstaat waar de vestiging zich bevindt die werknemer in dienst heeft genomen (art. 19). Zie o.m. C.B.G. Derks, "Het mijnenveld van de internationale arbeidsverhouding", *ArbeidsRecht* 2005, 63, met reactie J.W. Rouwendal in *ArbeidsRecht* 2006, 30 en nawoord bij de reactie van C.B.G. Derks in *ArbeidsRecht* 2006, 31; Z. Even en E. van Kampen, "De arbeidsovereenkomst in internationaal privaatrechtelijk perspectief, Drie kernvragen voor de Nederlandse jurist", *ArA* 2004/1, p. 4-61; E. de Wind, "Vergissing van de rechter in uw voordeel? Art. 20 lid 1 EEX-verordening in de praktijk", *ArbeidsRecht* 2007, 7; D.M. Fernhout en E.K.W. van Kampen, "EVO wordt Rome I: van verdrag naar verordening", *ArbeidsRecht* 2007, 9. Zie voor de termijn van dagvaarding art. 114 e.v. Rv.

6.

Zie art. 111 lid 2 onderdeel *g* en *i* Rv.

7.

Ingevolge art. 111 lid 2 Rv dient het exploit van dagvaarding de eis en de gronden daarvan te vermelden.

Dit model kan ook gebruikt worden bij andere loonvorderingen. De arbeidsovereenkomst kan ook nog in stand zijn.

8.

Zo uitvoerig mogelijk uiteenzetten waarom sprake is van een vernietigbare opzegging. HR 20 maart 1992, *NJ* 1992, 495: gesloten systeem ontslagrecht. Ontslagen zijn slechts vernietigbaar indien dit expliciet in de wet wordt vermeld (zie o.m. art. 7:646, art. 7:648, art. 7:670, 7:670a en art. 7:670b BW). Verjaringstermijn: art. 7:683 lid 1 BW: 6 maanden. Inroepen vernietiging van de opzegging jegens werkgever: art. 7:677 lid 5 BW jo. art. 7:683 lid 2 BW: 2 maanden na kennisgeving (kan per brief, bij voorkeur aangetekende brief met bericht van ontvangst).