

Beste Thebe-medewerker,

In de afgelopen weken is er het een en ander gebeurd. In deze nieuwsbrief zullen we ingaan op het verzet dat wij hebben ingesteld tegen het uitgesproken faillissement, alsmede op het aangezegde ontslag en de overname van de loonbetaling door het UWV.

### *Verzet tegen faillissement*

Op 18 december 2014 heeft de rechter het faillissement van Thebe Huishoudelijke Zorg uitgesproken.

Wij zijn van mening dat Thebe Huishoudelijke Zorg misbruik heeft gemaakt van de mogelijkheid om het eigen faillissement aan te vragen. Het faillissement is hoogstwaarschijnlijk alleen aangevraagd om van al het personeel af te komen en zo een overname aantrekkelijker te maken.

Om deze reden hebben wij namens een aantal medewerkers verzet ingesteld tegen het faillissement. Aan het einde van deze nieuwsbrief is de inhoud van het verzet opgenomen.

Mocht het verzet slagen, dan wordt het faillissement teruggedraaid. Dit betekent echter niet dat u in dienst blijft bij Thebe Huishoudelijke Zorg. Wel heeft het gevolgen bij een eventuele overname van Thebe Huishoudelijke Zorg en bij het vorderen van een schadevergoeding. Wij zullen hierop nader ingaan als de uitkomst van het verzet bekend is.

Wij willen u er wel op wijzen dat rechters erg terughoudend zijn in het ongedaan maken van een faillissement en dat wij geen uitspraken kunnen doen over de kans van slagen.

Aankomende vrijdag wordt het verzet behandeld op de rechtbank. De zitting is niet openbaar. Dit betekent dat u de zitting niet bij kunt wonen.

Na de zitting zullen wij u opnieuw zo spoedig mogelijk op de hoogte brengen.

### *Aangezegd ontslag*

Inmiddels hebben de curatoren uw dienstverband opgezegd. Op grond van de Faillissementswet hebben de curatoren deze bevoegdheid en ze hebben hiervoor geen ontslagvergunning van het UWV nodig. Ook de opzegverboden, zoals het opzegverbod tijdens ziekte, gelden niet in het geval van een faillissement.

Er geldt een maximale opzegtermijn van 6 weken (afhankelijk van het aantal dienstjaren). Was u op 1 januari 1999 minimaal 1 jaar in dienst bij uw werkgever en was u toen 45 jaar of ouder? Dan geldt voor u mogelijk een langere opzegtermijn;

Na de opzegtermijn eindigt uw dienstverband met Thebe Huishoudelijke Zorg.

U dient zich in ieder geval zo spoedig mogelijk in te schrijven als werkzoekende bij het UWV. Een maand voor het einde van uw dienstverband kunt u de WW-uitkering aanvragen. Let op, dit moet via de website van het UWV en u heeft hiervoor een DigiD code nodig.

In de brief van de curatoren is aangegeven dat u de mogelijkheid heeft om hoger beroep in te stellen tegen de opzegging van uw arbeidsovereenkomst. Dit hoger beroep zou uiterlijk vandaag ingediend moeten worden bij de rechtbank. Met het oog op de geringe kans van slagen, het reeds ingediende verzet en de (hoge) kosten die hier tegenover staan, achten wij het instellen van hoger beroep niet zinvol.

### *Overname loonbetaling door UWV*

Thebe Huishoudelijke Zorg heeft aangegeven dat zij financieel niet meer in staat is om uw loon te

voldoen. Om deze reden neemt het UWV de loonbetaling over.

In de brief van de curator is aangegeven dat u een formulier in moet vullen en deze moet versturen aan Thebe Huishoudelijke Zorg.

Inmiddels is bekend dat u geen formulier in hoeft te vullen. Het enige dat u moet doen, is een handtekening te zetten op de salarisstrook van januari 2015 en deze aan Thebe toe te zenden. De salarisstrook zal omstreeks 16 januari 2015 beschikbaar zijn op Thebe Plaza.

Houd goed het Medewerkersportaal (ONS) in de gaten. Hierop zal Thebe Huishoudelijke Zorg u op de hoogte houden van handelingen die u moet verrichten.

Het UWV neemt de volgende betalingen op zich:

- het loon dat u nog tegoed heeft over maximaal 13 weken voor de opzegdatum. Bijvoorbeeld achterstallig loon, overuren, onkostenvergoeding, dertiende maand, atv/adv-dagen;
- het loon over de opzegtermijn tot maximaal 6 weken na de opzegdatum.
- over maximaal 1 jaar voor het einde van het dienstverband: uw vakantiegeld, vakantiedagen, vakantierechtwaarden, pensioenpremie, bijdragen aan het tijdspaarfonds.

Wij verzoeken u om ons op de hoogte te houden van de ontwikkelingen met betrekking tot de overname van het loon. Mocht dit niet op een juiste wijze verlopen, dan kunnen wij u hierin bijstaan.

## **Verzetrekest**

Verzoekers, werknemers van Thebe Huishoudelijke Zorg B.V., zijn het niet eens met de faillietverklaring van Thebe Huishoudelijke Zorg B.V. en voeren daartoe de volgende gronden aan.

1. Verzoekers menen dat Thebe Huishoudelijke Zorg B.V. (hierna Thebe) misbruik heeft gemaakt van de bevoegdheid het eigen faillissement aan te vragen. Het eigen faillissement is uitsluitend, dan wel hoofdzakelijk, aangevraagd om daarmee de werknemers de aan hen toekomende arbeidsrechtelijke bescherming te onthouden.
2. De afvloeiing van werknemers en/of een doorstart met een gedeelte van de werknemers heeft ten grondslag gelegen aan het faillissementsverzoek. De faillissementsaanvraag is derhalve gebruikt voor een ander doel dan waarvoor deze is bedoeld.
3. Verzoekers zijn op basis van onderstaande indicatoren tot bovenstaande conclusie gekomen.

### *Faillissement op eigen aangifte*

4. Uit jurisprudentie en literatuur volgt dat het zelf aanvragen van het faillissement, in combinatie met de overige indicatoren, een aanwijzing is van misbruik van faillissementsrecht.

### *Weigering ontslagvergunningen*

5. De aanvraag van het faillissement heeft plaatsgevonden kort nadat ongeveer 90 ontslagvergunningen zijn geweigerd.
6. De omstandigheden van de ontslagaanvraag zijn van belang bij de beoordeling van dit verzetrekest.

Omstreeks 30 juni 2014 ontvangen alle huishulpen die werkzaam zijn bij Thebe een brief waarin de reorganisatie van Thebe wordt aangekondigd (productie 1). Onderdeel van de reorganisatie is het komen vervallen van de functie van huishulp.

Een aantal dagen later krijgen alle huishulpen het voorstel om te tekenen voor de lagere functie van huishulp (productie 2). Bij deze lagere functie hoort een lager salaris. Thebe biedt de huishulp die akkoord gaat met het nieuwe functiesalaris een afbouwregeling aan; het salaris wordt gedurende het eerste jaar aangevuld tot het oorspronkelijke salaris en vanaf 1 januari 2016 wordt een toeslag betaald indien er werkzaamheden worden uitgevoerd welke behoren tot het takenpakket van de functie huishulp.

Ongeveer 563 huishulpen tekenen voor de lagere functie. Een aantal van hen heeft op enig moment de instemming met de lagere functie herroepen, omdat ze van mening waren dat Thebe hen onder druk had gezet om te tekenen.

Op en na 25 augustus 2014 heeft Thebe voor de huishulpen die niet akkoord zijn gegaan met de functieverlaging en voor degene die hun instemming hebben herroepen, een ontslagvergunning aangevraagd bij het UWV. Thebe heeft deze aanvraag ingediend wegens bedrijfseconomische omstandigheden, gelegen in structurele werkvermindering.

Vele huishulpen hebben verweer gevoerd tegen deze ontslagaanvraag.

Omstreeks 3 november 2014 heeft het UWV de ontslagvergunning voor alle huishulpen geweigerd (productie 3). Thebe heeft volgens het UWV niet aannemelijk gemaakt dat de functie van huishulp volledig komt te vervallen. Om deze reden had Thebe het afspiegelingsbeginsel toe moeten passen. Omdat zij dit heeft nagelaten heeft het UWV de

ontslagvergunning geweigerd. Bovendien valt uit de beslissing van het UWV op te maken dat de ontslagaanvraag prematuur was. De omvang van de noodzakelijke krimp was op het moment van de aanvraag nog niet te bepalen.

7. Op dit moment is bekend op welke wijze de diverse gemeenten invulling gaan geven aan hun beleid met betrekking tot de huishoudelijke hulp. Gebleken is dat een aantal gemeenten hebben besloten om minder geld beschikbaar te stellen voor hulp bij het huishouden. Hierdoor krijgen niet alleen de huishulpen, maar ook de huishulpen te maken met structurele werkvermindering. Nu het beleid van de diverse gemeenten bekend is, kan Thebe de omvang van de noodzakelijke krimp bepalen.

Het had op de weg van Thebe gelegen om opnieuw een ontslagvergunning aan te vragen bij het UWV. Bij een juiste toepassing van het afspiegelingsbeginsel kan er op een gerechtvaardigde manier gehoor worden gegeven aan de arbeidsrechtelijke bescherming van de werknemers.

In plaats daarvan kiest Thebe voor de makkelijke weg en vraagt haar eigen faillissement aan.

8. Zou Thebe opnieuw een ontslagvergunning aanvragen, dan dient zij het afspiegelingsbeginsel toe te passen en diverse werknemers boventallig te verklaren. In dat geval dient Thebe eveneens rekening te houden met haar Sociaal Statuut (productie 4).

In dit Sociaal Statuut worden een aantal rechten aan de boventallige werknemer toegekend welke eveneens een inspanning van Thebe verlangen. Daarnaast worden er een aantal rechten toegekend welke een direct financieel gevolg hebben voor Thebe, bijvoorbeeld de mogelijkheid van vrijwillig vertrek met een mobiliteitspremie en het vergoeden van advocaatkosten.

Bij het opstellen van het Sociaal Statuut is hoogstwaarschijnlijk door Thebe bedacht dat het Sociaal Statuut vooral van toepassing zou zijn op de huishulpen. Nu is echter duidelijk dat ook de huishulpen te maken krijgen met boventalligheid. Dit verlangt extra inspanningen van Thebe en brengt extra financiële risico's met zich mee, daar de totale groep aan boventallige werknemers is toegenomen.

Door het eigen faillissement aan te vragen, hoeft Thebe niet langer de inspanningen te verrichten en wordt zij ook niet geconfronteerd met de extra financiële risico's. Het faillissement biedt de mogelijkheid om de resterende werknemers af te laten vloeien tegen een geringere of geen vergoeding.

Thebe heeft in deze de makkelijke weg gekozen, maar onthoudt de werknemers hiermee wel de arbeidsrechtelijke bescherming die hen toekomt. Derhalve is er sprake van misbruik van de bevoegdheid tot het aanvragen van het eigen faillissement.

### *Overschot aan personeel*

9. De financiële noodzaak voor het faillissement vloeit voort uit een overschot aan personeel. Uit de gepubliceerde jaarverslagen van Thebe volgt duidelijk dat de personeelskosten veruit de grootste kostenpost zijn (productie 5)<sup>1</sup>.

Daarnaast is er door het UWV vastgesteld dat er sprake is van structurele werkvermindering. Deze structurele werkvermindering gold in eerste instantie vooral voor de huishulpen. Nu diverse gemeenten hebben laten weten dat zij ook stoppen met het vergoeden van werkzaamheden welke worden verricht door huishulpen, is er ook sprake

---

<sup>1</sup> In verband met de leesbaarheid van het verzetrekst is ervoor gekozen niet de gehele jaarverslagen als productie bij te voegen. De volledige jaarverslagen zijn gepubliceerd op [www.jaarverslagenzorg.nl](http://www.jaarverslagenzorg.nl). De gegevens over 2013 zijn nog niet gepubliceerd.

van structurele werkvermindering voor de huishulpen.

Hierdoor zit Thebe met een overschot aan personeel waar zij vanaf moet. In deze situatie kan Thebe immers alleen blijven voortbestaan door te bezuinigen op de personeelskosten.

Door het aanvragen van faillissement kan op een gemakkelijke en relatief goedkope manier een einde worden gemaakt aan het overschot aan personeel en dus de hoge personeelskosten.

Verzoekers menen dan ook dat Thebe het faillissement heeft gebruikt om op een makkelijke wijze van hen af te komen. Derhalve heeft Thebe misbruik gemaakt van haar bevoegdheid.

#### *Plan voor doorstart*

10. Verzoekers vermoeden daarnaast dat er reeds een plan voor een doorstart klaarligt.

Omstreeks 16 juli 2014 verscheen er een bericht op het medewerkersportaal waarin is aangegeven dat er onderhandelingen zijn met een externe partner voor een joint venture (productie 6). Dit bericht is geplaatst toen al bekend was gemaakt dat de functie van huishulp zou komen te vervallen (productie 6).

Uit dit bericht is op te maken dat er in dit kader een nieuwe organisatie zou worden gestart. Uit het bericht is eveneens op te maken dat de onderhandelingen al enige tijd lopen.

Eind augustus zouden de werknemers nader worden geïnformeerd. Dit heeft echter nooit plaatsgevonden. Wel zijn eind augustus de ontslagvergunningen aangevraagd. Kort nadat deze zijn afgewezen is het faillissement aangevraagd.

Hieruit is op te maken dat Thebe van haar personeel af wil, zodat het voor een derde partij aantrekkelijker wordt om Thebe in afgeslankte vorm over te nemen.

#### *Huidige financiële situatie*

11. Ook al zou de huidige financiële situatie aanleiding geven tot een faillissement, dan nog is er sprake van misbruik van bevoegdheid. In dit geval is de betalingsonmacht van Thebe immers voorgewend en geregisseerd middels het stopzetten van de concernfinanciering.

Thebe is reeds enkele jaren verlieslijdend. Tot op heden is dit verlies opgevangen door de andere bedrijfsonderdelen behorende bij het Thebe-concern. Dit is op te maken uit de gepubliceerde jaarverslagen (productie 7).

Hierboven is kort ingegaan op de afbouwregeling die Thebe heeft aangeboden aan de huishulpen. In de ontslagprocedure bij het UWV heeft Thebe aangegeven dat hiervoor reserveringen zijn getroffen en dat deze reserveringen worden bekostigd door de andere bedrijfsonderdelen van het Thebe-concern.

Hieruit is af te leiden dat ook dit aankomende jaar de overige bedrijfsonderdelen van het Thebe-concern het vooraf ingecalculeerde verlies van Thebe op zouden vangen.

12. Dat Thebe de verwachting heeft dat de inkomsten in het aankomende jaar nog lager zullen zijn dan voorheen gedacht, kan echter geen reden zijn tot directe stopzetting van de concernfinanciering.

De reeds gemaakte reserveringen kunnen immers aangewend worden voor een nieuwe ontslagaanvraag bij het UWV.

Thebe heeft de huishulpen die hebben ingestemd met de functieverlaging geen baangarantie gegeven. Indien nodig kan Thebe de arbeidsovereenkomsten met deze werknemers beëindigen middels een ontslagvergunning van het UWV. Hierdoor bespaart zij op personeelskosten en wordt er op een gerechtvaardigde wijze rekening gehouden met de arbeidsrechtelijke bescherming van de werknemers.

Door het opnieuw aanvragen van ontslagvergunningen kan er gereorganiseerd worden buiten een faillissement om. Hoogstwaarschijnlijk heeft Thebe niet voor deze mogelijkheid gekozen omdat dit een meer tijdrovende en duurdere optie is dan het aanvragen van faillissement. Ook dit leidt echter tot misbruik van de bevoegdheid.

#### *Overige opmerkingen*

13. Het ontslaan van de werknemers zal in het onderhavige geval het eerste en enige gevolg zijn van de faillietverklaring. Een andere reden voor de aangifte van de eigen faillietverklaring is de werknemers niet gebleken. Het faillissement is dan ook met geen ander doel aangevraagd dan om daarmee de werknemers de aan hun toekomende arbeidsrechtelijke bescherming te onthouden.

#### **Verzoek**

Gelet op het bovenstaande verzoeken verzoekers de rechtbank voormeld vonnis van faillietverklaring te vernietigen.