

POSTADRES
Postbus 20
7500 AA Enschede

BEZOEKADRES
Hengelosestraat 51

TELEFOON
14 0 53

Aan de Gemeenteraad

DATUM
16 april 2013

ONS KENMERK
1300086970

BEHANDELD DOOR
Dhr. G.J.I. Kokhuis

UW BRIEF VAN

UW KENMERK

DOORKIESNUMMER
(053) 481 77 60

ONDERWERP
Uitspraak Kantonrechter inzake SDWE

Geachte leden van de Raad,

Op 19 juni 2012 hebben wij u per brief geïnformeerd over de beëindiging van 13 detacheringscontracten die zijn gesloten tussen de gemeente Enschede en de Stichting Dienstverlening Welzijn Enschede (SDWE). In onze brief van afgelopen vrijdag 5 april hebben wij aangegeven dat wij u na de bespreking in ons college informeren over de uitkomsten van die bespreking. Dat doen wij in deze brief.

Uitspraak van de Kantonrechter

De Kantonrechter te Enschede heeft op 4 april jl., ten aanzien van de medewerkers die een arbeidsovereenkomsten hebben met de SDWE en zijn gedetacheerd zijn bij de gemeente, geoordeeld dat niet de SDWE maar de gemeente dient te worden aangemerkt als werkgever. Deze medewerkers kunnen aanspraak maken op een aanstelling bij de gemeente. Het betreft 23 medewerkers.

Voor een weergave van de feiten tot nu toe verwijzen wij u naar de bijlage.

Gevolgen van de uitspraak

Door deze uitspraak zullen 23 medewerkers een ambtelijke aanstelling ontvangen. Hoger beroep is, naar aanleiding van voornoemde ontbindingsprocedure, niet aan de orde. Een en ander betekent een verhoging van de taakstelling voor de gemeente in het kader van de Compacte en Flexibele Organisatie (CFO).

Wij spannen ons in om deze groep mensen zo spoedig mogelijk aan het werk te krijgen. De gesprekken hierover zullen op korte termijn met de betrokkenen plaatsvinden. Met betrekking tot de financiële consequenties van deze uitspraak zullen wij uw raad de komende tijd actief informeren.

DATUM
16 april 2013

ONS KENMERK
1300086970

PAGINA
2/5

De gemeente maakt ten behoeve van haar flexibele schil voorts gebruik van Randstad Payroll Solutions. In verband met de uitspraak van de Kantonrechter zullen ook deze constructie(s) worden geïnventariseerd en de risico's daarvan in kaart gebracht. U zult hierover zo spoedig mogelijk nader worden geïnformeerd.

Hoogachtend,

Burgemeester en Wethouders van Enschede
de Gemeentesecretaris, de Burgemeester,

(M.J.M. Meijs)

(P.E.J. den Oudsten)

Feitenweergave SDWE

1. Sinds 2004 voerde de Dienst Complementaire Werken (DCW), als onderdeel van de Gemeente Enschede, werksteptrajecten uit voor Wet werk en bijstand cliënten (hierna: Wwb-cliënten). Doel van deze trajecten was om mensen in de bijstand te begeleiden naar werk.
2. Op grond van de Wet werk en bijstand vond de volledige financiering van deze trajecten plaats door het Rijk. Door het Rijk is aangegeven dat deze financiering van tijdelijke aard was en de hoogte van het Rijksbudget werd jaarlijks vastgesteld.
3. Omdat de financiering van tijdelijke aard was, heeft de gemeente destijds besloten hiervoor geen vast personeel aan te nemen. Hiervoor bestonden op dat moment ook de middelen niet. Er is gekozen voor een kleine ambtelijke bezetting, aangevuld met uitzendkrachten en gedetacheerden.
4. Vanaf 2005 heeft de gemeente via detachingscontracten personeel ingeleend van de Stichting Dienstverlening Welzijn Enschede (SDWE) ten behoeve van de Wwb-projecten. De SDWE was voor de gemeente geen onbekende partij, omdat de gemeente al sinds de jaren negentig personeel inleende via de SDWE. De SDWE was een professionele partner, via wie het mogelijk was personeel te detacheren.
5. De gemeente heeft de SDWE-medewerkers geworven. Na de selectie van de geschikte kandidaten, werden deze personen doorverwezen naar de SDWE voor het sluiten van de arbeidsovereenkomst (tussen SDWE en medewerker) en de detachingsovereenkomst (tussen SDWE en gemeente). Bij de selectiegesprekken is deze werkwijze ook altijd voorgehouden aan de potentiële SDWE-medewerkers. Er is daarbij ook benadrukt dat het om een tijdelijk dienstverband bij de SDWE ging en niet om een ambtelijk dienstverband.
6. Het aantal detachingscontracten met de SDWE heeft per jaar gefluctueerd. Zo zijn er in 2005 twee overeenkomsten gesloten en bestonden er in 2009 circa 46 detachingsovereenkomsten. Medio 2011 waren er nog 25 detachingsovereenkomsten. Op 1 januari 2012 (het einde van de Wwb-trajecten) waren er nog 13 detachingscontracten met de SDWE.
7. Medio 2010 zijn de eerste bezuinigingen op het participatiebudget aangekondigd. Dit is ook als zodanig gecommuniceerd naar de SDWE.
8. In december 2010 is door de gemeenteraad de nieuwe Enschedese Arbeidsmarkt Aanpak "De werkgever op kop" vastgesteld. Door de beleidswijziging alsmede de landelijke bezuinigingen op het participatiebudget werden de reïntegratie-activiteiten en daarmee de rol van de DCW per 1 januari 2012 beëindigd. Dit is gefaseerd gebeurd, te weten per 1 juli 2010, 1 januari 2011 en tot slot per 1 januari 2012. Vanaf dat moment is de financiering van het werkstepprogramma volledig beëindigd en voert de DCW geen werksteptrajecten meer uit. Heel beperkt is een aantal resterende activiteiten overdragen aan het programma Economie en Werk.

De beëindiging van de samenwerking met de SDWE

9. De detacheringsovereenkomsten konden (zo staat het in de overeenkomsten) alleen worden beëindigd nadat de SDWE voor de werknemers een andere betrekking had gevonden dan wel een ontslagvergunning had verkregen. Voorts is in de detacheringsovereenkomsten opgenomen dat de gemeente aan de SDWE alle kosten vergoedt die voor de voortvloeiën uit de (beëindiging van de) arbeids- en detacheringsovereenkomst.
10. Vanaf het moment dat de gemeente te kennen heeft gegeven dat het Wwb-project zou eindigen, heeft de gemeente zich ingespannen om samen met de SDWE tot een oplossing te komen. De gemeente heeft met de SDWE in een periode van september 2010 tot en met maart 2012 een 9-tal gesprekken gevoerd over de voortgang van de samenwerking.
11. Ook heeft de gemeente met de SDWE en de betrokken vakbonden (Abvakabo FNV en CNV Publieke Zaak) een Sociaal Plan opgesteld voor de betrokken SDWE-werknemers. Ook namens de vakbonden is dit Sociaal Plan voor akkoord ondertekend. In dit Sociaal Plan is, naast de verplichtingen die al voortvloeiën uit de CAO Welzijn en Maatschappelijke Dienstverlening, ook nog een extra stimuleringsregeling (een vertrekregeling) opgenomen en een bijzondere positie binnen match point.
12. Ondanks de inspanningen van de gemeente om de SDWE-werknemers elders te plaatsen, is voor een 15-tal werknemers door de SDWE een ontslagaanvraag ingediend bij het UWV-werkbedrijf. Deze ontslagaanvraag is in december 2011 ingediend. De SDWE-aanvraag was gegrond op bedrijfseconomische en bedrijfsorganisatorische redenen.
13. Het UWV heeft bij beslissingen van 1 en 12 februari 2012 de vergunningen geweigerd. Het UWV heeft daarbij (samengevat) overwogen dat het nog niet duidelijk is of en zo ja, wanneer de door de DCW aangekondigde opzegging daadwerkelijk geëffectueerd zal worden. Aldus, overweegt het UWV, is het ook nog niet duidelijk wanneer de betalingen van de DCW ophouden. Om die reden acht het UWV geen bedrijfseconomische en bedrijfsorganisatorische redenen aanwezig om de ontslagaanvragen toe te wijzen.
14. Na het weigeren van de ontslagvergunningen door het UWV hebben de gemeente en de SDWE nog getracht er met de SDWE-werknemers minnelijk uit te komen. Dat is maar met één medewerker gelukt. Mogelijk gesterkt door de UWV-afwijzing hebben de SDWE-werknemers zich collectief op het standpunt gesteld dat het nog geheel niet zeker is dat de gemeente de detacheringsovereenkomsten wenst te beëindigen en zij om die reden niet in wens te gaan op het minnelijke voorstel.
15. Voor de gemeente is hierdoor een patstelling ontstaan:
 - Het UWV heeft de ontslagvergunningen geweigerd, omdat de gemeente nog altijd de detacheringsvergoedingen betaalde en derhalve garant stond voor de inkomsten van zowel de SDWE als de werknemers. Geen sprake dus van bedrijfseconomische redenen.
 - De SDWE kon geen andere dienstbetrekkingen voor haar werknemers vinden.Kortom, beëindiging van de detachering was daarmee voor de gemeente onmogelijk geworden.
16. Sinds 1 januari 2012 betaalt de gemeente aan de SDWE circa € 60.000,-- per maand

zonder dat hiervoor werkzaamheden worden uitgevoerd. Simpelweg, omdat deze werkzaamheden er niet (meer) zijn voor de SDWE-werknemers.

17. Vanwege alle voorgaande redenen, resteerde de gemeente geen andere mogelijkheid dan tot opzegging van de detacheringsovereenkomsten over te gaan. Rekening houdend met een redelijke opzegtermijn van zes maanden is er derhalve op 25 juni 2012 opgezegd tegen 1 januari 2013.
18. De SDWE heeft vervolgens in kort geding deze opzegging aangevochten. Bij vonnis van 9 oktober 2012 heeft de Voorzieningenrechter bepaald dat de gemeente de detacheringsovereenkomsten mocht opzeggen, maar dan niet per 1 januari 2013 maar per 1 april 2013. Geen van de partijen is in hoger beroep gegaan tegen dit vonnis.

De ontbindingsprocedure bij de Kantonrechter

19. Per 1 april 2013 is de gemeente niet meer gehouden aan de bepalingen van de detacheringsovereenkomst. Dat betekent dat de gemeente per 1 april 2013 de betalingen aan de SDWE staakt. De SDWE heeft aangegeven dat zij niet in staat is om de loonkosten van de resterende SDWE-medewerkers (9 medewerkers) te dragen. De SDWE heeft al reeds meerdere malen aangegeven dat zij, als zij daartoe wel gedwongen wordt, binnen twee maanden failliet zal gaan. De termijn tussen de opzegging en de daadwerkelijke beëindiging is echter ruim negen maanden en is daarmee redelijk (conform het oordeel van de Voorzieningenrechter).
20. De SDWE heeft na het vonnis in kort geding besloten om de Kantonrechter te verzoeken ten aanzien van de resterende 9 medewerkers de arbeidsovereenkomst te ontbinden. De SDWE heeft na het vonnis in kort geding met drie medewerkers een beëindigingsregeling getroffen. De Gemeente Enschede is geen partij bij deze procedure.

Stand van zaken 4 april 2013:

In 2007 zijn de gemeentelijke detacheringscontracten opnieuw aanbesteed en ondergebracht bij Pay-flex (inmiddels Randstad Payroll Solutions). Destijds is besloten om de op dat moment bestaande contracten bij de SDWE daar te continueren.

Na het sluiten van het Sociaal Plan zijn er elf SDWE-medewerkers overgestapt van de SDWE naar Randstad Payroll Solutions en via Randstad Payroll Solutions gedetacheerd bij de Gemeente Enschede.

Op dit moment zijn nog drie SDWE-medewerkers gedetacheerd bij de gemeente Enschede.

De SDWE heeft met vier medewerkers een beëindigingsregeling getroffen (vaststellingsovereenkomst).

Ten aanzien van negen medewerkers is een ontbindingsverzoek ingediend bij de Kantonrechter.