

vonnis

RECHTBANK DEN HAAG

Zittingsplaats Leiden

MKI/MR

Rolnr.: 7160997 \ CV EXPL 18-3684

Datum: 8 mei 2019

Vonnis van de kantonrechter in de zaak van:
de stichting Stichting Sociaal Fonds Taxi,
statutair gevestigd en kantoorhoudende te Culemborg,
eisende partij,
gemachtigde: mr. M.W.M. Heijlaerts,

tegen

- 1. de besloten vennootschap Taxi Rijnland B.V.,**
statutair gevestigd en kantoorhoudende te Leiden,
- 2. de besloten vennootschap Afsharzada Holding B.V.,**
voormalig bestuurder van gedaagde sub 1,
statutair gevestigd en kantoorhoudende te Rijnsburg,
- 3. Frashid Afsharzada,**
bestuurder en enig aandeelhouder van gedaagde sub 2,
wonende te Leiden,
procederend in persoon,
gedaagde partij.

Partijen worden aangeduid als "SFT" en "Taxi Rijnland c.s.", dan wel ieder afzonderlijk als "Taxi Rijnland" en "Afsharzada Holding" en "Afsharzada".

1. Procedure

De kantonrechter heeft kennis genomen van de volgende stukken:

- de dagvaarding van 20 augustus 2018 met producties,
- het door de griffier opgemaakte verslag van de op 17 oktober 2018 genomen mondelinge conclusie van antwoord van Afsharzada met een productie,
- de aanvullende producties bij conclusie van antwoord van de zijde van Afsharzada, ter griffie ingekomen op 30 oktober 2018,

Na conclusie van antwoord is een inlichtingen- en schikkingscomparitie gelast. De comparitie is gehouden op 24 januari 2019; van het verhandelde is aantekening gehouden. Ter zitting is Afsharzada in persoon verschenen. SFT en haar gemachtigde zijn zonder bericht van verhindering niet ter zitting verschenen. De behandeling van de zaak is ter zitting aangehouden teneinde partijen opnieuw op te roepen voor een voortzetting van de comparitie. De kantonrechter heeft vervolgens een voortzetting van de comparitie gelast op 12 februari 2019.

De comparitie is op laatstgenoemde datum voortgezet; van het verhandelde is aantekening gehouden. Ter zitting zijn verschenen SFT, vertegenwoordigd door de heer R.B.G. Wasser, hoofd controleafdeling, en de gemachtigde van SFT, alsmede Afsharzada in persoon.

Voorafgaande aan en ter voorbereiding van de comparitie van 12 februari 2019 heeft SFT nog een akte wijziging van eis overgelegd.

Vervolgens is vonnis bepaald.

2. Feiten

Op grond van de onweersproken inhoud van de stukken en het verhandelde ter comparitie gaat de kantonrechter van het volgende uit.

- 2.1. SFT is als onafhankelijke, door de werkgevers- en werknemersorganisaties opgerichte stichting in het leven geroepen om de goede arbeidsverhoudingen in de bedrijfstak taxivervoer te bevorderen en verricht in deze bedrijfstak controle op de naleving van de cao Taxivervoer. Bedrijven die onder de werkingssfeer van de cao vallen worden door SFT gecontroleerd.
- 2.2. De cao Taxivervoer 2016 is bij besluit van de Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid van 9 september 2016 (opnieuw) algemeen verbindend verklaard tot 1 juli 2017. Naast de cao Taxivervoer is bij besluit van de Minister van Sociale zaken en Werkgelegenheid van 12 december 2016 tevens de cao Sociaal Fonds Taxi (hierna: cao SFT) algemeen verbindend verklaard tot en met 31 december 2017. Taxi Rijnland drijft een onderneming die tegen betaling personenvervoer verricht in de zin van de Wet Personenvervoer en valt onder de werking van deze cao's.
- 2.3. De werkzaamheden van SFT met betrekking tot de cao Taxivervoer staan vermeld in artikel 3 sub b van de statuten van SFT. Met betrekking tot de voorwaarden waaronder en de werkwijze waarop de werkzaamheden van SFT dienen te worden uitgevoerd is een controlereglement opgesteld. Dit controlereglement is opgenomen als bijlage I van de cao SFT.
- 2.4. In artikel 3 lid 2 cao SFT is bepaald dat werkgever verplicht is aan te tonen dat hij de bepalingen van de cao Taxivervoer en de cao SFT getrouwelijk naleeft. Deze verplichting is uitgewerkt in artikel 5 van het controlereglement waarin wordt gesteld dat op de werkgever de bewijslast rust met betrekking tot het aantonen dat de cao Taxivervoer en de cao SFT wordt nageleefd. Dit moet blijken uit de door of namens de werkgever gevoerde inzichtelijke en deugdelijke administratie.
- 2.5. Bij brief van 3 januari 2017 gericht aan Taxi Rijnland heeft SFT een onderzoek op 9 februari 2017 aangekondigd naar de naleving van de cao Taxivervoer en heeft SFT in dat verband de in die brief genoemde controledocumenten voor de controleperiode januari 2016 tot en met december 2016 bij Taxi Rijnland opgevraagd.
- 2.6. Het onderzoek is op verzoek van Taxi Rijnland vanwege een bedrijfsverhuizing verplaatst naar 15 maart 2017 en vervolgens in schriftelijke vorm voortgezet vanwege een gelijktijdig controle van de Belastingdienst waardoor het onderzoek ook op 15 maart 2017 niet kon plaatsvinden.
- 2.7. Bij brief van 23 mei 2017 heeft SFT Taxi Rijnland gesommeerd onder gelijktijdige ingebrekestelling de bij brief van 3 januari 2017 verzochte benodigde controledocumenten binnen twee weken te overleggen op straffe van het verbeuren van een forfaitaire schadevergoeding ingevolge artikel 9 van het controlereglement.

- 2.8. Op 17 juli 2017 heeft alsnog een onderzoek ter plaatste door SFT plaatsgevonden. Bij brief van 24 juli 2017 heeft SFT aan Taxi Rijnland verzocht onder opsomming daarvan de bij dit onderzoek gebleken ontbrekende stukken binnen vier weken op te sturen.
- 2.9. Bij brieven van 15 september 2017 en 6 oktober 2017 is Taxi Rijnland aangeschreven en bij aangetekende brief van 8 november 2017 gesommeerd onder gelijktijdige ingebrekestelling om de bij brief van 24 juli 2017 opgevraagde ontbrekende controledocumenten alsnog binnen twee weken te overleggen op straffe van het verbeuren van een forfaitaire schadevergoeding ingevolge artikel 9 van het controlereglement.
- 2.10. De gemachtigde van SFT heeft Taxi Rijnland bij brief van 5 maart 2018 een laatste mogelijkheid geboden om de gevraagde stukken aan SFT te doen toekomen. In die brief is tevens aanspraak gemaakt op de verbeurde forfaitaire schadevergoeding, is gewezen op het oplopen van de forfaitaire schadevergoeding en is aangekondigd dat bij het uitblijven van de verzochte stukken een procedure aanhangig gemaakt zal worden.

3. Vordering en verweer

- 3.1. SFT vordert bij inleidende dagvaarding om bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad:
 - I. Taxi Rijnland te veroordelen tot het overleggen van de stukken zoals vermeld in 13 van de dagvaarding op straffe van verbeurte van een dwangsom van € 500,- voor iedere dag dat Taxi Rijnland met enig onderdeel van het gevorderde in gebreke blijft;
 - II. Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, te veroordelen tot betaling van een bedrag van € 18.158,30 als forfaitaire schadevergoeding, te vermeerderen met de wettelijke rente over dit bedrag vanaf de dag der dagvaarding tot aan de dag der algehele voldoening;
 - III. Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, te veroordelen tot betaling van de buitengerechtigde kosten van € 1.157,47 inclusief btw, te vermeerderen met de wettelijke rente over dit bedrag vanaf de dag der dagvaarding tot aan de dag der algehele voldoening;
 - IV. Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, te veroordelen in de kosten van de procedure.
- 3.2. De in de dagvaarding onder punt 13, (naar de kantonrechter begrijpt: punt 14) vermelde stukken betreffen:
 - de loonspecificaties van 2016 van de werknemers Chaker Husen en Karimi;
 - de betalingsbewijzen (bankafschriften) inzake de nettoloonbetaling aan de werknemers Klomp en Chaker van april, mei en juni 2016;
 - de rittenstaten uit de BCT, geconverteerd naar pdf-formaat van de heer Vleugels van december 2016, van de heer Tebbenhof van november 2016 en van de heer Klomp van december 2016;
 - een overzicht van de gevolgde scholing in de periode januari 2016 tot en met december 2016;
 - de registratie van de meer- en/of verlofuren die werknemers in tijd hebben gespaard;
 - de verlofregistratie van 2015 en 2016 van de werknemers die verlof niet uitbetaald krijgen maar in tijd sparen;

-
- een overzicht van de uren die de werknemers op feestdagen hebben gewerkt en de urenlijst of berekening van de gewerkte uren en loonspecificaties van de betreffende periode waaruit blijkt dat de compensatie over de gewerkte uren op feestdagen is toegekend;
 - een overzicht van het ziekteverzuim in 2016.
- 3.3. SFT heeft vervolgens, na wijziging van eis, gevorderd om:
- I. Taxi Rijnland te veroordelen tot het overleggen van de stukken zoals vermeld in het e-mailbericht van SFT van 7 september 2018 (productie 14) en in punt 6 van de akte wijziging van eis op straffe van verbeurte van een dwangsom van € 500,- voor iedere dag dat Taxi Rijnland met enig onderdeel van het gevorderde in gebreke blijft.
 - II. Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, te veroordelen tot betaling van een bedrag van € 18.158,30 als forfaitaire schadevergoeding, te vermeerderen met de wettelijke rente over dit bedrag vanaf de dag der dagvaarding tot aan de dag der algehele voldoening;
 - III. Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, te veroordelen tot betaling van de buitengerechtigde kosten van € 1.157,47 inclusief btw, te vermeerderen met de wettelijke rente over dit gedrag vanaf de dag der dagvaarding tot aan de dag der algehele voldoening;
 - IV. Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, te veroordelen in de kosten van de procedure.
- 3.4. SFT legt aan de vordering, naast de onder 2 genoemde vaststaande feiten, verkort en zakelijk weergegeven, ten grondslag dat Taxi Rijnland c.s. ondanks een ingebrekestelling onder aanzegging van een forfaitaire schadevergoeding bij brief van 8 november 2017 niet is overgegaan tot het overleggen van de stukken. Overeenkomstig artikel 9 lid 2 van het controlereglement is Taxi Rijnland c.s. daarmee vanaf 22 november 2017 (14 dagen na aanzegging) aan SFT een forfaitaire schadevergoeding verschuldigd van € 477,85 per week (SFT premie 2016), overeenkomstig de berekeningswijze zoals vastgelegd in artikel 9B van het controlereglement. Deze forfaitaire vergoeding is tot en met 15 augustus 2018 opgelopen tot (38 weken maal € 477,85) € 18.158,30. Een matiging van de schadevergoeding is niet aan de orde gelet op de lange duur van het verzuim waarbij SFT niet in staat wordt gesteld om een volledige controle uit te voeren. Afsharzada Holding en Afsharzada zijn voorts uit hoofde van onrechtmatige daad, wegens een nalaten in strijd met hetgeen volgens ongeschreven recht in het maatschappelijk verkeer betamelijk wordt geacht (het zich houden aan voorschriften in algemeen verbindend verklaarde cao's), als bestuurders van Taxi Rijnland mede aansprakelijk voor de onderhavige vordering alsmede de weigering om aan de uit hoofde van de algemeen verbindend verklaarde cao's gedane verzoeken te voldoen.
- 3.5. Afsharzada is uitsluitend voor zichzelf in de procedure verschenen en heeft verweer gevoerd. Afsharzada heeft betwist dat Afsharzada Holding de enig aandeelhouder was van Taxi Rijnland en heeft daarnaast onder overlegging van een notariële akte aangevoerd dat Taxi Rijnland op 20 februari 2018 is verkocht aan Gurbet Beheer B.V. Voorts heeft Afsharzada aangevoerd dat een aantal van de door SFT verzochte stukken niet leverbaar is en dat correspondentie van SFT na augustus 2017 niet bij Afsharzada Holding en Afsharzada is aangekomen, omdat de stukken nog naar het oude adres (Kwekerijplein 9 te Leiden) zijn gestuurd. Ten aanzien van gedaagde sub 2

heeft Afsharzada medegedeeld onder overlegging van een uittreksel uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel dat de holding is opgeheven in mei of juni 2018.

- 3.6. Taxi Rijnland en Afsharzada Holding zijn niet in de procedure verschenen.
- 3.7. Op het verweer van Afsharzada en op de verdere stellingen van partijen wordt hierna bij de beoordeling, zij het in samengevatte vorm en slechts voor zover van belang voor de uitkomst van de procedure, teruggekomen.

4. Beoordeling

- 4.1. De kantonrechter heeft de vermelding van de naam van gedaagde sub 2 in de dagvaarding - Afsharzada Holding B.V. - aangemerkt als een kennelijke verschrijving en is van oordeel dat deze naam behoort te worden gelezen als "Afsharzada Holding B.V.". Gedaagde sub 2 wordt in dit vonnis daarom met de aldus hersteld gelezen naam Afsharzada Holding aangeduid.

De vordering ten aanzien van Taxi Rijnland

- 4.2. De Stichting heeft haar eis bij akte wijziging eis ingrijpend gewijzigd. Deze eiswijziging is niet aan Taxi Rijnland betekend, zodat deze eiswijziging ingevolge artikel 130 lid 3 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv) buiten beschouwing dient te worden gelaten. De kantonrechter zal ten aanzien van Taxi Rijnland dan ook rechtdoen op de oorspronkelijke vordering zoals ingesteld bij inleidende dagvaarding.
- 4.3. Taxi Rijnland heeft niet uiterlijk op de terechtzitting vermeld in het exploit van 20 augustus 2018 geantwoord of om uitstel verzocht, dan wel tijdig het verstek gezuiverd. Afsharzada is niet namens Taxi Rijnland in deze procedure verschenen. Evenmin is gebleken dat de voorgeschreven formaliteiten niet in acht zijn genomen. De vordering komt de kantonrechter niet onrechtmatig of ongegrond voor, zodat deze bij verstek wordt toegewezen, met dien verstande dat de medegevorderde dwangsom zal worden gematigd op na te melden wijze.

De vordering ten aanzien van Afsharzada Holding

- 4.4. Ten aan zien van gedaagde sub 2 heeft Afsharzada opgemerkt dat deze holding is opgeheven. SFT heeft aangevoerd dat zij de vordering handhaaft omdat de holding moet worden beschouwd als een vennootschap "in liquidatie" en SFT belang heeft bij een vonnis. De kantonrechter overweegt als volgt.
- 4.5. Dat Afsharzada Holding is uitgeschreven uit het handelsregister van de Kamer van Koophandel en blijkt uit dat register is ontbonden en is opgehouden te bestaan omdat geen bekende baten meer aanwezig zijn, betekent nog niet dat de vordering om die reden niet ontvankelijk is. Ingevolge artikel 2:19 lid 5 BW blijft een rechtspersoon na ontbinding voortbestaan voor zover dit tot vereffening van zijn vermogen nodig is. Nu niet is gesteld of gebleken dat de vereffening van Afsharzada Holding definitief is geëindigd, moet ervan uitgegaan worden dat de rechtspersoon Afsharzada Holding B.V. (vooralsnog) niet volledig is opgehouden te bestaan maar - uitsluitend- voortbestaat ter vereffening. De kantonrechter is daarom van oordeel dat de vordering in zoverre ook jegens de holding toewijsbaar is.

4.6. Afsharzada is niet namens Afsharzada Holding in deze procedure verschenen. Ook deze gedaagde partij heeft niet uiterlijk op de terechtzitting vermeld in het exploit van 20 augustus 2018 geantwoord en heeft evenmin om uitstel verzocht, dan wel tijdig het verstek gezuiverd. Ook ten aanzien van Afsharzada Holding is niet gebleken dat de voorgeschreven formaliteiten niet in acht zijn genomen. De vordering komt de kantonrechter niet onrechtmatig of ongegrond voor, zodat deze bij verstek wordt toegewezen.

De vordering ten aanzien van Afsharzada

4.7. Afsharzada heeft tegen de schriftelijke wijziging van eis, die hem voorafgaand aan de comparitie is toegezonden, geen bezwaar gemaakt. Wel heeft Afsharzada opgeworpen dat hij niet over de gevraagde stukken beschikt en dat hij die dus niet ter beschikking kan stellen, noch in staat is om de daaruit voortvloeiende looncorrecties uit te voeren. De kantonrechter overweegt als volgt.

4.8. Vast staat dat Taxi Rijnland niet aan het herhaalde verzoek van SFT tot het overleggen van de benodigde controledocumenten heeft voldaan. Voorts staat vast dat Taxi Rijnland 8 november 2017 formeel in gebreke is gesteld en tot op heden niet alle gevraagde stukken heeft overgelegd. Dit brengt met zich dat Taxi Rijnland in verzuim is geraakt ten aanzien van die verplichting en dat SFT ten aanzien van Taxi Rijnland terecht aanspraak maakt op de forfaitaire schadevergoeding.

4.9. Vooropgesteld wordt dat het enkele feit dat een (rechts)persoon bestuurder is van een vennootschap onvoldoende is om aansprakelijkheid voor schulden (in dit geval: de forfaitaire schadevergoeding) van die vennootschap aan te nemen. Beslissend is of de bestuurder jegens de schuldeiser de norm van art. 6:162 BW heeft geschonden en hem daarvan persoonlijk een voldoende ernstig verwijt kan worden gemaakt.

4.10. Hiervoor is reeds geoordeeld dat Taxi Rijnland nalatig is gebleven de door SFT verzochte gegevens met betrekking tot de wijze waarop zij de CAO naleeft te verstrekken. Naar het oordeel van de kantonrechter moet daarvan per definitie een ernstig persoonlijk verwijt worden gemaakt aan haar bestuurders, omdat zij in de positie verkeerden het beleid met betrekking tot het verstrekken van de gevraagde stukken te bepalen. Indien men bestuurder van een door een rechtspersoon gedreven onderneming in de taxibranche wenst te zijn, moet men er als verantwoordelijk bestuurder voor zorgen en op toezien dat die onderneming de door de minister algemeen verbindend verklaarde cao's naleeft. Dit klemt ten aanzien van Afsharzada te meer, waar hij ten aanzien van eenzelfde verplichting tot verstrekken van stukken al eerder, in 2011, is veroordeeld. Nu deze correcte naleving van de CAO niet heeft plaatsgevonden is toerekenbaar onrechtmatig jegens SFT in de hiervoor bedoelde zin gehandeld en zijn de bestuurders naast Taxi Rijnland hoofdelijk aansprakelijk voor de betaling van de op artikel 9 van het controlereglement gebaseerde forfaitaire schadevergoeding.

4.11. Afsharzada heeft onder overlegging van een notariële akte aangevoerd dat Taxi Rijnland op 20 februari 2018 is verkocht aan Gurbet Beheer B.V. Een beroep op deze verkoop kan Afsharzada echter niet baten. Op 8 november 2017 is een formele ingebrekestelling verzonden. Afsharzada was op dat moment nog bestuurder van Taxi Rijnland; de verkoop van aandelen heeft immers eerst op 20 februari 2018 plaatsgevonden. Ten tijde van het ontstaan van de aanspraak van SFT en van de

ingebrekestelling waren Afsharzada Holding en Afsharzada de enige bestuurders.

- 4.12. SFT heeft bij brief van 5 maart 2018 en vervolgens in de dagvaarding een berekening van de forfaitaire boete per week gegeven. Afsharzada heeft geen verweer gevoerd tegen die berekening en de hoogte van het aldus berekende bedrag aan schadevergoeding, zodat de kantonrechter van de juistheid daarvan uitgaat. Het gevorderde bedrag van € 18.158,30 is toewijsbaar. SFT heeft daarbij nog toegelicht dat zij er van heeft afgezien het aldus gevorderde bedrag naar aanleiding van tijdsverloop na 15 augustus 2018 nog verder te verhogen, aangezien de bedrijfsactiviteiten in 2017 vergaand zijn verminderd. Voor zover Afsharzada heeft bedoeld een beroep te doen op matiging is dit zonder verdere onderbouwing gebleven; voor verdere matiging is naar het oordeel van de kantonrechter in het licht van voormelde besproken omstandigheid ook geen aanleiding.
- 4.13. De wettelijke rente over de forfaitaire schadevergoeding zal als eveneens niet weersproken worden toegewezen over het bedrag aan forfaitaire schadevergoeding.
- 4.14. SFT maakt tot slot aanspraak op de vergoeding van buitengerechtelijke incassokosten. De kantonrechter stelt vast dat het Besluit vergoeding voor buitengerechtelijke incassokosten (hierna: het Besluit) van toepassing is nu het verzuim op/na 1 juli 2012 is ingetreden en stelt vast dat SFT voldoende heeft gesteld en onderbouwd dat buitengerechtelijke incassowerkzaamheden zijn verricht. Het gevorderde bedrag aan buitengerechtelijke incassokosten komt overeen met het in het Besluit bepaalde tarief en zal worden toegewezen.

Proceskosten

- 4.15. Taxi Rijnland c.s. dient als de in het ongelijk gestelde partij te worden veroordeeld in de kosten van de procedure.

5. Beslissing

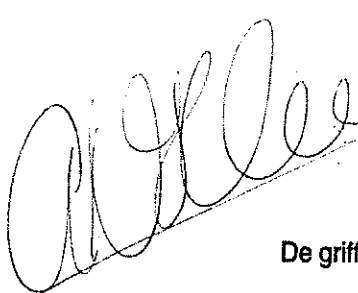
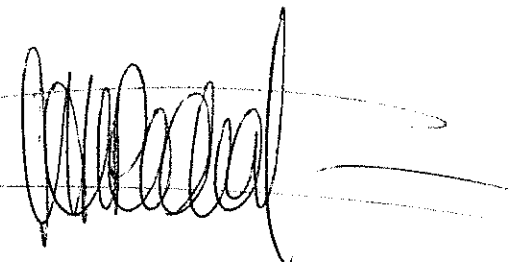
De kantonrechter:

- veroordeelt Taxi Rijnland tot het overleggen van de stukken zoals vermeld in punt 13 van de dagvaarding en hiervoor weergegeven onder 3.2 en bepaalt dat Taxi Rijnland een dadelijk opeisbare dwangsom van € 500,- zal verbeuren voor iedere dag gedurende welke Taxi Rijnland in gebreke zal zijn om aan hieraan te voldoen, evenwel met een maximum van € 15.000,- in totaal;
- veroordeelt Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, om tegen behoorlijk bewijs van kwijting aan SFT te betalen € 18.158,30 als forfaitaire schadevergoeding, vermeerderd met de wettelijke rente daarover vanaf de dag der dagvaarding tot aan de dag der algehele voldoening;
- veroordeelt Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd om tegen behoorlijk bewijs van kwijting aan SFT te betalen € 1.157,47 inclusief btw aan buitengerechtelijke kosten, vermeerderd met de wettelijke rente daarover vanaf de dag der dagvaarding;
- veroordeelt Taxi Rijnland c.s. hoofdelijk, des dat de een betalende de ander zal zijn bevrijd, in de proceskosten, tot op deze uitspraak aan de zijde van SFT begroot op

€ 1.922,78, waaronder begrepen € 720,- voor gemachtigdensalaris, onverminderd de eventueel over deze kosten verschuldigde btw;

- verklaart dit vonnis uitvoerbaar bij voorraad;
- wijst af het meer of anders gevorderde.

Dit vonnis is gewezen door kantonrechter mr. M.H. Rochat en uitgesproken ter openbare terechtzitting van 8 mei 2019.

 Voor gosse 
08 MEI 2019
De griffier van de rechtbank Den Haag,
Kanton Leiden/Gouda
Zittingsplaats: Leiden