

<b>Uitgave</b>	SduMemo+	
<b>Auteur</b>	Titulatuur:	<b>Mw. Mr.</b>
	Voorletters:	<b>N.</b>
	Achternaam:	<b>Cancian-van Ballegooijen</b>
<b>Rechtsgebied</b>	<b>Arbeidsrecht</b>	
<b>Topic</b>	<b>Loon</b>	
<b>Memo</b>	<b>Matiging loonvordering</b>	

**Wetsartikel**  
7: 680 a BW

### 1. Titel

Matiging van de loonvordering

### 2. Kern

De rechter kan een loonvordering van een werknemer matigen. Het gaat daarbij om een loonvordering na een vernietigbare of vergelijkbare niet-rechtsgeldige opzegging. De rechter is gebonden aan procedureregels. Hij kan zijn beslissing tot loonmatiging op verschillende manieren vormgeven. Diverse omstandigheden, waaronder de houding van partijen, spelen een rol bij de vraag of matiging aan de orde komt. Zie artikel 7:680a BW.

### 3. Essentie

#### Toetsingsmaatstaf

De strekking van matiging van de loonvordering is het vermijden van een onaanvaardbaar resultaat. De rechter dient terughoudend om te gaan met matiging van de loonvordering. De vraag of matiging aan de orde is, wordt in het licht van die strekking beantwoord (HR 1 juni 1990, NJ 1990, 715; HR 30 oktober 1998, JAR 1999/11; HR 26 maart 2004, JAR 2004/111).

#### Artikel 7:680a BW niet van toepassing

De matigingsbevoegdheid is niet aan de orde bij loonvorderingen die verband houden met een geschil over het bestaan of het eindigen van een arbeidsovereenkomst (HR 14 juli 2006, JAR 2006/190 Boekenvoordeel /Isik); HR 11 juli 2008, JAR 2008/205). Artikel 7:680aBW is evenmin van toepassing wanneer een werknemer op non-actief gesteld is en elders loon verdient. Er is geen analoge matigingsbevoegdheid bij arbeidsverhoudingen die geen arbeidsovereenkomst zijn (HR 10 november 2000, NJ 2001, 250). Wanneer 7:680a BW niet van toepassing is, dient matiging te worden gebaseerd op artikel 6:248 lid 2 BW, met eenzelfde 'onaanvaardbaarheids'- maatstaf.

#### Relevante omstandigheden voor matiging aan de kant van werknemer

- Indien de werknemer in de tussentijd andere inkomsten uit arbeid heeft gehad (HR 1 juli 1993, NJ 1993,66); anders: 'dubbel vangen' leidt niet zonder meer tot matiging (Hof Amsterdam 18 mei 2006, JAR 2006/237).
- Een passieve opstelling van de werknemer in de procedure, afwachten zonder actief op zoek te gaan naar ander werk/ afslaan passende alternatieven. Ook: indien werknemer onvoldoende stelt gezocht te hebben naar ander werk (HR 16 april 2010, JAR 2010/124);
- Een ernstig verwijt aan de kant van werknemer van de oorzaak van het gegeven ontslag (HR 5 oktober 2007, JAR 2007/283).
- De werknemer heeft welbewust de loonvorderingsprocedure gerecht (HR 28 september 2012, JAR 2012/276).

#### Relevante omstandigheden voor matiging aan de kant van werkgever

- De financiële positie van de werkgever, als volledige toewijzing van de loonvordering de werkgever in (grote) moeilijkheden zou brengen (HR 14 september 1984, NJ 1985, 244).
- Indien de opzeggende 'oude' werkgever op het moment van opzegging (na overgang van onderneming) niet meer bevoegd is, leent loonvordering jegens 'nieuwe' werkgever zich voor matiging (HR 23 september 2005, JAR 2005, 252).
- De bijzondere aard van de arbeidsverhouding en de hoedanigheid van de werkgever (Hof Leeuwarden 20 december 2006, JAR 2007/35 Budgethouder PGB).
- Rechtsdwaling van werkgever over nietigheid van het ontslag (HR 1 juni 1990, NJ 1990, 715).

#### Wanverhouding tussen loonvordering en lengte dienstverband

Er is sprake van een wanverhouding tussen de tijd dat werknemer daadwerkelijk heeft gewerkt en de tijd waarover loon moet worden betaald. De rechter moet inzichtelijk maken waaruit de wanverhouding bestaat (HR 16 april 2010, JAR 2010/124). Anders: HR 1 juni 2012, JAR 2012/173: geen matiging ondanks wanverhouding omdat werkgever te lang heeft gewacht met het beperken van de loonvordering (ontbindingsverzoek voor zover vereist pas na 20 maanden ingediend).

#### 4. Aandachtspunten

- Indien geen beroep wordt gedaan op matiging, hoeft de rechter niet te motiveren waarom hij niet matigt (HR 23 mei 1980, NJ 1980, 503). Een gemotiveerd beroep op (het achterwege laten van) matiging, dwingt de rechter tot een gemotiveerde beslissing (HR 28 september 1984, NJ 1985,245);
- De werkgever dient het beroep op matiging tijdig te doen (en daarmee niet tot pleidooi in hoger beroep te wachten).
- Voor zowel werkgever als werknemer bestaat een 'schadebeperkingsplicht'.

Stappenplan	
<ul style="list-style-type: none"><li>• Er moet sprake zijn van een vernietigbare, niet rechtsgeldige opzegging;</li><li>• Toewijzing van de volledige loonvordering zou tot onaanvaardbare gevolgen leiden;</li><li>• De rechter matigt ambtshalve of op verzoek van de werkgever;</li><li>• De rechter kan matigen in tijd of in omvang;</li><li>• De werknemer houdt minimaal recht op loon over de duur van opzegtermijn en minimaal drie maanden loon;</li></ul>	

#### 6. Wetswijzigingen

Indien de Wet Werk en Zekerheid door de Eerste Kamer wordt aangenomen, kan de werknemer met ingang van 1 juli 2015 de opzegging niet langer buitengerechtelijk vernietigen, maar moet de werknemer daarvoor een verzoekschriftprocedure starten bij de kantonrechter (artikel 7:681 nieuw BW). In dezelfde procedure zal de loonvordering en matigingsproblematiek gaan spelen. De termijnen worden aangescherpt van 6 tot 2 maanden. En het betreft een vervaltermijn op straffe van verval van instantie. Stuiting is dus niet mogelijk. Artikel 7: 680a BW blijft gehandhaafd.

#### 7. Externe links

Zie: <http://www.estibbe.com/nieuwontslagrecht/> voor een artikelsgewijs commentaar bij het wetsvoorstel Werk en Zekerheid en de actuele stand van zaken.

Commentaar op regeling	Artikelnummer
<i>Sdu Commentaar Arbeidsrecht Thematisch</i>	7:680aBW
<i>Kluwer Tekst en Commentaar arbeidsrecht, p. 208 e.v.</i>	7: 680a BW
<i>Boom Juridische Uitgevers, Arbeidsrechtelijke themata, C.J. Loonstra, W.A. Zondag, 4 e druk 2010</i>	Matiging door de rechter
<i>Tijdschrift Arbeidsrecht 2003/6-7 p. 30-33 e.v. A.A. Post &amp; J.H. van Rij, Matiging van een loonvordering nader beschouwd.</i>	

Prioriteit	Instantie	Datum uitspraak	Vindplaats	Omschrijving
1	HR	26-03-2004	JAR 2004/111	Maatstaf en strekking van loonmatiging, terughoudendheid rechter
2	HR	01-06-2012	JAR 2012/173	Ondanks wanverhouding geen matiging i.v.m. lange tijd uitstellen van ontbindingsprocedure door werkgever
3	HR	28-09-2012	JAR 2012/276	Lange procedure is op zichzelf geen grond voor matiging, tenzij bewust rekken door werknemer
4	HR	23-09-2005	JAR 2005/252	Matiging loonvordering jegens nieuwe werkgever na ovo, na onbevoegde opzegging door vervreemder. Analoge toepassing 7: 680a BW
5	HR	16-04-2010	JAR 2010/124	Wanverhouding loonvordering en gewerkte periode; werknemer heeft onvoldoende gesteld actief gezocht te hebben naar passend werk
6	HR	14-07-2006	JAR 2006/190	7: 680a BW niet aan de orde bij geschil over einde van rechtswege van de arbeidsovereenkomst