



**Pallas**

advocaten arbeidsrecht

# Jaaroverzicht medezeggenschap 2023

**Gouda, 20 december 2023**

**Dr. mr. Steven Jellinghaus**

**mr. Floor Staubach**



# Wat gaan we behandelen?

- Wetgeving
- Rechtspraak adviesrecht
- Rechtspraak instemmingsrecht
- Rechtspraak varia



# Wat gaan we niet behandelen?

- Werken waar je wil
- Europese ondernemingsraden aanpassing richtlijn
- Wet ingroeiquotum en streefcijfers
- Klokkenuiders
- Artikel 31a lid 8 WOR accountantsmelding bij negatieve verklaring
- Werkgebonden mobiliteit 100+ vanaf 2024
- Nalevingsonderzoek

# Wetsvoorstel 35.673 Wet toezicht gelijke kansen bij werving en selectie

- Eerste kamer
- Wijziging arbowet en Waadi
- Arbeidsinspectie ziet toe op de op de aanwezigheid en toepassing van een wervings- en selectiebeleid van werkgevers en intermediairs met doeltreffende maatregelen om discriminatie te voorkomen en gelijke kansen te creëren
- Meldplicht voor discriminerende verzoeken aan intermediair

# Richtlijn Loontransparantie – Richtlijn (EU) 2023/970

- Loonkloof M/V in NL in 2023 **7,4%!**
- Doel richtlijn: versterken van het principe van gelijke beloning tussen mannen en vrouwen voor gelijk werk
- Hoe: zorgen voor beloningstransparantie en handhavingsmechanismen
- Scope: alle werkgevers, werknemers & sollicitanten
- Deadline: 7 juni 2026

# Richtlijn Loontransparantie – Richtlijn (EU) 2023/970

- Transparantie & informatie voor werknemers
  - Transparantie over beloningscriteria
  - Recht op informatie over beloningsniveau naar geslacht
- Transparantie & informatie voor sollicitanten
  - Informatie over aanvangsbeloning
  - Geen vragen over huidige beloning van sollicitanten



# Richtlijn Loontransparantie – Richtlijn (EU) 2023/970

- Rapportageplicht
  - Werkgevers met 100+ werknemers
- Beloningsevaluatie
  - Er is een verschil in het gemiddelde beloningsniveau van minstens 5% tussen M en V
  - Werkgever kan dit verschil niet op basis van objectieve en genderneutrale rechtvaardigen; en
  - Het niet-gerechtigde verschil is niet binnen 6 maanden na indiening rapportage verholpen

# Richtlijn Loontransparantie – Richtlijn (EU) 2023/970

- **Sancties**
  - Afschrikwekkend effect
  - Boetes gebaseerd op bruto-jaaromzet
  - Intrekken overheidsvoordelen
- **Compensatie**
  - Volledige compensatie bij schade of reparatie!
    - Achterstallig loon
    - Daarmee verband houdende bonussen of betalingen in natura
    - Compensatie voor verlies van kansen en voor immateriële schade (leed onderwaardering)



# Richtlijn Loontransparantie– Richtlijn (EU) 2023/970

- Betrokkenheid ondernemingsraad
  - Instemmen met (her)waardering functies (27 lid 1 sub c WOR)
  - Instemmen met een regeling over het verschaffen van informatie aan sollicitanten (27 lid 1 sub e WOR)
  - Ondernemer moet OR informeren over de beloningsverhoudingen (31d WOR)
  - En meer...?

# Rechtspraak adviesrecht



# OK 29 maart 2023, ECLI:NL:GHAMS:2023:922 Insight Enterprise

- Opheffing senior sales solutions manager-functie. Nieuwe emea-structuur
- Voorzitter wordt vertrouwelijk geïnformeerd
- Geen adviesaanvraag or. Tijdig beroep ingesteld?
- Ondernemer is verantwoordelijk voor goed doorlopen adviestraject
- Vertrouwelijk informeren voorzitter kan niet worden gezien als kennis van de or
- Besluit was adviesplichtig en derhalve kennelijk onredelijk genomen

# OK 6 juli 2023 Atlassian

- Wereldwijde inkrimping van bedrijfsonderdelen
- 500 ontslagen waaronder 17 in Nederland
- Medewerkers in scope toegang ontzegd. Is teruggedraaid maar geen bevestiging intrekken besluit
- Global separation package
- Ter zitting wordt intrekking besluit bevestigd
- Gezien de gang van zaken toch veroordeling ongedaanmaking
- Geen reden voor opleggen dwangsom
- OK niet bevoegd volledige proceskosten te veroordelen. Procedure is niet onnodig aangespannen

# HR 3 november 2023 AH E-commerce

- Besluit afsluiten raamcontracten met uitzendbureau's groepsgewijze inlening (sub g)?
- Ondernemingskamer: niet adviesplichtig. Geen sprake van ongewone inhuur met grote invloed op de werksituatie van het personeel
- HR: Aangenomen moet worden dat de ondernemingsraad een adviesrecht toekomt ten aanzien van elk voorgenomen besluit tot het groepsgewijze inlenen van arbeidskrachten

# OK 14 december 2023 AH E-commerce

- Opening HSC Barendrecht
- Is er tijdens het adviestraject de afspraak gemaakt dat tenminste 25% van het personeel in vaste dienst zal komen?
- Co-creatie proces
- Ondernemer primair verantwoordelijk voor goed verloop van het medezeggenschapstraject. De ondernemer moet daarover helder en eenduidig communiceren met de ondernemingsraad
- Afspraak was niet gekoppeld aan bepaalde periode

# **Rechtspraak instemmingsrecht**



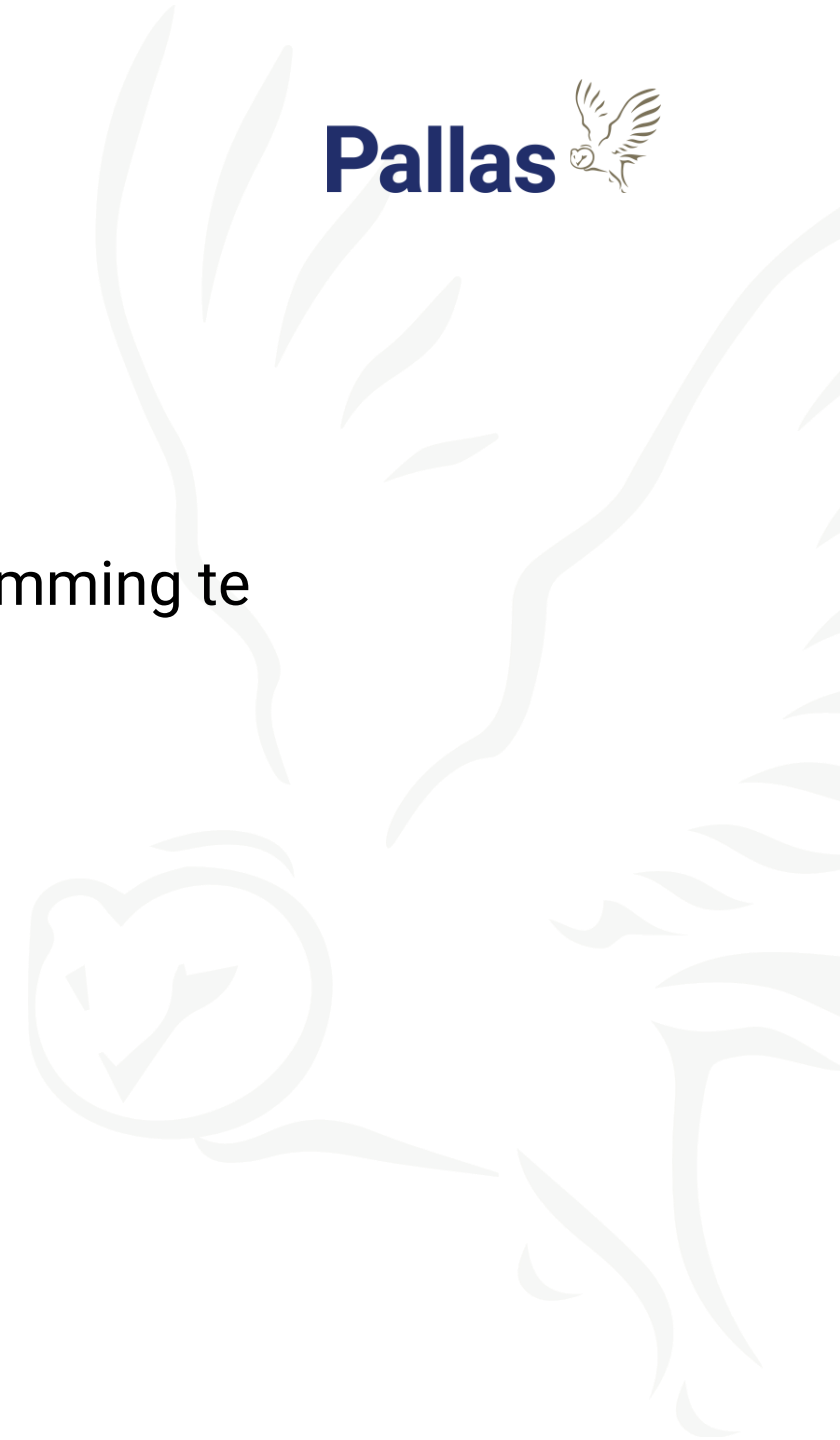
# **Kntr. Utrecht 30 mei 2023, ECLI:NL:RBMNE:2023:2732 RWS Verkeer & Watermanagement**

- Verzoek o.g.v. 28 lid 1 jucto 36 lid 2 WOR naleving/interpretatie Leidraad roostersystematiek reservediensten
- Ogv wetsgeschiedenis gaat het om bevorderen/stimuleren en niet om toezicht/handhaven. Onderhavig interpretatieverzoek is toelaatbaar.
- Leidraad valt onder 'de naleving van de voor de onderneming geldende voorschriften op het gebied van de arbeidsvoorwaarden' en van 'de voorschriften op het gebied van de arbeidsomstandigheden en arbeids- en rusttijden van de in de onderneming werkzame personen' als bedoeld in artikel 28 lid 1 WOR.
- Afwijzing verzoek or vanwege formulering verzoek



# **Kntr Amsterdam 8 februari 2023, ECLI:NL:RBAMS:2023:660 Amlin**

- Instemmingsaanvraag wijziging pensioenregeling
- Het is de or toegestaan om onder voorwaarden instemming te verlenen (voorwaarde compensatieregeling)



# Hof Amsterdam 5 september 2023, ECLI:NL:GHAMS:2023:2202 DAS

- Weigering instemming door OR op verandering toeslagregeling
- Rb verleent vervangende toestemming
- Hof verleent geen vervangende toestemming wegens valide redenen OR
- Se verzoekschriftprocedure van artikel 36 WOR, bedoeld om te bepalen dat de ondernemer respectievelijk de OR gevolg dient te geven aan hetgeen overigens bij of krachtens de WOR is bepaald, zich niet leent voor het beslechten van geschillen tussen de OR en DAS over de nakoming van al dan niet bewezen toezeggingen of contractuele afspraken.  
Dagvaardingsprocedure is hiervoor noodzakelijk

# Voorzieningenrechter Amsterdam 30 maart 2023, ECLI:NL:RBAMS:2023:2266



## Gemeente Amsterdam

- Instemmingsaanvraag roosterregeling cluster Stadsbeheer nav bindend advies uitspraak
- Akkoord bereikt met or, maar betrokken medewerkers zijn tegen. Was voorwaarde bij instemmingsverlening
- Or doet terecht beroep op nietigheid nu dit een voorwaarde betrof
- Zwaarwegende reden voor gemeente om nu alvast uit te voeren (mede vanwege nog korte periode die loopt en verloop instemmingstraject). Reconventionele vordering toegewezen.

# RB Oost-Brabant 21 september 2023, ECLI:NL:RBOBR:2023:4553 VDL

- Verplaatsing van individuele salarisaanpassingen van 1 januari naar 1 maart per jaar
- Geldt niet voor cao-verhogingen
- Reden: overleg begin van het jaar past beter binnen bedrijfsvoering en financiële cijfers zijn dan bekend
- Kntr vindt dit geen wijziging beloningssysteem. Geen wijziging in wijze van toekenning beloning en onderlinge rangorde
- Ook geen wijziging van beoordelingsregeling. Het gaat enkel om de datum van toekenning salarisverhoging

- Harmonisatie arbeidsvoorwaarden Amsterdam UMC
- Voorstel: Goede Vrijdag is geen vaste roostervrije dag maar medewerkers krijgen 7,2 extra vrije uren
- Or stemt niet in met voorgenomen wijziging omdat meerderheid van personeel het niet wil
- Rechter verleent vervangende toestemming
- OR heeft belangen AMC bij harmonisatie onvoldoend meegewogen. Achterbanraadpleging was niet overtuigend. Vumc is wel akkoord.
- Voorts is dit besluit ook roostertechnisch beter ivm mogelijke onderbezetting

# Rechtspraak varia



# OK 17 mei 2023, ECLI:NL:GHAMS:2023:1119, Estro/Catalpa

- Tweede fase enquêteprocedure. Vaststelling wanbeleid op twee gronden, waaronder de omgang met de medezeggenschap. Negeren toekenning adviesrecht OR op grond van convenant met speciaal gevormd centraal medezeggenschapsorgaan.

# Rechtbank Noord Nederland 13 september 2023,

## ECLI:NL:RBNNE:2023:3786 Big Bazar



- Whoa verzoek or afgewezen benoeming herstructureringsdeskundige 371 Fw
- Criterium: de schuldenaar verkeert in een toestand waarin het redelijkerwijs aannemelijk is dat hij met het betalen van zijn schulden niet zal kunnen voortgaan, tenzij summierlijk blijkt dat de belangen van de gezamenlijke schuldeisers hierbij niet zijn gediend.
- Realistisch toekomstperspectief aanwezig?



# Hof Den Bosch 19 januari 2023, JAR 2023/72

- Ontbindingsverzoek van or-lid niet toegewezen vanwege opzegverbod
- Wkg weigert compensatie te betalen voor or-werkzaamheden. Dit stuurt hij naar 3 collega's. Verwijst naar afspraken met interim hr manager
- Verband met or-werkzaamheden aangenomen
- Datalek hoe hij kwam aan documenten hoeft niet te worden gemeld. Gaat om integriteitskwestie op het hoogste niveau.

# Kntr Gelderland 3 juli 2023, ECLI:NL:RBGEL:2023:4112 Pluryn

- Mz-structuur bestaat uit cor en 3 or-en
- Or volwassenen vraagt financiële informatie op die reeds aan cor is verstrekt alsmede reeds mondeling is verstrekt
- Or heeft in zijn algemeenheid een eigen positie en verstrekken aan de cor is onvoldoende
- *Voor zover het gaat om informatie die de OR nodig heeft voor zijn advies- of instemmingsrecht is het in beginsel aan de OR om te bepalen welke informatie hij nodig heeft, niet aan de ondernemer. Waar het gaat om informatie die de OR wenst te ontvangen in verband met het hem toekomende initiatiefrecht zal de OR wel steeds concreet moeten aangeven over welke aangelegenheden hij informatie wil hebben en te motiveren waarom hij deze redelijkerwijs nodig heeft.*
- De Or heeft niet duidelijk gemaakt waarom hij de informatie nodig heeft. Zeker nu het gaat om gedetailleerde informatie

# Kntr. Tilburg 30 juni 2023 ID Logistics

- Wkg vordert in kg van gem. or en 2 individuele or-leden instelling van vaste commissies
- De instelling van commissies is een bevoegdheid van de or. Terughoudende toets door rechter.
- Vaste commissie kan niet per bv. Het moet gaan om onderwerpen.
- Volledige proceskostenveroordeling tav individuele or leden. Zij kunnen dit niet zelfstandig bewerkstelligen, dus vordering kansloos. Misbruik van procesrecht.
- Zie ook bedrijfscommissie 23.006 ivm informatie pensioenregeling

# Rechtbank Zeeland-West Brabant 5 december 2022, JAR 2020/63 ID Logistics



- Or voorzitter krijgt waarschuwing voor mededeling tijdens ov
- Had tijdens overleg een or-lid aangesproken op het niet volgen van de afgesproken lijn van de OR
- Volgens werkgever in strijd met interne gedragsregels
- Is benadeling in zin 21 WOR. Verband met or werkzaamheden
- Or ontvankelijk in deze kwestie
- Werkgever opgedragen om waarschuwing uit dossier te halen
- Niet gebleken dat werknemer over de scheef is gegaan (geen vrijbrief)

# Rechtbank Zeeland-West Brabant 5 december 2022, JAR 2020/63 ID Logistics

- Or voorzitter krijgt waarschuwing voor mededeling tijdens ov
- Had tijdens overleg een or-lid aangesproken op het niet volgen van de afgesproken lijn van de OR
- Volgens werkgever in strijd met interne gedragsregels
- Is benadeling in zin 21 WOR. Verband met or werkzaamheden
- Or ontvankelijk in deze kwestie
- Werkgever opgedragen om waarschuwing uit dossier te halen
- Niet gebleken dat werknemer over de scheef is gegaan (geen vrijbrief)

# Hof Den Haag 14 februari 2023, JAR 2023/89 Teleperformance

- Wkg heeft jaarlijkse cao uitkering 75 Euro niet uitgekeerd na verkregen instemming van de OR. Hiervoor 0,5% loonsverhoging.
- FNV is bevoegd naleving te vorderen
- CAO kent geen uitzonderingsmogelijkheid
- OR kan met instemmingsverlening geen individuele medewerkers binden in periode zonder cao (naleving)
- Geen stilzwijgende ervaring door medewerkers van deze situatie
- Geen aangetoond zwaarwichtig belang wkg

# Vragen

Dr. mr. Steven Jellinghaus

Mr. Floor Staubach

Marten Meesweg 8-10

3068 AV Rotterdam

Tel: 06 55 75 82 80 / 06 51 08 10 95

E-mail: [steven.jellinghaus@pallas.nl](mailto:steven.jellinghaus@pallas.nl) / [Floor.staubach@pallas.nl](mailto:Floor.staubach@pallas.nl)