

OR gepasseerd, wat nu?

mr. Rick van Herk
1 juli 2020

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

1

Programma

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag
2. Instemmingsplichtig besluit zonder instemmingsaanvraag
3. Voorkomen dat de OR gepasseerd wordt

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

2

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Ondernemingskamer Gerechtshof Amsterdam (art. 25 en 26 WOR)

- Beroep tegen definitieve besluiten van de ondernemer die adviesplichtig zijn, maar
 - waar het advies van de OR niet is gevolgd; of
 - waar het advies van de OR weliswaar is gevolgd, maar waar na het advies andere feiten of omstandigheden bekend zijn geworden, die mogelijk tot een ander advies hadden geleid; of
 - waarvoor géén advies is gevraagd.

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat


3

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Stap 1:

Overleg met de bestuurder

- Vragen stellen
- Wijzen op de opschortingstermijn
- Onderzoeken van een oplossing



4

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Stap 2: Beroep instellen bij de Ondernemingskamer

Beroepstermijn: één maand

- Vanaf de dag van schriftelijke mededeling door de bestuurder van het besluit aan de OR, of
- Vanaf de dag waarop de OR de inhoud en de reikwijdte van het besluit heeft onderkend of redelijkerwijs ermee bekend had kunnen zijn.

5

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Stap 2: Beroep instellen bij de Ondernemingskamer (2)

Niet tijdig beroep ingesteld? Besluit definitief en rechten verspeeld.

NB: een beroepschrift moet worden ingediend door een advocaat. Schakel deze tijdig in. Want het inhoudelijke beroepschrift met alle argumenten moet binnen één maand zijn ontvangen door de Ondernemingskamer.

6

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Vraag:

Hoeveel procent van de beroepschrijven bij de Ondernemingskamer wordt vervolgens ingetrokken?

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

7

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Soort besloten	2013	2014	2015	2016	2017	2018
Opmerkingen verzoeken	44	45	36	33	47	44
Bekendmaking ter zitting	17	18	9	9	11	17
Invoerkkingen	30	36	22	20	30	31
Voor zitting	27	31	11	24	30	22
Na zitting	3	5	1	6	0	9
Bewijskringen	25	12	9	11	13	13
Afgevoeren	3	4	4	4	9	9
Uitgevoeren	4	0	3	7	4	4
Compensatie	0	0	0	0	0	0
Ingeploeg ter zitting	1	4	1	4	1	4

Kerncijfers beroepsprocedure;
Bron: Jaarverslagen OK

Veel procedures ingetrokken: Voorkomen van reputatieschade

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

8

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Step 3:

Overleg met de bestuurder

- Onderzoeken van een oplossing
- Alsnog een adviesaanvraag?



ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

9

1. Adviesplichtig besluit zonder adviesaanvraag

Stap 4:

Zitting bij de Ondernemingskamer



ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

10

2. Instemmingsplichtig besluit zonder instemming

Stap 1:

Overleg met de bestuurder

- Vragen stellen
- Onderzoeken van een oplossing



ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

11

2. Instemmingsplichtig besluit zonder instemming

Stap 2: Inroepen nietigheid van het besluit (art. 27 lid 5 WOR)

Termijn: één maand

- Vanaf de dag van schriftelijke mededeling door de bestuurder van het besluit aan de OR, of
- Vanaf de dag waarop de OR is gebleken dat de ondernemer uitvoering of toepassing geeft aan zijn besluit

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

12

2. Instemmingsplichtig besluit zonder instemming

Stap 2: Inroepen nietigheid van het besluit (art. 27 lid 5 WOR) (2)

Niet tijdig nietigheid ingeroepen? Besluit definitief en rechten verspeeld.

- Schriftelijk.
- Verzoek om staken uitvoeringshandelingen
- (Verzoek om een instemmingsaanvraag)



13

2. Instemmingsplichtig besluit zonder instemming

Stap 3:

Overleg met de bestuurder

- Onderzoeken van een oplossing
- Alsnog een instemmingsaanvraag?



14

2. Instemmingsplichtig besluit zonder instemming

Stap 4: Kort geding bij de voorzieningenrechter (rechtbank)

Als de bestuurder het besluit uitvoert, terwijl de OR de nietigheid heeft ingeroepen.

Wat kan de rechter besluiten?

- Verbod aan de bestuurder op uitvoeren van nietige besluit.
- Gebod aan de bestuurder om uitgevoerde handelingen ongedaan te maken.

15

Kosten van procedures

Kosten komen voor rekening van de ondernemer (art. 22 WOR)

- kosten redelijkerwijs nodig voor de taakuitoefening van de OR; en
- mits ondernemer tevoren ervan op de hoogte is gebracht (tenzij budget).

Bezwaar ondernemer tegen maken van of omvang van kosten? OR kan geschil voorleggen aan kantonrechter ex art. 36 lid 2 WOR

De leden van de OR kunnen niet persoonlijk aansprakelijk worden gesteld voor de kosten van een externe deskundige, door de OR ingeschakeld
De OR kan niet in de proceskosten worden veroordeeld!

16

3. Voorkomen dat OR wordt gepasseerd



17

Mogelijke oorzaken

- Medezeggenschap binnen de organisatie niet serieus genomen
- Relatie OR en bestuurder niet goed
- Bestuurder functioneert niet goed
- OR functioneert niet goed
- De driehoek functioneert niet goed
- Gebrek aan kennis/onervarenheid
- Foutje

18

Veel voorkomende oorzaak 1

Bestuurder en OR zijn het niet eens over de vraag of het voorgenomen besluit advies-/instemmingsplichtig is.

- Oplossing: leg de vraag of het besluit advies-/instemmingsplichtig is voor aan een onafhankelijke deskundige.
- Oplossing: maak concrete afspraken over de vraag wanneer een besluit 'belangrijk' is en dus adviesplichtig.
- Oplossing: volg een 'advies-/instemmingstraject onder voorbehoud'

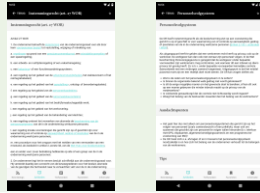
ORInvloed

DE CLERCQ
Advocaten-Notariaat

19

De Clercq WOR app

- [Apple](#) [Android](#)
- Zoekterm: 'De Clercq Wor app'



ORInvloed

DE CLERCQ
Advocaten-Notariaat

20

Veel voorkomende oorzaak 2

De bestuurder weet niet wanneer een besluit advies- of instemmingsplichtig is.

- Oplossing: meer kennis voor de bestuurder
- Oplossing: vraag regelmatig expliciet door over de vraag of over bepaalde onderwerpen een besluit te voorzien is.

ORInvloed

DE CLERCQ
Advocaten-Notariaat

21

Meer complexe problematiek



ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

22

Stakeholders

- Bestuurder
- Medewerkers
- Toezichthouder (RvT/RvC)
- Vakbonden
- Ouders, cliënten
- Aandeelhouders
- Politiek
- Pers

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

23

Mogelijke remedies

- Zelfreflectie
- Overleg
- De toezichthouder
- Mediation
- Procesbegeleider
- Governance commissie
- Rechter
- Vakbonden
- Media

Informeel – Formeel



ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

24

Overleg met de bestuurder

- Alle onderwerpen kunnen worden besproken
- Ten minste twee keer per jaar : info over 25/27 besluiten in voorbereiding
- Aanwezigheid toezichhouders?
- Informeel overleg?
- De ondernemer is verplicht – desgevraagd – tijdig alle informatie aan de OR te verstrekken die de OR nodig heeft om zijn taken behoorlijk uit te kunnen oefenen
- Geheimhouding
- Afspraken vastleggen in convenant?

ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

25

Gemeenschappelijke belangen

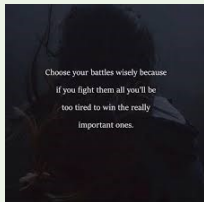


ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

26

Tot slot



ORInvloed

DECLERCQ
Advocaten-Notariaat

27

Vragen?



Rick van Herk
r.vanherk@declercq.com
071-5815470
06-12629296



<https://www.declercq.com/specialisme/medezeggenschap/>

ORInvoed

DECLERCQ
Advocaten-Nutshack
