

RECHTSPRAAK

werknemers/De Telegraaf Tijdschriften Groep c.s.

Sociaal Plan Telegraaf 2008 of 2009/2010 van toepassing? De voorfase van de reorganisatie kan niet eerder dan na schriftelijk advies van de OR intreden, zodat het Sociaal Plan 2009/2010 van toepassing is. Beroep op goede trouw faalt, daar werknemer met toepassing Sociaal Plan 2008 in dienst was bij ander concern werkgever

Werknemers hebben in eerste aanleg een verklaring voor recht gevorderd dat op de reorganisatie bij De Telegraaf het Sociaal Plan 2008 van toepassing is en veroordeling van De Telegraaf tot (een aanvullende) betaling aan werknemers van een bedrag van respectievelijk € 56.011,93, € 60.565,61 en € 42.203,10 (telkens met rente). Zij hebben daartoe gesteld, kort gezegd, primair dat De Telegraaf zich bij overeenkomst heeft verplicht het Sociaal Plan 2008 toe te passen en subsidiair dat de goede trouw althans goed werkgeverschap meebrengt dat het Sociaal Plan 2008 op de reorganisatie van toepassing is. Daartoe voeren werknemers onder meer aan dat het voornemen en de verkoop van de zeven titels in 2008 heeft plaatsgevonden, waarbij slechts de afwikkeling in 2009 is gevolgd. Volgens werknemers is 10 februari 2009 in ieder geval de datum waarop de procedure tot boventalligheid is aangevangen. Op grond van artikel 4.2.1 sub a van het Sociaal Plan 2008 begint de voorfase zes weken daaraan voorafgaand, zodat de voorfase op 30 december 2008 is gestart. Daarmee valt de reorganisatie onder de looptijd van het Sociaal Plan 2008, aldus (nog steeds) werknemers. De Telegraaf heeft hiertegen verweer gevoerd. De vraag waar het in het onderhavige geschil om gaat is of het Sociaal Plan 2008 (standpunt van werknemers) dan wel het Sociaal Plan 2009/2010 (standpunt van De Telegraaf) van toepassing is, met name of werknemers rechten aan het Sociaal Plan 2008 kunnen ontlelen met als gevolg dat de vergoeding die zij elk op basis van het Sociaal Plan 2009/2010 reeds toegekend hebben gekregen dient te worden aangevuld met de in de onderhavige procedure door elk van hen gevorderde bedragen.

Het hof oordeelt als volgt. Voor het antwoord op de vraag of werknemers rechten aan het Sociaal Plan 2008 kunnen ontlelen is allereerst van belang dat ingevolge artikel 3.3 van het Sociaal Plan 2008 – het Sociaal Plan 2009/2010 kent overigens eenzelfde bepaling – dit plan slechts van toepassing is op reorganisaties waarvan de voorfase intreedt binnen de looptijd ervan. Vervolgens is op grond van de tekst van artikel 4.2.1 van zowel het Sociaal Plan 2008 als het Sociaal Plan 2009/2010 beslissend op welk moment de OR schriftelijk advies heeft uitgebracht over de reorganisatie. Uit deze bepaling volgt immers dat, wat er zij van de

definiëring van het begrip ‘voorfase’ (in art. 2.20) en van de bepaling dat de voorfase begint zes weken vóór de boventalligheidsfase (in art. 4.2.1 sub a respectievelijk sub b), de voorfase in elk geval niet eerder begint dan nadat door de OR schriftelijk advies over de reorganisatie is uitgebracht. In het onderhavige geval heeft De Telegraaf op 26 januari 2009 een adviesaanvraag aan de OR gedaan – waarbij de directie van De Telegraaf heeft gemeld dat het Sociaal Plan 2009/2010 van toepassing is – die op 14 april 2009 is gevolgd door een aanvulling op deze aanvraag. Op 17 april 2009 heeft de OR een positief advies gegeven over het voorgenomen besluit, waarna de directie van De Telegraaf op 20 april 2009 de OR heeft bericht dat na het verkregen positieve advies De Telegraaf aan het voorgenomen besluit uitvoering zal geven. Hiermee staat vast dat de voorfase – ongeacht of deze, zoals De Telegraaf stelt, is overgeslagen of niet – in elk geval niet kan zijn ingetreden vóór 17 april 2009. Dit betekent dat in het onderhavige geval het Sociaal Plan 2009/2010 geldt en dat het Sociaal Plan 2008, dat ingevolge artikel 3.3 een looptijd heeft tot en met 31 december 2008 en alleen van toepassing is op reorganisaties waarvan de voorfase intreedt binnen de looptijd ervan, niet van toepassing kan zijn en werknemers daaraan geen rechten meer kunnen ontleen. Het feit dat op 2 september 2008 een ‘Voorlopige Adviesaanvraag’ is ingediend, doet hieraan niet af. Uit de inhoud van dit ‘advies’ blijkt namelijk dat het gaat om het polsen van de OR en dat uitdrukkelijk niet om advies is gevraagd. Het beroep op artikel 7:611 BW wordt verworpen. Voor zover wordt verwezen naar een medewerker X die onder het Sociaal Plan 2008 viel, merkt het hof op dat het gaat om een andere werkgever, te weten Telegraaf Facilitair Personeel B.V., terwijl werknemers werkzaam zijn voor De Telegraaf Tijdschriften Groep B.V.

Instantie: Gerechtshof Amsterdam

Datum uitspraak: 08-01-2013

ECLI: ECLI:NL:GHAMS:2013:BZ3786

Zaaknummer: 200.094.329/01

Rechters: D.J. van der Kwaak, J.E. Molenaar en D. Kingma

Advocaten: P.A. Visser en M.A. Ouwehand

Wetsartikelen: Sociaal Plan Telegraaf