

RECHTSPRAAK

Ondernemingsraad van XS4ALL Internet B.V./ XS4ALL Internet B.V., KPN B.V., Koninklijke KPN N.V.

Omdat het besluit door XS4ALL en niet door KPN is genomen, is de ondernemingsraad niet-ontvankelijk in zijn verzoek tegen KPN. Bezwaren van de ondernemingsraad zijn ontoereikend om te kunnen oordelen dat XS4ALL niet in redelijkheid tot besluit had kunnen komen. Afwijzing WOR-verzoek en enquêteverzoek.

Feiten

Eind 2018 heeft KPN het strategische voornemen ontwikkeld om in de toekomst nog slechts met één merk, KPN, verder te gaan en de overige merken, waaronder Telfort, XS4ALL en Yes Telecom niet voort te zetten (project Eik). KPN heeft de centrale ondernemingsraad van KPN (hierna: de COR) daarbij betrokken. De ondernemingsraad (van XS4ALL) is vertegenwoordigd in de COR. Op 14 januari 2019 heeft KPN aan de COR advies gevraagd over het strategische voornemen om in 2019 en 2020 alleen met het merk KPN, verder te gaan. De COR heeft positief geadviseerd over het strategisch voornemen. KPN heeft haar besluit om met inachtneming van de “resultaatafspraken” genoemd in het advies van de COR, in de loop van 2019 en 2020 alleen met het KPN-merk verder te gaan, meegedeeld. Op 15 februari 2019 heeft de ondernemingsraad een verzoekschrift op de voet van artikel 26 WOR ingediend bij de Ondernemingskamer, gericht tegen het besluit van 15 januari 2019. Vervolgens heeft overleg plaatsgevonden tussen XS4ALL en de ondernemingsraad. Op 5 juni 2019 heeft XS4ALL aan de ondernemingsraad advies gevraagd over het voorgenomen besluit om per 1 augustus 2019 de XS4ALL-organisatie te integreren binnen KPN door middel van ‘overgang van onderneming’. De ondernemingsraad heeft negatief geadviseerd over het voorgenomen besluit tot integratie van XS4ALL in KPN. Op 19 september 2019 heeft de bestuurder van XS4ALL aan de ondernemingsraad het besluit medegedeeld om XS4ALL te integreren overeenkomstig het voorgenomen besluit en met inachtneming van aanvullende maatregelen die in het besluit uiteen zijn gezet. De ondernemingsraad heeft onder meer verzocht voor recht te verklaren dat XS4ALL alsmede KPN niet in redelijkheid hebben kunnen komen tot het besluit van 19 september 2019 om de onderneming XS4ALL te integreren binnen KPN door middel van overgang van onderneming (hierna: het besluit van 19 september 2019). Daarnaast heeft de ondernemingsraad verzocht een onderzoek te bevelen naar het beleid en de gang van zaken

van XS4ALL en van KPN met betrekking tot de onderneming van XS4ALL en bij wijze van onmiddellijke voorzieningen een tijdelijk bestuurder van XS4ALL te benoemen met doorslaggevende stem en de door KPN B.V. gehouden aandelen in XS4ALL ten titel van beheer over te dragen aan een door de Ondernemingskamer aan te wijzen beheerder.

Oordeel

WOR-verzoek

Naar aanleiding van het indertijd ingediende verzoek van de ondernemingsraad bij de Ondernemingskamer zijn tussen partijen nadere afspraken gemaakt over de medezeggenschap door de ondernemingsraad. Die afspraken zijn vastgelegd in een memorandum. Voor zover hier van belang houden die afspraken in dat XS4ALL (en niet tevens KPN) met de ondernemingsraad een volwaardig adviestraject zal doorlopen met betrekking tot een door XS4ALL te formuleren voorgenomen besluit over (1) het beëindigen of aanpassen van de werkzaamheden van XS4ALL en het wegvallen of integreren van die werkzaamheden binnen KPN en (2) de opvang van de sociale gevolgen daarvan. De slotsom is derhalve dat thans als uitgangspunt geldt dat het besluit van 19 september 2019 is genomen door XS4ALL en niet mede door KPN en dat de ondernemingsraad daarom niet-ontvankelijk is in zijn WOR-verzoek voor zover zich dat tegen KPN richt.

De argumenten van de ondernemingsraad zijn, ook in onderlinge samenhang, ontoereikend om te kunnen oordelen dat XS4ALL bij afweging van de betrokken belangen niet in redelijkheid tot het besluit van 19 september 2019 had kunnen komen. Het verzoek van de ondernemingsraad zal daarom worden afgewezen. Daarbij heeft de Ondernemingskamer de bezwaren van de ondernemingsraad met betrekking tot de marktpositie van XS4ALL en de relatief zelfstandige positie van XS4ALL binnen KPN, het concernbelang van KPN en het ondernemingsbelang van XS4ALL, de business case van de integratie en de overige onderbouwing van het besluit, de afweging van alternatieven, de personele gevolgen, de informatieverstrekking aan de ondernemingsraad en bekostiging van deskundigen, de betrokkenheid van ondernemingsraad bij inschakeling van externe deskundigen door XS4ALL en KPN en de contacten tussen KPN en een mogelijke koper van XS4ALL beoordeeld.

Enquêteverzoek

Uit hetgeen de Ondernemingskamer naar aanleiding van het WOR-verzoek heeft overwogen, volgt dat de gang van zaken met betrekking tot het besluit tot integratie en de wijze waarop XS4ALL en KPN de ondernemingsraad hebben betrokken bij de besluitvorming over de toekomst van XS4ALL geen gegronde redenen vormen om aan een juist beleid en een juiste gang van zaken te twijfelen.

Instantie: Gerechtshof Amsterdam

Datum uitspraak: 23-12-2019

ECLI: ECLI:NL:GHAMS:2019:4585

Zaaknummer: 200.267.924/o1 OK en 200.268.950/o1 OK

Rechters: G.C. Makkink, A.J. Wolfs, A.W.H. Vink, P.M. Verboom en D.E.M. Aleman

Advocaten: R.J.M. Hampsink, mr. dr. L.C.J. Sprengers, S. Sikkink, T.M. Sweerts, A.R.J. van Croiset
Uchelen en A.J. de Gier

Wetsartikelen: 2:345 BW e.v., 1 lid 1 sub c WOR, 25 lid 1 WOR en 26 WOR