

RECHTSPRAAK

Ondernemingsraad DB Schenker Rail Nederland/DB Schenker Rail Nederland

Besluit tot verhangning Nederlandse dochters wegens fiscale redenen niet kennelijk onredelijk. Ondernemer hoeft voorwaarden verbonden aan advies niet te honoreren

Schenker Rail Nederland is onderdeel van een groep van vennootschappen waarin aan de top wordt deelgenomen door Deutsche Bahn AG. Alle aandelen in Schenker Rail Nederland worden gehouden door Schenker Rail GmbH. Binnen de groep van de Schenker-vennootschappen is op enig moment besloten zowel Schenker Rail Nederland als Schenker Nederland B.V. (een andere dochter van Deutsche Bahn AG in Nederland) te verhangen naar een Nederlandse vennootschap, om op Nederlands niveau een fiscale eenheid met de mogelijkheid van verliescompensatie tot stand te kunnen brengen. Op 20 december 2012 heeft Schenker AG alle door haar in Schenker Nederland B.V. gehouden aandelen aan DB Nederland Holding B.V. overgedragen. Voorafgaand aan deze overdracht heeft Schenker Rail Nederland advies gevraagd aan de ondernemingsraad inzake de wijziging in eigendomsstructuur. De ondernemingsraad heeft aan haar positief advies een flink aantal voorwaarden verbonden. Op deze voorwaarden is niet ingegaan. Thans stelt de ondernemingsraad zich op het standpunt dat het besluit daardoor in redelijkheid niet had mogen worden genomen.

De Ondernemingskamer oordeelt als volgt. Het ter beoordeling zijnde besluit van Schenker Rail Nederland aan de genoemde overdracht haar medewerking te verlenen, kan, mede in aanmerking genomen dat niet valt in te zien dat het weigeren van het verlenen van die medewerking op enige wijze of in enig opzicht afbreuk zou kunnen doen aan de rechtsgeldige overgang van de aandelen van DB Schenker Rail GmbH aan DB Holding Nederland B.V. en daarmee van de vennootschapsrechtelijke (aandeelhouders)zeggenschap in Schenker Rail Nederland, gezien de in brief van 9 augustus 2012 gegeven toelichting met betrekking tot de fiscaalrechtelijke achtergrond van de voorgenomen aandelenoverdracht, niet als kennelijk onredelijk worden aangemerkt. Daaraan kan niet afdoen dat Schenker Rail Nederland de door de ondernemingsraad genoemde voorwaarden niet heeft willen aanvaarden. Niet alleen heeft de meergenoemde aandelenoverdracht op zichzelf en zonder meer geen gevolgen voor de door Schenker Rail Nederland in stand gehouden onderneming, zij heeft bovendien op goede

gronden doen betogen dat deze voorwaarden met het bestreden besluit niet van doen hebben en bovendien deels een verzoek tot toezegging van rechten aan de ondernemingsraad inhouden die de ondernemingsraad zonder die toezegging reeds toekomen onderscheidenlijk dat het voorwaarden betreft die niet tot het domein behoren waarover Schenker Rail Nederland zeggenschap heeft.

Instantie: Gerechtshof Amsterdam

Datum uitspraak: 20-02-2013

ECLI: ECLI:NL:GHAMS:2013:BZ4578

Zaaknummer: 200.118.735/01

Wetsartikelen: WOR