

RECHTSPRAAK

AH e-Commerce heeft tijdens het adviestraject voldoende duidelijk naar de ondernemingsraad gecommuniceerd dat zij geen afspraak wilde maken om binnen een bepaalde termijn te komen tot een bepaald percentage vaste medewerkers en heeft in redelijkheid tot het bestreden besluit kunnen komen.

Feiten

Albert Heijn Online B.V. (hierna: AH e-Commerce) exploiteert een online supermarkt. De online bestelde boodschappen worden verwerkt vanuit verschillende home shop centers (hierna: HSC's) verspreid over heel Nederland. De werkzaamheden in de HSC's vallen uiteen in twee belangrijke onderdelen: fulfilment en delivery. Vanwege de groei van het aantal online bestellingen probeert AH e-Commerce de huidige HSC's uit te breiden (op de bestaande locaties). Omdat dit niet mogelijk bleek bij het HSC te Rotterdam (HSC Rotterdam) heeft AH e-Commerce op 8 april 2022 besloten om een nieuw HSC te openen in Barendrecht (HSC Barendrecht) en HSC Rotterdam te sluiten (het hoofdbesluit). De ambitie was voorts om binnen HSC Barendrecht één van de twee (houdbaar en koel) assortimentsgroepen, te weten houdbaar, voor het overgrote deel te mechaniseren. AH e-Commerce en de ondernemingsraad van Albert Heijn E-commerce (hierna: de ondernemingsraad) hebben afgesproken dat voor de personele gevolgen van de opening van HSC Barendrecht een separate adviesaanvraag zou worden gedaan, los van de adviesaanvraag met betrekking tot overige voorgenomen besluiten verband houdende met het hoofdbesluit. Op 6 april 2022 heeft de ondernemingsraad een memo aan AH e-Commerce gestuurd waarin de speerpunten van de ondernemingsraad met betrekking tot de personele gevolgen van de opening van HSC Barendrecht zijn opgenomen. Hierin is onder meer vermeld: "De OR stimuleert een groter aandeel van medewerkers met een AH-contract (>30%)." Op 25 april 2022 heeft AH e-Commerce een eerste conceptadviesaanvraag aan de ondernemingsraad gestuurd. Partijen corresponderen en overleggen vervolgens meerdere malen over het aantal vaste medewerkers. De ondernemingsraad heeft op 4 mei 2023 zijn definitieve advies uitgebracht. In dit advies is onder meer opgenomen dat de afspraak is gemaakt dat 25% van het personeel in Barendrecht, locatiebreed, binnen twee jaar in dienst is van Albert Heijn. Op 7 juni 2023 heeft AH e-Commerce haar definitieve besluit aan de ondernemingsraad kenbaar gemaakt. In dit besluit is onder meer opgenomen dat het advies over het percentage vast personeel niet wordt overgenomen, althans dient te worden genuanceerd. De ondernemingsraad heeft bij de Ondernemingskamer verzocht voor recht te verklaren dat AH e-Commerce bij afweging van alle betrokken belangen in redelijkheid niet heeft kunnen komen tot het besluit. De

ondernemingsraad heeft aan zijn verzoek samengevat ten grondslag gelegd dat AH e-Commerce gedurende het medezeggenschapsproces bij de ondernemingsraad de indruk heeft gewekt dat de afspraak was gemaakt dat 25% van de medewerkers van HSC Barendrecht bij delivery en bij fulfilment binnen twee jaar in vaste dienst zou zijn, althans dat de ondernemingsraad erop mocht vertrouwen dat die afspraak was gemaakt.

Oordeel

AH e-Commerce heeft in haar schriftelijke communicatie met de ondernemingsraad nimmer vermeld dat het voorgenomen besluit (mede) een binnen een bepaalde termijn te behalen percentage vaste medewerkers bij HSC Barendrecht zou inhouden. In de begeleidende brief van AH e-Commerce bij de derde conceptadviesaanvraag van 24 februari 2023 is vermeld dat het onderwerp vast-flex los staat van mechanisatie en dat AH e-Commerce “de ambitie heeft om binnen e-Commerce (zowel bij Fulfilment en Delivery) te groeien naar 25% vaste medewerkers.” De ondernemingsraad heeft daaruit redelijkerwijs niet mogen afleiden dat AH e-Commerce zich wat betreft HSC Barendrecht wenste te verbinden om binnen een bepaalde termijn te komen tot een bepaald percentage medewerkers in vaste dienst bij HSC Barendrecht. Uit de begeleidende brief volgt veeleer het tegendeel, nu AH e-Commerce benadrukt dat het onderwerp vast-flex los staat van de personele gevolgen van de mechanisatie bij HSC Barendrecht. Dat de ondernemingsraad dit wel heeft mogen begrijpen uit de gesprekken van 10 en 16 maart 2023 heeft de Ondernemingskamer evenmin kunnen vaststellen. De Ondernemingskamer is wat betreft het proces van oordeel dat AH e-Commerce gedurende het adviestraject voldoende duidelijk naar de ondernemingsraad heeft gecommuniceerd dat zij ten aanzien van HSC Barendrecht geen afspraak wilde maken om binnen een bepaalde termijn te komen tot een bepaald percentage medewerkers in vaste dienst bij HSC Barendrecht, maar dat AH e-Commerce wel de ambitie heeft om e-Commerce breed te groeien naar 25% vaste medewerkers (zowel fulfilment als delivery) en dat dit percentage nader met de ondernemingsraad zou worden besproken. De slotsom luidt dat de door de ondernemingsraad aangevoerde feiten en omstandigheden niet kunnen leiden tot het oordeel dat AH e-Commerce niet in redelijkheid tot het bestreden besluit heeft kunnen komen. Het verzoek zal worden afgewezen.

Instantie: Gerechtshof Amsterdam

Datum uitspraak: 14-12-2023

ECLI: ECLI:NL:GHAMS:2023:3506

Zaaknummer: 200.329.263/01 OK

Rechters: W.A.H. Melissen, C.C. Meijer en A.W.H. Vink

Advocaten: M.W.A.M. van Kempen, M. Maaijen, J.M. van Slooten en D.E.J. van Wijk

Wetsartikelen: 25 WOR en 26 WOR