

## **Sluiting productielocatie. Bestuurders opgelet!**

De bestuurders van een (dochter)vennootschap in (internationaal) concernverband moeten zelfstandig een afweging maken, en mogen niet zomaar een doorgeefluik zijn van de concernleiding, bij het nemen van een besluit tot het sluiten van de fabriek. Dat volgt uit een uitspraak van 8 oktober 2013 van het Gerechtshof Amsterdam (hierna: 'Ondernemingskamer'). In deze zaak beval de Ondernemingskamer een onderzoek naar het beleid en de gang van zaken van de besloten vennootschap, te Dokkum.

### **Wat was hier aan de hand?**

De besloten vennootschap X houdt zich bezig met de productie en renovatie van metalen verkeersveiligheidssystemen voor autowegen in haar fabriek te Dokkum.

Begin 2010 was deze besloten vennootschap X overgenomen door de vennootschap Y. Deze vennootschap heeft onder andere ondernemingen in het Verenigd Koninkrijk, Zweden, Noorwegen, Polen en Duitsland. Samen vormen zij het concern.

Op 31 januari 2013 heeft de besloten vennootschap X op grond van bedrijfseconomische redenen de werknemersorganisaties geïnformeerd over het voornemen om op 1 juli 2013 de productie in Dokkum te staken. Daarnaast heeft zij hierover op 4 februari 2013 aan de personeelsvertegenwoordiging (hierna: 'PVT') advies gevraagd en in het kader van de Wet melding collectief ontslag het UWV over de voorgenomen ontslagen geïnformeerd.

Op 4 maart 2013 berichten de werknemersorganisaties aan de besloten vennootschap X dat de sluitings- en overplaatsingsnoodzaak niet worden aangetoond. Tevens heeft de PVT op 13 maart 2014 negatief geadviseerd. Kort gezegd waren de redenen hiervoor dat de vergelijkingsgegevens met de andere (concern)ondernemingen niet voorhanden waren. Bovendien was niet duidelijk naar welke ondernemingen de productie(middelen) verplaatst zouden worden en waarom het omgekeerde, verplaatsing van productie naar Dokkum, niet plaats kon vinden.

Op 14 maart 2013 heeft de besloten vennootschap X de PVT in kennis gesteld van haar besluit tot sluiting van de productie en het inkrimpen van het kantoor te Dokkum en heeft zij op 25 maart 2013 ontslagvergunningen aangevraagd voor 33 werknemers. De besloten vennootschap X en de werknemersorganisaties hebben nadien tevergeefs getracht een sociaal plan tot stand te brengen. De oorzaak hiervan was de voorwaarde van de besloten vennootschap X dat alle werknemers(organisaties) zouden afzien van het recht op verweer of juridische acties.

De ontslagvergunningen voor de 33 werknemers zijn door de besloten vennootschap X eind mei/ begin juni 2013 verkregen, waarna vervolgens de dienstverbanden met hen zijn opgezegd, de meeste tegen 1 september 2013.

Op 3 juli 2013 hebben de werknemersorganisaties een verzoekschrift ingediend bij de Ondernemingskamer om onder meer een onderzoek te bevelen naar het beleid en de gang van zaken bij de besloten vennootschap X.

### **Oordeel Ondernemingskamer**

De ondernemingskamer stelt voorop dat een besluit om een concern als het onderhavige geval te reorganiseren, in beginsel een aangelegenheid van de leiding van dat concern is, dat bedrijfseconomische redenen hieraan ten grondslag kunnen liggen en dat het aan de concernleiding is om die redenen te inventariseren en te beoordelen, en dat zo'n besluit kan meebrengen dat productie binnen het concern wordt verplaatst of gestaakt. Het voorgaande

neemt niet weg dat het bestuur van de besloten vennootschap X in het belang van de vennootschap (dat mede wordt bepaald door, maar niet samenvalt met het concernbelang), de met haar verbonden onderneming en de bij die onderneming betrokkenen, zelfstandig een afweging dient te maken van de beweegredenen voor, en de voor haar onderneming te verwachten gevolgen van, het in het onderhavige geval door haar moederverenootschap genomen besluit. Naar het oordeel van de Ondernemingskamer kan niet worden vastgesteld dat de besloten vennootschap X de vereiste zelfstandige afweging heeft gemaakt toen zij geconfronteerd werd met het besluit van de concernleiding om de productielocatie te Dokkum te sluiten. De besloten vennootschap X heeft onder andere onvoldoende blijk van gegeven dat (i) de onderneming was afgezet tegen de andere ondernemingen, (ii) het voornemen van de moederverenootschap om de productiemiddelen naar Polen te verplaatsen en daar in gebruik te nemen in de bedoelde zelfstandige afweging was betrokken en (iii) de productiemiddelen tegen liquidatiewaarde waren verkocht, terwijl de bedrijfswaarde hiervan voor het concern aanzienlijk hoger lag. Ook indien de besloten vennootschap X zich wel van de beweegredenen van de moederverenootschap op de hoogte had gesteld en die beweegredenen in haar afweging had betrokken, dan heeft zij niet het juiste inzicht geboden aan de werknemersorganisaties en PVT in die beweegredenen en de afweging ervan. De besloten vennootschap X had immers de indruk gewekt dat vergelijkingen met andere productielocaties niet aan de orde waren en machines onbruikbaar waren. Daarnaast heeft zij de werknemersorganisaties in de veronderstelling laten verkeren dat de productie in midden Polen zou plaatsvinden, pas voor het eerst in de procedure bleek dat een havenlocatie te zijn. Voorts zou blijken dat de moederverenootschap de concrete eis(en) aan haar bereidheid om een sociaal plan of enige andere afvloeiingsregeling te financieren niet verbonden heeft.

#### **Welke lessen kunnen we hieruit trekken?**

- Het reorganiseren van een (internationaal) concern is in principe een aangelegenheid van de concernleiding. Tevens is het aan die concernleiding om te inventariseren en te beoordelen of bedrijfseconomische redenen er toe kunnen nopen om de productie binnen een concern te verplaatsen of te staken.
- Het bestuur van de vennootschap binnen het concern dient echter zelfstandig een afweging te maken van de beweegredenen voor, en de voor haar te verwachten gevolgen van het besluit van de moederverenootschap. Daarvoor dient zij zich voldoende en tijdig te hebben voorzien van de beweegredenen van de moederverenootschap.
- Het feit dat een vennootschap onderdeel uitmaakt van een groter geheel (concern) brengt automatisch met zich mee dat het concernbelang het belang van de vennootschap mede bepaalt.

*Voor meer informatie kunt u contact opnemen met Advocatenkantoor Sarrari telnr. 0164 - 75 07 15 of via e-mail [info@sarrari.nl](mailto:info@sarrari.nl)*