

Bij uitoefening van de advies- en instemmingsrechten van de or

Geheimhouding: een sta-in-de-weg?

Goede communicatie met de achterban is essentieel, zeker als het spannend is: een ingrijpende reorganisatie, een dreigende sluiting, een overname. Toch wordt juist dán regelmatig geheimhouding opgelegd. Dat kan die communicatie belemmeren. Wat te doen als or?

Leden van een (centrale) ondernemingsraad, de ambtelijk secretaris en de leden van commissies die door de ondernemingsraad zijn ingesteld, zijn vaak aan meerdere vormen van geheimhouding gebonden. Soms zelfs wel aan drie!

De eerste variant betreft het geheimhoudingsbeding dat veel werkgevers en werknemers in de arbeidsovereenkomst hebben opgenomen. De tweede variant betreft de [curs] passieve geheimhouding op grond van artikel 20 lid 1 WOR: geheimhouding van alle zaken- en bedrijfsgeheimen die zij in hun hoedanigheid vernemen. Wat onder dergelijke geheimen verstaan moet worden zal niet altijd duidelijk zijn, maar denk aan samenstelling van producten, productieprocessen, financiële gegevens en aan gegevens van afnemers en leveranciers. Or-leden* doen er goed aan terughoudend te zijn om dergelijke informatie met derden te delen, inbegrepen de achterban. Bij twijfel: vraag de ondernemer om duidelijkheid.

Actieve geheimhouding

De geheimhouding die vaak het meeste 'knelt' is de actieve geheimhouding op grond van artikel 20 lid 1 WOR: de geheimhouding die de ondernemer

[curs] specifiek ten aanzien van bepaalde informatie heeft opgelegd of waarvan de or-leden, in verband met de specifiek door de ondernemer opgelegde geheimhouding, het vertrouwelijke karakter moeten begrijpen. Dan gaat het niet alleen om informatie die in het kader van een adviesaanvraag aan de or wordt verstrekt, maar soms ook om het verstrekken van een adviesaanvraag op zichzelf. Het verstrekken van de adviesaanvraag 'onder embargo' is een term die in dat verband regelmatig gebruikt wordt.

Om discussie achteraf te voorkomen over de vraag waarover nu exact geheimhouding is opgelegd, geeft artikel 20 WOR een aantal waarborgen. Te beginnen met het feit dat de geheimhouding zoveel mogelijk vooraf worden opgelegd. Bovendien moet duidelijk zijn welke informatie het betreft, hoe lang die in acht moet worden genomen en of er personen zijn met wie de informatie wél gedeeld mag worden.

Vroegtijdige betrokkenheid

De geheimhouding dient ter bescherming van de op zich gerechtvaardigde belangen van de onderneming. Bovendien is geheimhouding een goed instrument om een ondernemingsraad

vroegtijdig bij besluitvorming te betrekken. Door geheimhouding op te leggen wordt namelijk voorkomen dat vroegtijdige betrokkenheid al tot onrust leidt als de besluitvorming nog lang niet is afgerond. Daar staat tegenover dat de geheimhouding onder omstandigheden een beletsel kan zijn bij het functioneren van de ondernemingsraad, vooral het contact met de achterban. De impact van het opleggen van geheimhouding is, hoe men het ook wendt of keert, dus groot. Dat verklaart wellicht waarom het voor de ondernemingsraad en zijn individuele leden mogelijk is de kantonrechter te verzoeken de geheimhouding geheel of ten dele op te heffen. Een mogelijkheid waarvan in de praktijk overigens nauwelijks gebruik wordt gemaakt, omdat or en bestuurder het doorgaans wel over de geheimhouding eens worden.

Leidraad

Een goede leidraad voor de vraag hoe ondernemer en ondernemingsraad moeten omgaan met geheimhouding, biedt een al wat oudere aanbeveling van de Commissie Bevordering Medezeggenschap (CBM) van de SER**. De CBM doet daarin een aantal waardevolle aanbevelingen, waaronder:

1. Van het opleggen van actieve

geheimhouding dient terughoudend gebruik te worden gemaakt. Geheimhouding opleggen moet goed uit te leggen zijn.

2. De bestuurder dient bij het opleggen van geheimhouding altijd een afweging te maken tussen de (mogelijk) schadelijke gevolgen bij openbaarmaking van de informatie, en het besef dat het transparant en tijdig delen van informatie een goede en evenwichtig besluitvormingsproces bevordert.
3. Geheimhouding moet niet langer duren dan noodzakelijk. Zodra het voorgenomen besluit voldoende duidelijk is, is 'angst voor onrust' op zichzelf onvoldoende argument voor geheimhouding, zeker indien de gevolgen voor de werknemers aanzienlijk zijn (werkgelegenheid, arbeidsvoorwaarden).

Dit laatste gaat vooral op indien de ondernemingsraad met de ondernemer onderhandelt over een sociaal plan om in de personele gevolgen te voorzien. Een treffend voorbeeld biedt de beschikking van de Ondernemingskamer in de beroepsprocedure die de ondernemingsraad van Bolsius had aangespannen tegen een definitief besluit om ingrijpend te reorganiseren. Ondernemer Bolsius had de ondernemingsraad geheimhouding opgelegd over het concept-sociaal plan dat bij het vragen van advies was verstrekt. De Ondernemingskamer vond het opleggen van deze geheimhouding onaanvaardbaar, omdat dat in de weg stond aan adequate uitoefening van het adviesrecht. De ondernemingsraad kon zijn achterban immers niet raadplegen over een essentieel onderdeel van het voorgenomen besluit.

Spanning

Dat er een zekere spanning bestaat tussen het delen van alle informatie waar de bestuurder over beschikt en het belang van de onderneming bij geheimhouding, kan niet betwist worden. Als daarmee verstandig wordt omgegaan, hoeft dat geen probleem te zijn, en is geheimhouding geen sta-in-de-weg bij uitoefening van de advies- en instemmingsrechten van de ondernemingsraad. **1**

** Hetzelfde geldt in dit artikel voor de ambtelijk secretaris en voor leden van or-commissies.*

*** OR en geheimhouding', te vinden op <https://www.ser.nl/-/media/ser/downloads/overige-publicaties/2014/or-geheimhouding>*

ADVERTENTIE

MEER WETEN OVER DIT ONDERWERP?



NEEM DAN CONTACT OP MET:



Joost van Mierlo
013 466 88 98
j.vanmierlo@devoort.nl



Sanne Luiten
013 466 88 98
s.luiten@devoort.nl

OF RAADPLEEG ONZE WEBSITE,
TWITTERACCOUNT OF LINKEDIN-PAGINA

 WWW.DEVOORT.NL

 [@MZ_DEVOORT](https://twitter.com/MZ_DEVOORT)

 [MEDEZEGGENSCHAPSRECHT](#)

DE VOORT ADVOCATEN | MEDIATORS

.....
[Prof. Cobbenhagenlaan 75, Tilburg](#)

SAMEN UITBLINKEN