

Repertoriumnummer 2023/ 004040
Datum van uitspraak 05/07/2023
Rolnummer 23/755/A (+ 23/880/A)
beschermde werknemer
Eindvonnis EVT Tegensprekelijk eindvonnis

Uitgifte

Uitgereikt aan	Uitgereikt aan
op €	op €

Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel

Vonnis

Kamer 2

ACTIVA NV, KBO nr. 0460.056.251, met maatschappelijke zetel te 1140 Evere, Carlistraat 13,

eisende partij

vertegenwoordigd door mr. S. LACOMBE en mr. B. DENAMUR, advocaten

TEGEN

1. M RRN bediende, wonende te

eerste verwerende partij

verschenen in persoon en bijgestaan door mr. E. PIRET en mr. L. ROTTIERS, advocaten

2. ALGEMEEN BELGISCH VAKVERBOND, representatieve werknemersorganisatie, KBO nr. 0851.766.007, met maatschappelijke zetel te 1000 Brussel, Hoogstraat 42

tweede verwerende partij

niet verschenen noch vertegenwoordigd

1 PROCEDURE

De rechtbank houdt rekening met en neemt kennis van:

- de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken
- de wet van 10 oktober 1967 houdende het Gerechtelijk Wetboek
- de wet van 19 maart 1991 houdende bijzondere ontslagregeling voor de personeelsafgevaardigden in de ondernemingsraden en in de comités voor veiligheid, gezondheid en verfraaiing van de werkplaatsen alsmede voor de kandidaat-personeelsafgevaardigden (de Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden)
- de wet van 4 december 2007 betreffende de sociale verkiezingen (de Wet Sociale Verkiezingen)
- het verzoekschrift van eisende partij, aangetekend verzonden op 21 april 2023, en ontvangen ter griffie op 25 april 2023, en de aangetekende brieven verzonden op 21 april 2023 aan verwerende partijen (AR 23/755/A)
- het proces-verbaal van 28 april 2023 van de voorzitter van deze rechtbank met bepaling van een nieuwe rechtsdag op 2 mei 2023
- de beschikking van niet-verzoening van de voorzitter van deze rechtbank van 2 mei 2023, waarin tevens werd besloten tot schorsing van de arbeidsovereenkomst van de heer F.

- de dagvaarding zoals in kort geding, betekend op 5 mei 2023 aan beide verwerende partijen (AR 23/880/A)
- de beschikking van niet-verzoening van de voorzitter van deze rechtbank van 9 mei 2023, waarin de zaken met rolnummers 23/755/A en 23/880/A wegens samenhang werden samengevoegd en de zaak werd verzonden naar de 2^e kamer van deze rechtbank voor pleidooien op 29 juni 2023 voor een pleitduur van 60 minuten, en waarin een conclusiekalender werd opgelegd
- de conclusies en stukken van partijen

De verzoeningspoging tussen de partijen op de openbare zitting van 29 juni 2023 is mislukt (art. 734, eerste lid Ger.W.)

De partijen hebben vervolgens gepleit, waarna de rechtbank de debatten heeft gesloten en de zaak in beraad heeft genomen.

2 VORDERING

Eisende partij (hierna "de vennootschap" genoemd) heeft het voornemen om de eerste verwerende partij (hierna "de heer F" genoemd) om dringende reden te ontslaan en vordert bij syntheseconclusie van 22 juni 2023 (artikel 748bis Ger.W.):

"Bij toepassing van de Wet van 19 maart 1991 houdende bijzondere ontslagregeling voor de personeelsafgevaardigden in de ondernemingsraden en in de comités voor veiligheid, gezondheid en verfraaiing van de werkplaatsen evenals voor de kandidaat-personeelsafgevaardigden, de hierboven omschreven feiten als dringende reden in de zin van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten te erkennen en aan concludante toelaten over te gaan tot het ontslag wegens dringende reden van de heer M Li F- onder opzeggingsperiode en zonder de betaling van een opzeggingsvergoeding;

Verweerders te veroordelen tot de kosten van het geding, rechtsplegingsvergoeding inbegrepen ten belope van 1.800 EUR."

3 FEITEN

De heer F. is op 1 januari 2000 in dienst getreden van de vennootschap als arbeider. Momenteel oefent de heer F. in het kader van een arbeidsovereenkomst voor bedienden voor onbepaalde duur de functie uit van inspecteur.

In 2020 heeft de vennootschap de procedure voor de organisatie van sociale verkiezingen opgestart. De datum van de sociale verkiezingen werd vastgelegd op 14 mei 2020.

Op 11 maart 2020 werd een ondernemingscao afgesloten tussen de vennootschap en de syndicale organisaties ACV, ABVV en ACLVB (stuk 1.3 van de vennootschap).

In deze cao kwamen partijen overeen om een ondernemingsraad, een Comité voor Preventie en Bescherming op het werk en een vakbondsafvaardiging op te richten. Het

aantal effectieve en plaatsvervangende werknemersvertegenwoordigers werd overeengekomen en de verdeling van de mandaten tussen de syndicale organisaties. De syndicale organisaties dienden hun effectieve en plaatsvervangende "kandidaten" voor deze mandaten aan de vennootschap te communiceren. Na de mededeling van de "kandidatenlijsten" op X+35 zou de verkiezingsprocedure worden stopgezet.

Met aangetekend en gewoon schrijven van 25 maart 2020 heeft het ABVV haar "kandidatenlijst" aan de vennootschap bezorgd (stuk 1.2 van de vennootschap).

Op 19 april 2023 heeft de vennootschap er kennis van gekregen dat mevrouw S F die bij de vennootschap werkzaam was als schoonmaakster, met haar gsm foto's aan het maken was van documenten op het bureau in het kantoor van de gedelegeerd bestuurder, de heer S O.

Dezelfde dag vond een verhoor plaats van mevrouw F. In haar schriftelijke verklaring van 19 april 2023 verklaart zij dat zij meermaals foto's nam met haar gsm in het kantoor van de heer O en dit op vraag van de heer F in maart 2022. Mevrouw F verklaarde dat de heer F haar in ruil extra werk beloofde (stuk 2.2A van de vennootschap).

De heer M M heeft als algemeen directeur van de vennootschap op 19 april 2023 strafklacht ingediend (stuk 2.3 van de vennootschap).

Eveneens op 19 april 2023 vond een verhoor plaats van de heer F. Dezelfde avond verzond de heer F een e-mail aan de heer M M waarin hij terugkwam op het verhoor en de feiten die hem ten laste werden gelegd (stuk 2.4A van de vennootschap).

Met e-mail van 21 april 2023 liet de heer M aan de heer F weten dat de procedure tot erkenning van de dringende reden zou worden opgestart (stuk 2.4B van de vennootschap).

Dezelfde dag heeft de vennootschap de ontslagprocedure voorzien in de Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden opgestart.

4 BEOORDELING

4.1 Materiële bevoegdheid

De materiële bevoegdheid is de rechtsmacht bepaald naar het onderwerp, de waarde en in voorkomend geval het spoedeisend karakter van de vordering of de hoedanigheid van de partijen (art. 9, eerste lid Ger.W.).

De materiële bevoegdheid die bepaald is naar het onderwerp van de vordering, moet worden beoordeeld op grond van de vordering zoals zij door de eiser is gesteld (zie en vgl.

Cass. 5 november 2012, 12.0187.F, <https://juportal.be>; Cass. 22 februari 2013, 12.0239.N, <https://juportal.be>).

De vordering van de vennootschap, ingesteld op grond van Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden teneinde de voormelde feiten als dringende reden te horen erkennen, behoort tot de bevoegdheid van de arbeidsrechtbank (artikel 578, 1° Ger.W.)

De vordering is bijgevolg toelaatbaar.

4.2 Ten gronde

1.

De vennootschap beroept zich op de exceptie van gewijsde met betrekking tot de rechtsvraag of de heer F. een beschermde werknemer is en bijgevolg onder het toepassingsgebied valt van de Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden (artikel 27 Ger.W.).

Volgens de vennootschap heeft de voorzitter van de rechtbank hieromtrent reeds geoordeeld bij beschikking van 9 mei 2023.

Enkel een eindbeslissing heeft gezag van gewijsde vanaf de uitspraak (artikel 24 Ger.W.).

Overeenkomstig artikel 8 Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden wordt de zaak door de voorzitter enkel in behandeling genomen teneinde de partijen te verzoenen. Voor de eventuele behandeling ten gronde wordt de zaak verwezen naar een kamer van de rechtbank.

Aangezien over het geschilpunt nog geen eindbeslissing is gewezen, kan de vennootschap zich niet op de exceptie van gewijsde beroepen.

2.

Overeenkomstig artikel 1, §1 Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden is deze wet van toepassing:

“1° op de gewone en plaatsvervangende leden die het personeel in de ondernemingsraden en in de comités voor veiligheid, gezondheid en verfraaiing van de werkplaatsen vertegenwoordigen;

2° op de kandidaten voor de verkiezingen van de vertegenwoordigers van het personeel in diezelfde organen;

3° op de werkgevers welke voormelde personen tewerkstellen.”

De Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden vindt bijgevolg toepassing op de verkozen effectieve en plaatsvervangende leden van de ondernemingsraad en het Comité voor Preventie en Bescherming op het werk, en op de kandidaten voor de ondernemingsraad en het Comité voor Preventie en Bescherming op het werk.

Er bestaat tussen partijen geen betwisting dat bij de vennootschap in 2020 geen sociale verkiezingen plaatsvonden. Nochtans was de vennootschap hiertoe gehouden op grond van de Wet Sociale Verkiezingen, gelet op het aantal tewerkgestelde werknemers. De

Wet Sociale Verkiezingen is van openbare orde en hiervan kan niet worden afgeweken (zie en vgl. Cass. 13 november 2000, 00.0064.N, <https://juportal.be>).

Op 11 maart 2020 werd een ondernemingscao afgesloten tussen de vennootschap en de syndicale organisaties ACV, ABVV en ACLVB (stuk 1.3 van de vennootschap).

In deze cao kwamen partijen overeen om een ondernemingsraad, een Comité voor Preventie en Bescherming op het werk en een vakbondsafvaardiging op te richten. Het aantal effectieve en plaatsvervangende werknemersvertegenwoordigers werd overeengekomen en de verdeling van de mandaten tussen de syndicale organisaties. De syndicale organisaties dienden hun effectieve en plaatsvervangende "kandidaten" voor deze mandaten aan de vennootschap te communiceren. Na de mededeling van de "kandidatenlijsten" op X+35 zou de verkiezingsprocedure worden stopgezet.

De afspraak om de sociale verkiezingen vroegtijdig stop te zetten is in strijd met artikel 78, §1 van de Wet Sociale Verkiezingen, aangezien niet is voldaan aan de voorwaarden voor een volledige stopzetting van de verkiezingsprocedure. Aangezien het desbetreffende artikel 6 van de ondernemingscao van 11 maart 2020 in strijd is met de Wet Sociale Verkiezingen, die van openbare orde is, is deze bepaling absoluut nietig (artikel 1128 Oud Burgerlijk Wetboek).

De vennootschap is vervolgens met de syndicale organisaties overeengekomen om conventionele overlegorganen op te richten. Aangezien er bij de vennootschap geen sociale verkiezingen plaatsvonden, geniet de heer F. geen bescherming als lid van een wettelijk overlegorgaan. Dat de vennootschap er wettelijk toe gehouden was overlegorganen op te richten, doet hieraan geen afbreuk. Hierover bestaat tussen partijen ook geen betwisting.

Wel houdt de vennootschap voor dat de heer F. kan worden beschouwd als kandidaat nu hij voorkomt op de lijst die het ABVV op 25 maart 2020 aan de vennootschap heeft bezorgd.

Met aangetekend en gewoon schrijven van 25 maart 2020 heeft het ABVV haar "kandidatenlijst" aan de vennootschap bezorgd (stuk 1.2 van de vennootschap).

Hoewel het begeleidend schrijven van het ABVV verwijst naar het indienen van de kandidatenlijsten, beantwoordt de bijlage niet aan de vereisten van een kandidatenlijst in de zin van artikel 33 van de Wet Sociale Verkiezingen.

Artikel 33, §1 Wet Sociale Verkiezingen bepaalt dat de representatieve werknemersorganisaties tot uiterlijk vijftendertig dagen na de aanplakking van het bericht dat de datum van de verkiezingen aankondigt, hun kandidatenlijsten kunnen indienen.

Aangezien de vennootschap de datum van de sociale verkiezingen vastlegde op 14 mei 2020, vond X+35, de laatste dag voor de indiening van de kandidatenlijsten, plaats op 20 maart 2020.

De mededeling op 25 maart 2020 vond dan ook plaats buiten de termijn voorzien in artikel 33, §1 Wet Sociale Verkiezingen.

Als titel vermeldt de bijlage die het ABVV aan haar brief toevoegde: *"Aanwijzing van de vertegenwoordigers van de arbeiders"* en *"Aanwijzing van de vertegenwoordigers van de bedienden"* (vrije vertaling).

De bijlage spreekt daarnaast van *"effectieve"* en *"plaatsvervangers"*.

Bovendien bepaalt artikel 33, §2 van de Wet Sociale Verkiezingen:

"De indiening van de kandidatenlijsten kan gebeuren door verzending of overhandiging van papieren lijsten. De datum van de voordracht wordt dan bepaald door de datum van de verzending per post van de kandidatenlijsten of de datum van de onmiddellijke overhandiging van de lijsten aan de werkgever. De papieren kandidatenlijsten moeten conform het model zijn dat als bijlage gaat bij deze wet.

Met uitzondering van de bij § 1, tweede lid, 2°, bedoelde kandidatenlijsten, kan de indiening van de kandidatenlijsten eveneens gebeuren op elektronische wijze via de webapplicatie die precies daartoe is voorzien op de website van de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg. In dat geval dient er verplicht gebruik te worden gemaakt van het model en het formaat dat als bijlage gaat bij deze wet. De datum van de voordracht wordt bepaald door de datum die op de webapplicatie aan de kandidatenlijst wordt toegekend."

Dit model werd geenszins gevolgd.

Het is duidelijk dat de lijsten die werden toegevoegd als bijlage bij het schrijven van 25 maart 2020, verzonden buiten de vooropgestelde wettelijke termijn, geen kandidatenlijst is in het kader van de sociale verkiezingen overeenkomstig artikel 33 Wet Sociale Verkiezingen, maar een lijst van de aangewezen effectieve en plaatsvervangende leden in het kader van de uitvoering tussen partijen van de ondernemingscao van 11 maart 2020.

Bovendien genieten enkel de kandidaat-personeelsafgevaardigden die vermeld zijn op de definitieve kandidatenlijst de bescherming van de Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden. (zie en vgl. Cass. 15 mei 2000, 99.0194.N, <https://juportal.be>). Het gaat om de kandidaten die voorkomen op de definitieve kandidatenlijst die uiterlijk op de dertiende dag die de dag van de verkiezingen voorafgaat, door de werkgever wordt aangeplakt of via elektronische wijze ter beschikking wordt gesteld (artikel 38, vierde lid Wet Sociale Verkiezingen).

Aangezien de vennootschap de verkiezingsprocedure heeft stopgezet na X+35, werden er vanzelfsprekend op X+77 geen definitieve kandidatenlijsten aangeplakt.

Nu de heer F niet kan worden beschouwd als een personeelsafgevaardigde noch als kandidaat-personeelsafgevaardigde in de zin van artikel 1, §1, 1° en 2° van de Wet

Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden, is de Wet Ontslagregeling Personeelsafgevaardigden op hem niet van toepassing.

Bijgevolg is de vordering van de vennootschap tot erkenning van de dringende reden ongegrond.

5 BESLISSING

De rechtbank beslist in eerste aanleg en op tegenspraak wat volgt.

De vordering van de vennootschap is ontvankelijk maar ongegrond.

De rechtbank veroordeelt de vennootschap tot betaling van de kosten van het geding, namelijk (artikel 1017, tweede lid en 1018 Ger.W.):

- In hoofde van de heer F 1.800,00 euro rechtsplegingsvergoeding;
- In hoofde van het ABVV: thans niet begroot bij gebreke aan een omstandige opgave;
- In hoofde van de vennootschap: 1.800,00 euro rechtsplegingsvergoeding.

Vonnis gewezen door :

KARREMAN E., rechter, voorzitter van de kamer

JUNIUS M., rechter in sociale zaken - werkgever

VAN SINAY K., rechter in sociale zaken - werknemer-bedlende

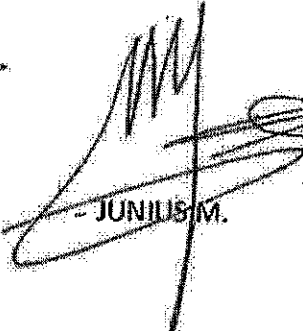
met bijstand van REMACLE S., griffier.



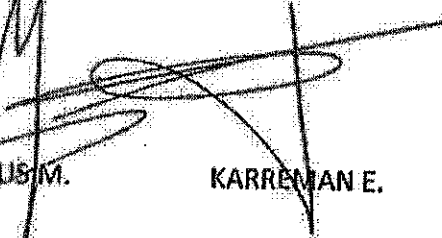
REMACLE S.



VAN SINAY K.



JUNIUS M.

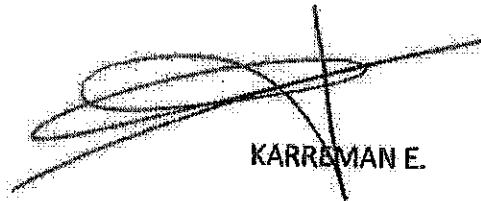


KARREMAN E.

en uitgesproken op 05 JULI 2023 in *buitengewone*
~~in~~ openbare terechtzitting van de 2de kamer van de Nederlandstalige arbeidsrechtbank
Brussel door KARREMAN E., rechter, voorzitter van de kamer, met bijstand van NEIRINCKX
N., griffier.



NEIRINCKX N.



KARREMAN E.