

Wijziging van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek en enige andere wetten in verband met de introductie van een regeling betreffende de rechten van de werknemer bij overgang van een onderneming in faillissement (Wet overgang van onderneming in faillissement)

VOORSTEL VAN WET

Wij Willem-Alexander, bij de gratie Gods, Koning der Nederlanden, Prins van Oranje-Nassau, enz. enz. enz.

Allen, die deze zullen zien of horen lezen, saluut! doen te weten:

Alzo Wij in overweging genomen hebben, dat het wenselijk is werknemers meer bescherming en de praktijk meer rechtszekerheid te bieden bij een overgang van onderneming in faillissement;

Zo is het, dat Wij, de Afdeling advisering van de Raad van State gehoord, en met gemeen overleg der Staten-Generaal, hebben goedgevonden en verstaan, gelijk Wij goedvinden en verstaan bij deze:

Artikel I

Titel 10 van Boek 7 van het **Burgerlijk Wetboek** wordt als volgt gewijzigd:

A

Aan artikel 653 wordt een lid toegevoegd, luidende:

6. Is de werkgever in staat van faillissement verklaard en vindt er een overgang plaats als bedoeld in artikel 666 lid 2 van een onderneming die tot de boedel behoort, dan komt voor een werknemer die op de dag van de faillietverklaring van de werkgever werkzaam was in de onderneming een beding als bedoeld in lid 1 en lid 2 te vervallen, als hij bij de overgang door de verkrijger geen arbeidsovereenkomst als bedoeld in artikel 666b lid 1 aangeboden heeft gekregen.

B

In het tweede lid van artikel 662 wordt onder vervanging van de punt aan het slot van onderdeel b door een puntkomma een onderdeel toegevoegd, luidende:

- c. een vereniging van werknemers: een vereniging van werknemers die:
 - 1°. ten minste twee jaar in het bezit is van volledige rechtsbevoegdheid, waarbij artikel 671a lid 3, tweede volzin, van overeenkomstige toepassing is;
 - 2°. in een onderneming of bedrijfstak werkzame personen onder haar leden telt, en
 - 3°. krachtens haar statuten ten doel heeft de werknemersbelangen van deze

leden binnen de betrokken onderneming of bedrijfstak te behartigen.

C

Artikel 666 komt te luiden:

Artikel 666

1. De artikelen 662 tot en met 665, 666b en 670 lid 8 zijn niet van toepassing op de overgang van een onderneming indien de werkgever een entiteit is als bedoeld in artikel 3A:2 of artikel 3A:78 van de Wet op het financieel toezicht en ten aanzien van die werkgever het instrument van overgang van de onderneming, het instrument van de overbruggingsinstelling of het instrument van afsplitsing van activa, bedoeld in artikel 3A:28, 3A:37, 3A:41, 3A:104, 3A:112, onderscheidenlijk 3A:117 van de Wet op het financieel toezicht wordt toegepast.
2. Als de werkgever in staat van faillissement is verklaard, zijn op de overgang van een onderneming die tot de boedel behoort, de artikelen 663, tweede volzin, en 665 niet van toepassing. In plaats daarvan is artikel 666b van toepassing. De artikelen 664 en 665a zijn van overeenkomstige toepassing, met dien verstande dat in dit geval:
 - a. in artikel 664 voor artikel 663 en artikel 663, eerste volzin, steeds moet worden gelezen de artikelen 663, eerste volzin, en 666b leden 1, 2 en 4, en
 - b. de kennisgeving, bedoeld in artikel 665a, wordt gedaan door:
 - 1°. de curator, bedoeld in artikel 68 Faillissementswet, aan de werknemers die op het tijdstip van de faillietverklaring bij de gefailleerde werkgever in dienst zijn, en
 - 2°. de verkrijger aan de werknemers die bij hem in dienst zijn.

D

Na artikel 666a wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 666b

1. Zijn de arbeidsovereenkomsten tussen de gefailleerde werkgever en de werknemers die op de dag van de faillietverklaring nog in de onderneming werkzaam zijn, inmiddels overeenkomstig artikel 40 van de Faillissementswet door de curator opgezegd, dan doet de verkrijger deze werknemers een aanbod tot het sluiten van een arbeidsovereenkomst op basis waarvan zij op het moment van de overgang bij hem in dienst treden.
2. Lid 1 is niet van toepassing als niet alle werknemers in dienst kunnen worden genomen, omdat te voorzien is dat er binnen 26 weken na de overgang noodzakelijkerwijs arbeidsplaatsen vervallen als gevolg van het wegens bedrijfseconomische omstandigheden treffen van maatregelen voor een doelmatige bedrijfsvoering als bedoeld in artikel 669 lid 3, onderdeel a. In

dat geval doet de verkrijger voor iedere arbeidsplaats die behouden blijft één van de werknemers een aanbod tot het sluiten van een arbeidsovereenkomst als bedoeld in lid 1. De verkrijger hanteert een objectieve selectiemethode op basis waarvan bepaald wordt in welke volgorde de werknemers dit aanbod krijgen.

3. Aanvaardt de werknemer het aanbod van de verkrijger, bedoeld in de leden 1 en 2, dan eindigt op het moment van de overgang de arbeidsovereenkomst tussen de werknemer en de gefailleerde werkgever, voor zover die arbeidsovereenkomst niet al was beëindigd. In het kader van de toepassing van artikel 668a lid 2 worden de arbeidsovereenkomst tussen de gefailleerde werkgever en de werknemer en de daarop volgende arbeidsovereenkomst tussen de verkrijger en de werknemer beschouwd als één arbeidsovereenkomst.
4. Zijn wegens de in lid 2 genoemde grond niet alle werknemers door de verkrijger in dienst genomen, maar ontstaat er binnen 26 weken na de overgang binnen de onderneming een vacature voor dezelfde of vergelijkbare werkzaamheden als die welke werden verricht door een werknemer als bedoeld in lid 1, dan doet de verkrijger één van de werknemers aan wie hij nog geen aanbod heeft gedaan tot het sluiten van een arbeidsovereenkomst, alsnog dit aanbod. De verkrijger hanteert daarbij de objectieve selectiemethode bedoeld in lid 2.
5. Heeft een werknemer geen aanbod gekregen tot het sluiten van een arbeidsovereenkomst als bedoeld in de leden 1, 2 en 4, terwijl hij daar wel voor in aanmerking had moeten komen, dan kan de kantonrechter op zijn verzoek de verkrijger veroordelen om:
 - a. de werknemer een aanbod te doen tot het sluiten van een arbeidsovereenkomst als bedoeld in lid 1;
 - b. de werknemer een aanbod te doen tot het sluiten van een arbeidsovereenkomst als bedoeld in lid 4, waarbij de werknemer op een door de kantonrechter te bepalen datum bij de verkrijger in dienst treedt, of
 - c. aan de werknemer ten laste van de verkrijger een billijke vergoeding toegekennen, als het alsnog in dienst komen bij de verkrijger in redelijkheid niet mogelijk is vanwege ernstig verwijtbaar handelen of nalaten van de verkrijger.
6. De arbeidsovereenkomst, bedoeld in artikel 663, eerste volzin, en de leden 1, 2, 4 en 5 van dit artikel:
 - a. is voor wat betreft de rechten en verplichtingen van de verkrijger jegens de werknemer en die van de werknemer jegens de verkrijger gelijk aan de arbeidsovereenkomst tussen de werknemer en de gefailleerde werkgever, en
 - b. geldt, als de werknemer bij de gefailleerde werkgever een arbeidsovereenkomst had voor bepaalde tijd, als aangegaan voor de resterende duur van deze laatstgenoemde overeenkomst.

De verkrijger en een vereniging van werknemers kunnen in overleg de arbeidsvoorwaarden die van toepassing waren op de arbeidsovereenkomsten tussen de werknemers en de gefailleerde werkgever, voor zover zij niet algemeen verbindend zijn verklaard of voor de bedrijfstak zijn vastgesteld, aanpassen als dit nodig is voor het behoud van de werkgelegenheid binnen de onderneming.

7. Op de verkrijger gaan niet over de schulden die het gevolg zijn van arbeidsovereenkomsten en die zijn ontstaan of betrekking hebben op de periode voorafgaand aan de overgang.
8. Bij regeling van Onze Minister voor Rechtsbescherming:
 - a. worden regels gesteld over de objectieve selectiemethode, bedoeld in de leden 2 en 4, en
 - b. wordt nader bepaald wat wordt verstaan onder schulden als bedoeld in lid 7.

Artikel II

De **Faillissementswet** wordt als volgt gewijzigd:

A

Onder vernummering van het derde tot het vijfde lid, worden aan artikel 67 twee nieuwe leden toegevoegd, luidende:

3. Onverminderd het eerste lid is tegen beslissingen van de rechter-commissaris als bedoeld in artikel 176 die worden genomen in het kader van de voortzetting van de onderneming of een overgang van de onderneming als bedoeld in artikel 666 lid 2 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek wel altijd hoger beroep op de rechtbank mogelijk, maar staat verder geen hogere voorziening open, behoudens de mogelijkheid van cassatie in het belang der wet.
4. Het derde lid is ook van toepassing op:
 - a. de krachtens wettelijke bepalingen binnen de onderneming van de failliet ingestelde ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging, of
 - b. als er geen ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging is ingesteld, de personen, bedoeld in artikel 35b, eerste lid, van de Wet op de ondernemingsraden.

B

Het tweede lid van artikel 101 komt te luiden:

2. De artikelen 176 en 176a zijn van toepassing.

C

Na artikel 101 wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 101a

1. Betreft de vervreemding, bedoeld in artikel 101, een overgang van een onderneming die tot de boedel behoort als bedoeld in artikel 666 lid 2 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek, dan:
 - a. kan de curator aan potentiële verkrijgers persoonsgegevens verstrekken van de werknemers die op de dag van de faillietverklaring nog in de onderneming werkzaam zijn, met als doel deze potentiële verkrijgers in staat te stellen een bod te doen op de

onderneming en, indien aan de orde, in dat kader toepassing te geven aan een objectieve selectiemethode als bedoeld in artikel 666b leden 2 en 4 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek;

- b. verstrekt de curator aan de beoogd verkrijger persoonsgegevens van werknemers die op de dag van de faillietverklaring nog in de onderneming werkzaam zijn en in aanmerking komen voor een arbeidsovereenkomst als bedoeld in artikel 666b leden 1, 2 en 4 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek, met als doel de beoogd verkrijger in staat te stellen om deze werknemers een dergelijke arbeidsovereenkomst aan te bieden.
2. De curator verstrekt niet meer persoonsgegevens dan welke een potentiële verkrijger of een beoogd verkrijger nodig heeft om de doelen, genoemd in het vorige lid, onder a en b, te verwezenlijken.
3. De curator verstrekt geen persoonsgegevens als een werknemer hiertegen bij hem schriftelijk bezwaar heeft gemaakt.
4. Gelet op artikel 9, tweede lid, onderdeel b, van de Algemene Verordening Gegevensverwerking is het verbod om gegevens over de gezondheid en het lidmaatschap van een vakbond te verwerken niet van toepassing, als de verwerking geschiedt door de curator of de verkrijger en noodzakelijk is in het kader van de aanbidding van een arbeidsovereenkomst als bedoeld in artikel 666b leden 1, 2 en 4 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek.
5. Bij regeling van Onze Minister voor Rechtsbescherming kunnen nadere regels worden gesteld over de toepassing van de voorgaande leden.

D

Na artikel 176 wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 176a

1. Wordt de toestemming, bedoeld in artikel 176, eerste lid, gevraagd in het kader van een overgang van onderneming als bedoeld in artikel 666 lid 2 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek, dan beslist de rechter-commissaris op een zo kort mogelijke termijn, die in ieder geval niet langer is dan drie dagen, na verhoor of behoorlijke oproeping van de belanghebbenden, waaronder in ieder geval:
 - a. de curator, en
 - b. degene die als beoogd verkrijger, bedoeld in artikel 666b lid 1 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek, betrokken is.
2. Het eerste lid is ook van toepassing op de krachtens wettelijke bepalingen binnen de onderneming ingestelde ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging, tenzij deze overeenkomstig artikel 25, zevende lid, van de Wet op de ondernemingsraden advies heeft uitgebracht en het voorgenomen besluit van de curator tot overgang van de onderneming daar volledig mee overeenstemt. Als er geen ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging is

ingesteld, is de voorgaande zin van toepassing op de personen, bedoeld in artikel 35b, eerste lid, van de Wet op de ondernemingsraden.

Artikel III

De **Wet op de ondernemingsraden** wordt als volgt gewijzigd:

A

Aan artikel 25 wordt een lid toegevoegd, luidende:

7. In afwijking van de voorgaande leden wordt de ondernemingsraad door de curator, bedoeld in artikel 68, eerste lid, Faillissementswet, in de gelegenheid gesteld overeenkomstig het tweede en derde lid, het vierde lid, eerste volzin, en het vijfde lid een schriftelijk en met redenen omkleed advies uit te brengen over elk door hem voorgenomen besluit als bedoeld in het eerste lid dat noodzakelijk is om de onderneming in faillissement te kunnen voortzetten of een door hem voorgenomen besluit tot overgang van een onderneming die tot de boedel behoort als bedoeld in artikel 666 lid 2 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek te kunnen realiseren. De ondernemingsraad krijgt daartoe de gelegenheid binnen een door de curator te bepalen termijn. Deze termijn is in ieder geval niet korter dan drie dagen. Het vierde lid, tweede volzin, en het zesde lid zijn niet van toepassing.

B

Aan artikel 26 wordt een lid toegevoegd, luidende:

10. Dit artikel is niet van toepassing op een besluit als bedoeld in artikel 25, zevende lid.

C

Na artikel 31f wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 31g

1. Als de ondernemer surseance van betaling aanvraagt of een eigen aangifte tot faillietverklaring indient als bedoeld in de artikelen 1, eerste lid, en 214, eerste lid, van de Faillissementswet, zendt hij een afschrift van de aanvraag of de aangifte die hij bij de rechtbank zal indienen aan de ondernemingsraad of de personeelsvertegenwoordiging. De ondernemer voegt een kopie van dit afschrift als bijlage bij zijn aanvraag of eigen aangifte.
2. Als door één of meer schuldeisers jegens de ondernemer een verzoek tot faillietverklaring is ingediend en de ondernemer voorziet dat het aannemelijk is dat de rechtbank hem in staat van

faillissement zal verklaren, zendt hij de ondernemingsraad of de personeelsvertegenwoordiging onverwijld een afschrift van dit verzoek.

3. De ondernemer kan terzake van de informatieverstrekking, bedoeld in het eerste en tweede lid, overeenkomstig artikel 20, eerste lid, geheimhouding opleggen.

Artikel IV Inwerkingtreding

Deze wet treedt in werking op een bij koninklijk besluit te bepalen tijdstip.

Artikel V Citeertitel

Deze wet wordt aangehaald als: Wet overgang van onderneming in faillissement.

Lasten en bevelen dat deze in het Staatsblad zal worden geplaatst en dat alle ministeries, autoriteiten, colleges en ambtenaren die zulks aangaat, aan de nauwkeurige uitvoering de hand zullen houden.

Gegeven,

De Minister voor Rechtsbescherming

De Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid