

C: R.G. Engelsman

T: 0545-250 250

E: info@gemeenteberkelland.nl

Bezoekadres: Marktstraat 1, Borculo

De raads- en commissieleden
Gemeente Berkelland

Zaaknummer : 163523
Onderwerp : beantwoording van vragen commissie sociaal over werken binnen Hameland
Verzonden : 19 mei 2017

Geachte raads- en commissieleden,

In de commissie sociaal van 9 mei 2017 zijn vragen gesteld die een nadere toelichting nodig hadden en die niet direct gegeven kon worden. Hieronder leest u de vragen en de antwoorden daarop.

Vragen

1. Is het risico voldoende weggenomen in de oprichtingsakte, dat aandeelhouders geen invloed hebben op de bestuurder, als deze beslissingen neemt waar de aandeelhouders het niet mee eens zijn? Uit welke artikelen blijkt dat? Wordt de Aandeelhouders Vergadering daarin voldoende geïnformeerd?
2. Zijn de stukken gecheckt in het kader van de Wet Markt en Overheid?
3. Is de pensioenregeling voor de medewerkers meegenomen in het proces?

Beantwoording

1. Er is niet gekozen voor een Raad van Commissarissen(RvC). Statutair is dit ook niet verplicht. De wethouders van de drie betrokken gemeenten (naast Berkelland zijn dat Oost Gelre en Winterswijk) vonden dat een lastig vraagstuk in de verantwoordelijkheidsverdeling in de vennootschap en in de eigen gemeente. Wie moet er dan in de RvC vanuit de gemeenten zonder spanning in de bevoegdheden binnen de eigen gemeente te scheppen. De wethouders vormen namelijk het hoogste orgaan in de vennootschap, de Algemene Vergadering van Aandeelhouders.

In de statuten zijn bepalingen opgenomen die de bevoegdheden van de bestuurder beperken, dat wil zeggen de bestuurder kan het niet alleen besluiten. Die bepalingen zijn:

- a. De bestuurder moet minimaal vier algemene vergaderingen (van aandeelhouders) per jaar organiseren (artikel 15.2). De aandeelhouders worden dus per kwartaal actueel op de hoogte gehouden van de voortgang in de vennootschap en kunnen daar een oordeel over geven. Gebruikelijk is één vergadering (artikel 15.1).
- b. De aandeelhouders kunnen te allen tijde de bestuurder schorsen of ontslaan (artikel 12.2).
- c. Voor strategische en zwaarwegende operationele besluiten heeft de bestuurder expliciet de goedkeuring van de aandeelhouders nodig (artikel 13.6 en 13.7 en 15.1).
- d. Vanuit de algemene vergadering wordt een "bijzonder lid" aangewezen dat als aanspreekpersoon voor de bestuurder fungeert (Artikel 1.)

Tijdens de bespreking van de statuten is een ander punt van de governance in de vennootschap aan de orde gekomen: de positie van de manager. Volgens de concept-

statuten is dit de bestuurder én de dagelijks operationeel leidinggevende. De vraag werd gesteld of die functie niet moet worden gesplitst in een statutair verantwoordelijke (=de bestuurder) en een operationeel verantwoordelijke (=de manager). De wethouders hebben besloten hier een advies van een externe deskundige in te winnen. Dit advies is gereed en werd besproken door de wethouders op 19 mei 2017. De uitkomst is: de genoemde splitsing wordt doorgevoerd.

2. Het doel van de vennootschap "het verschaffen van werkgelegenheid aan mensen met een beperking (= sociale werkvoorziening)" is getoetst aan de regels van de Wet Markt en Overheid. Toelichting : de gemeente is wettelijk verplicht de sociale werkvoorziening uit te voeren. Ze kan daarvoor derden inschakelen. De gemeente kan er ook voor kiezen de sociale werkvoorziening als wettelijke taak (deels) zelf uit te voeren. Dat laatste gebeurt in de vennootschap die bedoeld is voor de "beschutte werkomgeving". Dan is er geen sprake van een economische activiteit waarbij concurrentie toegelaten moet worden.
3. Bij de stukken die zijn aangeboden aan het college zat een notitie van 7 februari 2017 aan de Aandeelhoudersvergadering Werken Binnen BV in oprichting met als onderwerp: rechtspositie van de aan te stellen medewerkers. Die notitie van de directeur Hameland a.i. was gebaseerd op een advies van Mr. Sjoerd van der Vegt, jurist/advocaat in arbeidsrecht. Binnen Hameland bestaan twee soorten rechtsposities, de ambtelijke rechtspositie en de privaatrechtelijke rechtspositie. Binnen de nieuwe vennootschap is dat gezien de beperkte omvang geen gewenste situatie. Op basis van het juridisch advies hebben de wethouders als Stuurgroep Werken Binnen besloten de medewerkers in de vennootschap een ambtelijke rechtspositie toe te kennen, die nu een vast dienstverband hebben. Dit betekent dat 4 medewerkers in vaste dienst hun ambtelijke rechtspositie behouden en 7 medewerkers in vaste dienst een ambtelijke aanstelling (rechtspositie) krijgen in plaats van hun privaatrechtelijke arbeidsovereenkomst. Bij de oprichting van de vennootschap zullen nog ongeveer 7 medewerkers een tijdelijke arbeidsovereenkomst hebben.

Voor zover werknemers zonder ambtenarenstatus overgaan naar de nieuwe vennootschap is er sprake van een overgang van onderneming. Rechten en verplichtingen uit de pensioenregeling gaan ook mee over, tenzij sprake is van de uitzondering als genoemd in art 7:664 lid 1 BW. Een van de uitzonderingen is aan de orde indien de nieuwe werkgever een aanbod doet dat gelijk is aan het aanbod dat hij voor de overgang al heeft gedaan aan zijn personeel. Door eerst de ambtenaren over te laten gaan naar de nieuwe vennootschap en voor hen aansluiting bij het ABP te vragen, kunnen met gebruikmaking van de uitzondering ook de niet ambtenaren onder de werkingssfeer van het ABP worden gebracht. Het ABP beslist uiteindelijk. Daarbij dient te worden vastgesteld dat geen ander (verplicht gesteld) bedrijfstakpensioenfonds in beeld is. Voorkomen dient te worden dat de nieuwe BV kan worden aangemerkt als een werkgever in het welzijnswerk en de maatschappelijke dienstverlening.

Met vriendelijke groet,

Burgemeester en wethouders van Berkelland,
de secretaris, de burgemeester,

M.N.J. Broers.

drs. J.H.A. van Oostrum.

Kopie aan:

- Archief
- Griffie
- Team Opdrachtgeverschap A/R. Engelsman