

### Behoud van werknemers in een krappe arbeidsmarkt



Wilfred Groustra & Jordy Mesman



---

---

---

---

---

---

---

---

### Onderwerpen

- Trends in de markt
- Concurrentiebeding
- Studiekostenbeding
- Anti-ronselbeding
- Onrechtmatige daad



---

---

---

---

---

---

---

---

### Krappe arbeidsmarkt

- Verschuiving van werving naar behoud van werknemers
- Cijfers
  - ❑ 46% heeft moeite met behoud van werknemers
    - Naar verwachting 58% in 2023
  - ❑ 40% van de werknemers vindt dat werkgevers te weinig doen
- Maar hoe!?

---

---

---

---

---

---

---

---

## Werknemers behouden

- Mogelijkheden
  - Marktconform salaris
  - Flexibele arbeidstijden en remote-werk mogelijkheden
  - Voldoende scholings- en ontwikkelingsmogelijkheden
  - Werknemersparticipatie
  - Welzijnsbeleid
  - Ondernemen van sociale activiteiten
  - En nog veel meer...
  
- Wat doet uw werkgever?

---

---

---

---

---

---

---

---

## Concurrentiebeding

- Meest bekende vorm voor behoud werknemers
  - Door 1 op de 3 werkgevers
  - Maar niet toegestaan (ECLI:NL:HR:2022:894)
  
- Maar...
  - Afschrikkende werking
  - Onderzoek: afname aantal rechtszaken



---

---

---

---

---

---

---

---

## Studiekostenbeding

- Terugbetaling (deel) studiekosten bij vertrek
  - Nietig in geval van verplichte opleiding
  
- Elementen
  - Situaties
  - Periode
  - Duidelijke omschrijving (Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden 25 juni 2019, ECLI:NL:GHARL:2019:5249)
  - Glijdende schaal
  
- Behoud van werknemers

---

---

---

---

---

---

---

---

## Anti-ronselbeding

- Benaderingsverbod na einde arbeidsovereenkomst
- Geen wettelijk beding
  - ❑ Welke spelregels gelden er dan?



---

---

---

---

---

---

---

---

## Hof Den Haag (ECLI:NL:GHSHE:2019:4227)

- Feiten en omstandigheden
  - ❑ Recruiter bij een accountancy-organisatie
  - ❑ Arbeidsovereenkomst voor één jaar
    - ✦ Anti-ronselbeding
  - ❑ Ex-collega benadert de recruiter en treedt ook in dienst bij de concurrent
- Oordeel gerechtshof
  - ❑ Het soort werkzaamheden is van belang
  - ❑ Anti-ronselbeding = beperking in de uitoefening van de functie
  - ❑ Zelfde spelregels als het concurrentiebeding

---

---

---

---

---

---

---

---

## Geen (rechtsgeldig) beding? Wat dan....

Onrechtmatige daad:

- Wegkapen personeel
- Uittredend personeel gaat oud-werkgever beconcurreren

---

---

---

---

---

---

---

---

U n Unger Nolet  
ADVOCATEN

## Boogaard/Vesta-arrest

HR 9 december 1955 ECLI:NL:HR:1955:47




- Verzekeringsagent B treedt uit dienst bij Vesta.
- Benadert zijn oude klanten t.b.v. nieuwe verzekeringen
  - Gebruikt kennis en gegevens verkregen via zijn werk bij Vesta
  - Benadert al zijn oude klanten
- Vesta vordert in kort geding verbod misbruik bedrijfsdebiets

---

---

---

---

---


---


---

---

U n Unger Nolet  
ADVOCATEN

## Rechtelijke beoordeling



- Rechtbank en hof: wijzen gevorderde verbod toe, op grond van wanprestatie of o.d.?
- HR onrechtmatige werknemersconcurrentie:
  - Betreft het duurzame *bedrijfsdebiets*;
  - Stelselmatig en substantiële afbreuk daarvan;
  - Gebruikmaking van kennis verkregen bij zijn (voormalig) werkgever.
- Ook HR wijst verbod toe. 

---

---

---

---

---


---

---

---

U n Unger Nolet  
ADVOCATEN

## Duurzaam bedrijfsdebiets



- Debiets: *'de afzetmogelijkheden van een bedrijf op grond van goodwill, bijzondere kennis en inzichten en gedane investeringen'*.
  - Denk aan:** bedrijfsrelaties (klanten, personeel en leveranciers e.d.), bedrijfskennis en bedrijfsgeheimen
- 'Duurzaam' speelt vooral indien de (voormalig) werknemer klanten, werknemers of leveranciers overneemt van de voormalig werkgever.

---

---

---

---

---

---

---

---

U n Unger Nolet  
ADVOCATEN

## SmartDocuments/DocMinded

HR 22 april 2022 ECLI:NL:2022:589

- Chief Operations en Chief Technology nemen ontslag, starten DocMinded, treedt in concurrentie met SD
- Tijdens dienstverband bereiden zij het bedrijf voor: maken ondernemingsplan ("druist in tegen bedrijfsbelang wg");
- Overhevelen/downloaden bedrijfsadministratie op privé-mailadressen, bevat uitgebreide cl gegevens (softwaresystemen, bestellingen zodat DM offertes daarop kon toesnijden) + software in ontwikkeling;
- Uit ondernemingsplan blijkt: nemen personeel over;
- Benaderen 191 klanten (waarvan er ook 2 overgaan).

Wat vindt u? 

---

---

---

---

---

---

---

---


---

---

U n Unger Nolet  
ADVOCATEN

## Uitslag

- Hof: overhevelen op zich is niet onrechtmatig. Onvoldoende gesteld dat overgehevelde bedrijfsinfo ook daadwerkelijk is gebruikt.
- Niet voldaan aan Boogaard/Vesta-criteria
- HR bevestigt dit.




---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

U n Unger Nolet  
ADVOCATEN

## 'Gewone' O.D.

- Afbreken bedrijfsdebet tijdens dienstverband is in strijd met goed werknemerschap (7:611 BW);
- In strijd handelen met een wettelijke plicht is een zelfstandige o.d.-grond;
- Handelen in strijd met 7:611 BW kan dus *notoir* o.d. zijn: *notoir* = zonder bijkomende omstandigheden.
- Dan geen toets aan Boogaard/Vesta-criteria, maar  lichtere toets

---

---

---

---

---

---

---

---

---

---

## Bijkomende normen



- Wet bescherming bedrijfsgeheimen
- Art. 273 Sr (schending geheimhoudingsbedingen)

Geheimhouding dus goed en voldoende vastleggen in de arbeidsovereenkomst; dat loont/beschermt bedrijfsdebiel.

Daarmee is de cirkel rond v.w.b. de bedingen.



---

---

---

---

---

---

---

---



## Vragen?

---

---

---

---

---

---

---

---