

NM 2015/23 ARBEID**Arbeidsconflict met ziekmelding en bestuursconflict.****Art. 7:670, 7:900 BW****Partijen: organisatie in de sociale hulpverlening en werknemer****Essentie**

Directe aanleiding tot verzoek om mediation is een ziekmelding, die gepaard gaat met een arbeidsconflict. De bedrijfsarts adviseert, conform de Werkwijzer Arbeidsconflicten van STECR versie 5, mediation.

INHOUD MEDIATION**Casus***Arbeidsconflict*

Er speelt een (arbeids)conflict over arbeidsvoorwaarden, maar eigenlijk speelt er een samenwerkingsvraagstuk tussen werkgever en werknemer. In hoeverre kunnen beiden door zaken die zijn voorgevallen nog wel met elkaar verder en hoe ziet die toekomst eruit? Is het, wederzijds, beschadigde vertrouwen nog te herstellen?

Vertrouwenkwestie

Naast dit arbeidsconflict en een ziekmelding speelt een vertrouwenkwestie tussen directeur/bestuurder en een flink aantal medewerkers, waaronder de in mediation betrokken medewerker. Een ongeldig vermeende OR-verkiezing is ook een kwestie die meespeelt en mogelijk tot een rechtszaak zou kunnen leiden.

Belangen

Werknemer wil gerechtigheid, zijn belangen voor de toekomst bewaken en zo veel mogelijk zekerstellen. Naast deze betrekking heeft hij nog een betrekking waarbij reputatieschade niet wenselijk is. Werknemer en de directeur/bestuurder zijn ooit als "gelijkwaardige" collega's op de werkvloer werkzaam geweest, maar zijn steeds verder uit elkaar gegroeid. De situatie die op het moment van het conflict speelt is ziekmakend voor de werknemer met als gevolg een ziekmelding.

De directeur/bestuurder wil rust in de organisatie en is van mening dat afscheid nemen van betrokken medewerker een stap in die richting is. Anders moeten heel goede afspraken gemaakt worden over samenwerking en hoe een aangekondigde rechtszaak in dit kader geduid moet worden.

Een goede samenwerking naast het voeren van een rechtszaak over de vermeende kwestie lijkt uitgesloten.

Resultaat

Er is door partijen een vaststellingsovereenkomst getekend inclusief finale kwijting. Partijen waren zeer opgelucht met het bereikte resultaat. De toekomst voor beiden lag weer open.

Opmerkingen mediator

Beide partijen kunnen gaandeweg de emoties meer loslaten en met elkaar spreken over oplossingen die voor allebei een prettigere toekomst voorstaan. Er is tussen partijen en tussen de directeur/bestuurder en de overige medewerkers veel gebeurd. Ondanks dat hebben zij constructief gewerkt aan een oplossing. Beiden, twee intelligente personen, zien gaande het mediation-proces het belang in van het gezamenlijk zoeken naar een goede uitweg. De interventies die zijn toegepast hebben effect gehad en waren nodig omdat men dreigde te verzanden in het bekende welles nietes.

PROCES MEDIATION**Verwijzing door rechter**

Nee, de betrokken bedrijfsarts heeft mediation geadviseerd.

Co-mediation

Nee, de mediation is begeleid door één mediator.

Achtergrond mediator

Sinds 1998 geregistreerd mediator met als specialisatie arbeidsconflict met ziekmelding. Medeauteur Werkwijzer Arbeidsconflicten STECR tot en met versie 5. Behandelt zo'n 100 mediations per jaar.

Partijbegeleiders en andere betrokkenen

Voor beiden gold dat een juridisch adviseur op de achtergrond meekeek.

Intake/plenair/caucus

Er hebben in totaal 2 sessies plaatsgevonden. Er is caucus en pendelmediation en provocatieve mediation toegepast. En natuurlijk het, vaak broodnodige, middel: humor.

Met humor wordt een meer realistische kijk op de werkelijkheid gegeven. Door op deze manier het zware thema van het conflict te bezien ontstaat een andere sfeer binnen een gesprek. De mediator daagt hiermee uit maar creëert aan de andere kant tevens een meer ontspannen situatie. Er ontstaat door provocatie een ruimte en eerbijheid die er op een andere manier niet komt. Partijen worden uitgedaagd om meer van zichzelf te laten zien, creatiever te zijn, wat bij kan dragen aan het eerder bereiken van een oplossing.

Verslaglegging

Slechts de afspraken, ook de tussentijdse, zijn vastgelegd en er is door de mediator een vaststellingsovereenkomst opgemaakt.

Duur

Zo'n 10 uur in totaal met 2 plenaire sessies, diverse mails en telefonisch contact. De mediation heeft een doorlooptijd van 3 weken gehad.

Peter-Jan Smits, Directeur/eigenaar Resolute Mediation

mediation. Indien het onmogelijk is gebleken een geschil als hiervoor bedoeld op te lossen met behulp van mediation, kan het geschil worden voorgelegd aan de ter zake bevoegde rechter.

Artikel 21: Juridisch advies over de te sluiten overeenkomst ingewonnen op advies van mediator

Partijen hebben, mede op advies van de mediator, de onderhavige overeenkomst laten beoordelen door een eigen juridisch adviseur, alvorens deze te ondertekenen.

RELEVANTE BEPALINGEN OVEREENKOMST**Artikel 1: Einde dienstverband 1 februari 2015**
(...)**Artikel 2: Een zogenaamde all-in-vergoeding ter hoogte van de kantonrechterformule c=1**
(...)**Artikel 3: Vrijgesteld tot verrichten van arbeid tot einde dienstverband**
(...)**Artikel 5: Werknemer is arbeidsgeschikt**

Werknemer is erop gewezen dat ten minste bij de beëindiging van het dienstverband Werknemer arbeidsgeschikt dient te zijn. Mocht Werknemer desondanks toch (weer) ziek worden op of kort na de beëindiging van het dienstverband, dan is Werknemer er nog expliciet op gewezen dat dit tot gevolg kan hebben dat een beroep moet worden gedaan op de Ziektewet in plaats van de Werkloosheidswet.

Artikel 12 Onthouden van negatieve uitlatingen wederzijds
(...)**Artikel 13: Communicatie over beëindiging**

Met betrekking tot de wijze waarop in zijn algemeenheid de beëindiging van het dienstverband intern en extern gecommuniceerd wordt, zullen Partijen de nodige zorgvuldigheid in acht nemen, waarbij Partijen zullen aangeven dat zij in goed onderling overleg hebben besloten uit elkaar te gaan.

Artikel 14: Geheimhouding

(...)

Artikel 15: Finale kwijting

(...)

Artikel 19: Mediationclausule

Alle geschillen die naar aanleiding van of in verband met deze overeenkomst of daaruit voortvloeiende verbanden tussen Partijen mochten ontstaan, zullen Partijen (wederom) in eerste instantie trachten op te lossen met behulp van