

Lees maar, er staat niet wat er staat

90 jaar Capra Advocaten



mr. dr. Willem Plessen, Universiteit Tilburg

mr. Paula Berends-Schellens, Capra Advocaten

Inhoud

1. Flexibele arbeid
2. Interne flex: beding ex 7:613 BW, Taxi Hofman, contract bepaalde tijd
3. Externe flex: uitzenden/detacheren, payroll, ZZP

n.b. Oproep-, min/max contract, etc. blijven buiten beschouwing

Flexibele arbeid

Is dit flexibele arbeid?



Waarom?

Flexibel werken is een wens van werknemers/ambtenaren



Nee, flexibel werken is doorgaans een wens van werkgevers



Interne flex: wijziging arbeidsovereenkomst

- Wijzigingsbeding ex artikel 7:613 BW: zwaarwichtig bedrijfsbelang/redelijkheid/billijkheid
- Taxi Hofman (JAR 1998/199): artikel 7:611 BW wijziging omstandigheden aan de kant van werkgever; redelijk voorstel werkgever; niet afwijzen door werknemer



Interne flex: wijziging aanstelling

Ambtenaren:

- Tijdelijk of structureel opdragen andere taken/functie
- Eenzijdig
- Motiveringsplicht werkgever

Staat er wat er staat?



Interne flex: bepaalde tijd contract

Arbeidsovereenkomst voor bepaalde tijd (ex 7:668a BW)

- 1999: Flexibiliteit en Zekerheid: max 3 contracten in 3 jaar; onderbreking 3 maanden
- 2015: Werk en Zekerheid: max 3 contracten in 2 jaar; onderbreking 6 maanden
- 20...: Arbeidsmarkt in balans (Wab): max 3 contracten in 3 jaar; onderbreking 6 maanden

Interne flex: bepaalde tijd contract

Waarom nu al aanpassing?

MvT: “een extra jaar kan positief zijn”, “extra jaar meer werkervaring”... “kan doorslaggevend zijn”, “huidige termijn van twee jaar te knellend”

Lees maar, het staat er echt!



Cao PO 2018-2019 loopt vooruit: in 36 maanden; onbeperkt aantal contracten bepaalde tijd; vervanging wegens ziekte

Externe flex: uitzenden

Uitzenden:

- Uitlener – uitzendkracht: arbeidsovereenkomst
- Inlener: civiel verbintenissenrecht

Wab:

- Transitievergoeding vanaf dag 1 (i.p.v. na 2 jaar)
- Hogere premie sociale zekerheid

ERGO: uitzenden wordt duurder



Externe flex: payrolling

- Payroll-onderneming: juridisch werkgever
- Inlener: feitelijk werkgever
- Zeer diverse rechtspraak, o.a. Ktr. Enschede, 21.03.2013, LJN 2013:BZ5108
“Door de route van die geldstroom dient te worden heengekeken..”

Oftewel: er staat niet wat er staat!



Payrolling, vervolg

- Care4Care: HR 4.11.2016, JAR 2016/296, geen allocatie vereist; uitzend/arbeidsovereenkomst tussen payroll-onderneming en werknemer

Lees wat er staat:



Ontslagregeling

- Definitie payrollwerkgever opgenomen (artikel 1f)
- Bescherming payrollwerknemer i.g.v. ontslag om bedrijfseconomische redenen (artikel 17 onder c)

Payrolling, vervolg

Wab, nieuwe tekst artikel 692

- De payrollovereenkomst wordt een *specialis* van de uitzendovereenkomst
- Intentie: bij payroll gelijke arbeidsvoorwaarden en rechtspositie als bij derde (= inlener) (pensioen niveau gelijk)

ERGO:

- Wab brengt grotere productonzekerheid voor payrollondernemingen
- Voor inlener: géén omzetting payroll- naar arbeidsovereenkomst
- Payrolling wordt duurder



Externe flex: ZZP

- Opdrachtgever – opdrachtnemer
- Overeenkomst van opdracht (artikel 7:400 BW)
- Voorbeeld ZZP ook: Deliveroo





Hema:



Vervolg ZZP

- Brief 'zelfstandig ondernemerschap' d.d. 22 juni 2018 (bevestigd in miljoenennota)
- Onderzoek: o.a. hoe bepalen ZZP-ers hun tarief?
- Verruiming toezicht arbeidsrelaties -> controle op kwaadwillig gebruik, nu nog "ernstig" kwaadwillig

Lees maar: wát staat er?

Vervolg ZZP

Handhaving: “ernstig”
kwaadwillend



“gewoon”
kwaadwillend



Vervolg ZZP

Regeerakkoord Rutte – III

- Opdrachtovereenkomst > 3 maanden
 - Tegen prijs tot 1.25 x WML
- => arbeidsovereenkomst van rechtswege
- Strijd met EU-beginselen (prijsafspraken)
 - ERGO: groei ZZP wordt nauwelijks geremd



Toekomst flexibele arbeidsrelaties

Interne flex:

- Aanpassing arbeidsovereenkomst geen sinecure, maar wel mogelijk
- Contracten bepaalde tijd: grote flex (door Wab verder versterkt)

Externe flex:

- Wab maakt uitzenden duurder
- Onveranderde definitie Wab maakt payrolling duurder
- ZZP: groei lijkt onbelemmerd; toezicht onduidelijk; bescherming 'onderkant' arbeidsmarkt ontbreekt -> ondergraving arbeidsrecht?
- ERGO: flexibele arbeidsrelaties zijn een blijvertje

Lees maar, er staat niet wat er staat

Miljoenennota:

- Bevorderen van vaste contracten

Tegelijkertijd:

- Bevorderen flexibiliteit



Wat staat er?

Voornemens

Deze pakken doorgaans anders uit dan verwacht

Vragen?



p.berends@capra.nl

w.g.m.plessen@uvt.nl