



e:ofenedex

Wet Aanpak Schijnconstructies:
antwoord sociale dumping in het wegvervoer ?

Journée Schadee 2017

mr P. Ruyter

· 13 april 2017

Wet Aanpak Schijnconstructie (WAS) 1 juli 2015

- Doel van de wet :
- Werknemers beter beschermen tegen onderbetaling
- Bonafide werkgevers beter vrijwaren tegen oneerlijke concurrentie
- Handhaving van het arbeidsrecht verbeteren



Per 1 juli 2015 civiele aansprakelijkheid loon opdrachtgever

Artikel 7: 616a BW

- *“Indien arbeid wordt verricht in dienst van de werkgever ter uitvoering van een overeenkomst tot opdracht of een overeenkomst van aanneming van werk zijn de werkgever en diens wederpartij hoofdelijk aansprakelijk voor de voldoening van het aan de werknemer verschuldigde loon.*

Per 1 januari 2017 civiele aansprakelijkheid loon uitgebreid naar de overeenkomst tot het (doen) vervoeren van goederen over de weg

Artikel 7: 616a BW

- *“Indien arbeid wordt verricht in dienst van de werkgever ter uitvoering van een overeenkomst tot opdracht of een overeenkomst van aanneming van werk zijn de werkgever en diens wederpartij hoofdelijk aansprakelijk voor de voldoening van het aan de werknemer verschuldigde loon.
Indien arbeid wordt verricht in dienst van de werkgever ter uitvoering van een overeenkomst van goederenvervoer over de weg of een overeenkomst tot het doen vervoeren van goederen over de weg zijn de werkgever en diens wederpartij hoofdelijk aansprakelijk voor de voldoening van het aan de werknemer verschuldigde loon”*

Inzet buitenlandse chauffeurs

- WAS regelt niet wat onder het verschuldigde loon wordt verstaan.

Europese wetgeving:

- Rome I – verordening (EG 593/2008)
- Detacheringsrichtlijn (96/71/EG)

WAS regelt niet wat onder het verschuldigde loon wordt verstaan.

- Rome I

Toepasselijk recht op de arbeidsovereenkomst:

- Rechtskeuze partijen ... tenzij
- Recht van het 'gewoonlijk werkland'



Rome I

- Wat moet onder het ‘gewoonlijk werkland’ wordt verstaan ?

Koelzsch arrest (criteria voor de transportsector) :

- Waar bevinden zich de vrachtauto's
- Vanuit welk land ontvangt de chauffeur zijn ritopdrachten
- Waar begint en waar eindigen de werkzaamheden
- In welk land wordt voornamelijk het vervoer verricht
- In welk land worden de goederen geladen en gelost.

Indien groot deel criteria naar bepaald land wijzen, dan zal dit het ‘gewoonlijk werkland’ en het recht van dit land op de arbeidsovereenkomst van toepassing is.

Detacheringsrichtlijn

- WAS regelt niet wat onder het verschuldigde loon wordt verstaan.

Tijdelijke tewerkstelling van een chauffeur '*onder gezag van een ander*' in een ander (gast-) land.

- Detachering buitenlandse chauffeur in de vorm van collegiale uitlening
- Detachering buitenlandse chauffeur via een uitzendbureau
- Buitenlandse chauffeur in dienst bij buitenlandse transportbedrijf wordt ingezet bij chartervervoer.

De gedetacheerde chauffeur heeft recht op de minimale arbeidsvoorwaarden zoals die gelden in het tijdelijk werkland (minimumloon , vakantiebijslag e.d.) ook wel 'kernarbeidsvoorwaarden' genoemd.

Wet Aanpak Schijnconstructie (WAS)

- Ketenaansprakelijkheid voor het loon.
- Andere schakels in de keten zijn **ook** aansprakelijk geworden voor eventuele onderbetaling of het niet betalen van verschuldigd loon aan de werknemer (artikel 7: 616b lid 1 BW)

Stappenplan aansprakelijkheidsstelling door werknemer:

- Werknemer spreekt eerst zijn eigen werkgever of de directe opdrachtgever van de werkgever aan
- Geen resultaat? Dan kan de werknemer hogere schakels aanspreken en een signaal afgeven naar de hoofdopdrachtgever
- Volgtijdelijkheid (of bij ernstige onderbetaling direct naar hoofdopdrachtgever)
- Mogelijkheid om gegevens op te vragen van de partijen waarmee de aangesproken schakel een contract is aangegaan op straffe van directe aansprakelijkheidsstelling.

Wet Aanpak Schijnconstructie (WAS)

- Wanneer kan een hogere schakel worden aangesproken ?
- Onbekende woon- of verblijfplaats van werkgever, zijn opdrachtgever of een volgende schakel of deze
- Niet is ingeschreven KvK of buitenlands register.
- In staat van faillissement is verklaard.
- Onherroepelijke veroordeeld is tot betaling loon, maar niet uitvoerbaar.

en in het geval

- Rechter heeft bepaald dat aansprakelijk gestelde opdrachtgever geen verwijt te maken is.

(Artikel 7:616b, lid 2, BW)

Wet Aanpak Schijnconstructie (WAS)

- Niet verwijtbaarheid opdrachtgever, geen aansprakelijkheid voor loon
- Opdrachtgever kan diverse maatregelen nemen, zoals werken met geregistreerde bedrijven, afspraken in contract over naleven wet en cao en voorkomende onderbetaling proberen op te lossen.
- Gaat om maatregelen vooraf (bij opdrachtverlening) en achteraf (bij onderbetaling)
- Uiteindelijk bepaalt de rechter of sprake is van niet-verwijtbaarheid, omdat altijd omstandigheden van het geval bepalend zijn

(Artikel 7:616b, lid 3, BW)

Wet Aanpak Schijnconstructie (WAS)

Welke maatregelen kan een opdrachtgever nemen ?

zeven pagina's in MvT

Maatregelen vooraf (bij opdrachtverlening) zijn:

- controleer of het bedrijf ingeschreven bij KvK of in buitenlands register
- controleer of opdracht tegen een prijs is waarmee loon kan worden betaald
- neem in offerte op dat opdrachtnemers in de keten de cao toepassen (kettingbeding)
- beding medewerking onderzoek loonadministratie
- neem informatieplicht op aan hoofdopdrachtgever over het aangaan contracten lager in de keten
- neem een bepaling op dat de overeenkomst bij niet – nakoming direct kan worden beëindigd

Wet Aanpak Schijnconstructie (WAS)

Ketenaansprakelijkheid voor het loon, beroep op niet-verwijtbaarheid

Maatregelen achteraf (na uitbesteding)

- Steekproefsgewijze controle of audits afspreken en uitvoeren
- Druk op lagere schakels zetten als hoofdpdrachtgever signaal van onderbetaling krijgt.

of

gebruik het Keurmerk Paychecked in transport

PAYCHECKED in transport per 1 juli 2016 keurmerk ketenaansprakelijkheid loon





Normenset (onderdelen)

www.paychecked.nl

1. Eisen aan de identificatie onderneming;
2. Loonadministratie & naleving cao BGV (audits)
3. Klachtenprocedure, meldingen;
4. Contracten opdrachtgever – vervoerder
5. Contracten vervoerder - ondervoerder

www.evofenedex.nl

Vragen? Bel ons op 079 - 3467346
of stuur een mail naar
bedrijfsjuristen@evo.nl

