

DETACHERING EN GRENSARBEID

Mijke Houwerzijl en Edith Franssen

Labour |
Law United

Te bespreken onderwerpen

- Vrij verkeer van diensten in relatie tot vrij verkeer van werknemers
- Detachering in het kader van vrij verkeer van diensten
- Belangrijke begrippen WagwEU
- Toepasselijke arbeidsvoorwaarden
- WagwEU in relatie tot de Waadi
- WagwEU in relatie tot Rome I

Labour |
Law United

Vrij verkeer van diensten in relatie tot vrij verkeer van werknemers

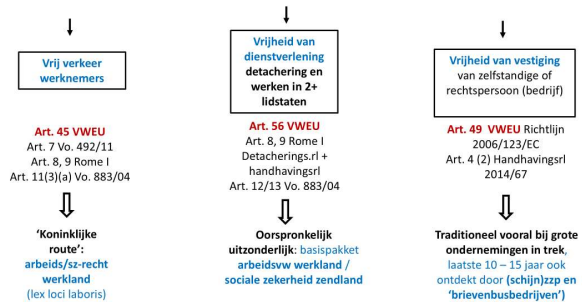
Art. 45 VWEU: voorbehouden aan EU-burgers

- 'Permanente' migrant
- Seizoenarbeider
- Grensarbeider
- Wn gelijktijdig werkzaam in meerdere lidstaten

Art. 56 VWEU: iedere wn van EU-werkgever

- 'Gedetacheerde' wn in kader van aangenomen opdracht dienstverlener
- 'Gedetacheerde' uitzendkracht
- Wn uitgeleend in intra-concern verband

3 toegangspoorten voor vrije intra-EU arbeidsmobiliteit



Wetgeving inzake detachering in het kader van vrij verkeer van diensten

- Detacheringsrichtlijn **1996/71**
- Handhavingsrichtlijn **2014/67**
- Herziened Detacheringsrichtlijn **2018/957**
- **NL implementatie van Detacheringsrichtlijnen:**
 - Wet & Besluit Arbeidsvoorwaarden gedetacheerde werknemers in de Europese Unie (**WagwEU/BagwEU; 1999/2016/2020**)

Ook van belang: Verordening Rome I (Vo. **593/2008**)

'HARDE KERN' Arbeidsvoorwaarden

Art. 3 lid 1 Det.rl: "De lidstaten zien er, **ongeacht het recht dat van toepassing is op het dienstverband**, op toe dat de in artikel 1, lid 1, bedoelde ondernemingen voor de werknemers die op hun grondgebied zijn gedetacheerd de arbeidsvoorwaarden en -omstandigheden waarborgen die verband houden met **de volgende aangelegenheden...**"

mits... neergelegd in dwingende wetgeving of algemeen verbindend verklaarde cao

mits... gunstiger (art. 3 lid 7 Det.rl)

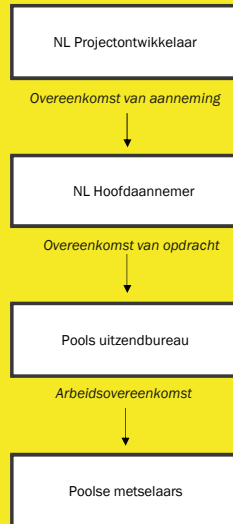
'Aangelegenheden' bij detachering

Art. 3 lid 1 Det.rl harde kern arbeidsrecht werkland vastgelegd in **dwingend recht** (wet + avv-cao):

- Werktijden/rustperiodes
- Betaalde verlofdagen
- Loon incl. overwerkvergoeding
- Voorwaarden t.a.v. uitzendarbeid
- Arbeidsomstandigheden
- Bescherming bijzondere groepen
- Gelijke behandeling m/v enz.
- Voorwaarden van huisvesting van werknemers (indien...)

Art. 3 lid 7 Det.rl: **Gunstigheidsbeginsel**

Casus



Belangrijke begrippen WagEU

Dienstontvanger

- de natuurlijke persoon
- die in Nederland zijn woonplaats of gewone verblijfplaats heeft of
- de onderneming of rechtspersoon, bedoeld in artikel 5 onderscheidenlijk artikel 6 van de Handelsregisterwet 2007, die in Nederland is gevestigd, dan wel
- de onderneming, die in Nederland werkzaam is of er werkzaamheden doet verrichten maar niet in Nederland is gevestigd
- waarvoor een gedetacheerde werknemer of zelfstandige in het kader van transnationale dienstverrichting werkzaamheden verricht

Wie in de casus is de dienstontvanger?

Belangrijke begrippen WagwEU

Dienstverrichter

- Degene
- die vanuit een andere lidstaat
- in het kader van transnationale dienstverrichting
- zijn werknemer ter beschikking stelt
- om tijdelijk arbeid te verrichten
- in Nederland

Wie in de casus is de dienstverrichter?

Gedetacheerde werknemer

- de werknemer
- die in het kader van transnationale dienstverrichting
- op basis van een arbeidsovereenkomst
- tijdelijk arbeid verricht in Nederland
- en niet gewoonlijk in of vanuit Nederland arbeid verricht

Belangrijke begrippen WagwEU

Transnationale dienstverrichting – 1^e situatie

- het voor rekening en onder toezicht en leiding van de dienstverrichter
- ter beschikking stellen
- van een werknemer
- aan de dienstontvanger
- om arbeid te verrichten in een andere lidstaat
- in het kader van een overeenkomst tussen de dienstverrichter en de dienstontvanger

Transnationale dienstverrichting – 2^e situatie

- het ter beschikking stellen van een werknemer van een onderneming
- aan een vestiging van die onderneming
- of aan een tot hetzelfde concern behorende onderneming in een andere lidstaat

Belangrijke begrippen WagwEU

Transnationale dienstverrichting – 3e situatie

- het door de dienstverrichter
- tegen vergoeding
- ter beschikking stellen van een werknemer
- aan de dienstontvanger
- om onder toezicht en leiding van de dienstontvanger
- arbeid te verrichten
- op het grondgebied van een andere lidstaat

Welke situatie doet zich in de casus voor?

Toepasselijke arbeidsvoorwaarden

- **Art. 2 WagwEU**
 - a. ten aanzien van het loon: 616a tot en met 616f en 626 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek;
 - b. ten aanzien van vakantie en verlof: 634 tot en met 642, 645, 646, 648, en 649 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek;
 - c. ten aanzien van verplichtingen van de werkgever: 655 en 658 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek;
 - d. ten aanzien van het einde van de arbeidsovereenkomst: 670, tweede lid, en 681, eerste lid, onderdeel c, van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek
- Maar ook de Wml, Arbowet, Atw en de Waadi
- En ('harde kern' bepalingen in) algemeen verbindend verklaarde cao...

WagwEU in relatie tot de Waadi

- Wel WagwEU, niet Waadi
- Wel Waadi, niet WagwEU
- WagwEU en Waadi tegelijk
- Probleem van toepasselijke cao

Is in deze casus ook de WAADI van toepassing?

WagwEU in relatie tot Rome I

Nog even terug naar de casus

De detachering zou aanvankelijk voor de duur van 9 maanden zijn, maar al na enkele maanden blijkt dat het werk toch flink gaat uitlopen. De NL hoofdaannemer wil dan ook graag dat de Poolse metselaars in totaal 2 jaar blijven werken op het project

Kan deze verlenging en zo ja, wat zijn de arbeidsrechtelijke consequenties?

Rol van Rome I bij detachering

Subjectief toepasselijk recht

Art. 3, (keuzevrijheid), maar voor arbeidsovereenkomsten beperkt (art. 8 lid 1 Rome I)

Objectief toepasselijk recht

Art. 8 lid 2 (gewoonlijk werkland), lid 3 (zetel aanwervende werkgever), lid 4 Rome I
(tenzij... nauwere band met ander land)

Bijzonder dwingend recht

Art. 9 Rome I (voorrangsregels) -> bij detachering in EU ingevuld door de Detacheringsrichtlijn

WagwEU & detachering van derdelanders

De NL hoofdaannemer heeft nog meer metselaars nodig en binnen de EU zijn die niet meer te vinden. Wel is er een uitzendbureau in Moldavië dat bereid is om (Moldavische) metselaars te leveren

Mag de NL hoofdaannemer deze Moldavische metselaars wel in NL laten werken?

Is de WagwEU van toepassing?

WagwEU in relatie tot Rome I

Het appartementencomplex vordert gestaag. De fundering en de muren staan. Nu moeten de ramen gezet worden. Hiervoor wordt door NL hoofdaannemer een overeenkomst gesloten met een in Duitsland gevestigde onderaannemer die gespecialiseerd is in het zetten van ramen. De Duitse onderaannemer heeft een aantal vakmensen in dienst die normaliter in Duitsland wonen en werken. Deze vakmensen gaan nu tijdelijk in NL werken en pendelen dagelijks heen en weer vanuit Duitsland naar NL en terug

Wat zijn de arbeidsrechtelijke consequenties voor deze Duitse vakmensen?

**Labour |
Law United**

Vragen?

Dank voor
uw
aandacht!

edith.franssen@loyensloeff.com

m.s.houwerzijl@tilburguniversity.edu