

OPROEPOVEREENKOMST

Pascal Besselink
Peter Volk

Advocaat Arbeidsrecht bij DAS
Advocaat Arbeidsrecht bij Stadhouders Advocaten

Labour |
Law United

Programma

- Inleiding/voorgeschiedenis
- Huidige situatie
- Rechtspraak oproepovereenkomst 7:628a BW 2020-2024
- Wetsvoorstel Wet verbetering zekerheid flexibele arbeidskrachten
- Commentaar LLU
- Vragen?

Labour |
Law United

Inleiding/voorgeschiedenis

- Rechtspositie oproepkracht al geruime tijd op politieke agenda
- 1999: Wet Flexibiliteit en Zekerheid ('Flexwet')
- 2015: Wet werk en zekerheid ('Wwz')
- 2020: Wet arbeidsmarkt in balans ('Wab')
- 2023: Wetsvoorstel Wet verbetering zekerheid flexibele arbeidskrachten
- Gemene deler: meer (inkomens)zekerheid oproepkracht en voldoende flexibiliteit werkgever om te kunnen inspelen op veranderingen in de markt
- Ook Wet transparante en voorspelbare arbeidsvoorwaarden bracht wijzigingen voor de oproepkracht

Oproepovereenkomst sinds 2020

Art. 7:628a lid 9 BW:

Van een oproepovereenkomst als bedoeld in dit artikel is sprake indien:

a. de omvang van de arbeid niet is vastgelegd als één aantal uren per tijdseenheid van:

1^e ten hoogste een maand;

2^e ten hoogste een jaar en het recht op loon van de werknemer gelijkmatig is gespreid over die tijdseenheid; of

b. de werknemer op grond van artikel 628, lid 5 of 7, geen recht heeft op het naar tijdruimte vastgestelde loon, indien hij de overeengekomen arbeid niet heeft verricht.

	Aantal uren	Tijdseenheid	Loonbetaling	Is sprake van een oproepovereenkomst o.g.v. de WAB (art. 7:628a lid 9 BW)?
A	20	Per week	Maandelijks	
B	20-30	Per week	Op basis van nacalculatie	
C	20-30	Per maand	Op basis van nacalculatie	
D	40-60	Per 2 maanden	Maandelijks (minimaal 40 uur)	
E	500-600	Per 6 maanden	Op basis van nacalculatie	



	Aantal uren	Tijdseenheid	Loonbetaling	Is sprake van een oproepovereenkomst o.g.v. de WAB (art. 7:628a lid 9 BW)?
A	20	Per week	Maandelijks	Nee, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
B	20-30	Per week	Op basis van nacalculatie	
C	20-30	Per maand	Op basis van nacalculatie	
D	40-60	Per 2 maanden	Maandelijks (minimaal 40 uur)	
E	500-600	Per 6 maanden	Op basis van nacalculatie	



	Aantal uren	Tijdseenheid	Loonbetaling	Is sprake van een oproepovereenkomst o.g.v. de WAB (art. 7:628a lid 9 BW)?
A	20	Per week	Maandlijks	Nee, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
B	20-30	Per week	Op basis van nacalculatie	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
C	20-30	Per maand	Op basis van nacalculatie	
D	40-60	Per 2 maanden	Maandlijks (minimaal 40 uur)	
E	500-600	Per 6 maanden	Op basis van nacalculatie	



	Aantal uren	Tijdseenheid	Loonbetaling	Is sprake van een oproepovereenkomst o.g.v. de WAB (art. 7:628a lid 9 BW)?
A	20	Per week	Maandlijks	Nee, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
B	20-30	Per week	Op basis van nacalculatie	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
C	20-30	Per maand	Op basis van nacalculatie	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
D	40-60	Per 2 maanden	Maandlijks (minimaal 40 uur)	
E	500-600	Per 6 maanden	Op basis van nacalculatie	



	Aantal uren	Tijdseenheid	Loonbetaling	Is sprake van een oproepovereenkomst o.g.v. de WAB (art. 7:628a lid 9 BW)?
A	20	Per week	Maandelijks	Nee, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
B	20-30	Per week	Op basis van nacalculatie	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
C	20-30	Per maand	Op basis van nacalculatie	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
D	40-60	Per 2 maanden	Maandelijks (minimaal 40 uur)	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (2) BW
E	500-600	Per 6 maanden	Op basis van nacalculatie	



	Aantal uren	Tijdseenheid	Loonbetaling	Is sprake van een oproepovereenkomst o.g.v. de WAB (art. 7:628a lid 9 BW)?
A	20	Per week	Maandelijks	Nee, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
B	20-30	Per week	Op basis van nacalculatie	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
C	20-30	Per maand	Op basis van nacalculatie	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (1) BW
D	40-60	Per 2 maanden	Maandelijks (minimaal 40 uur)	Ja, art. 7:628a lid 9 sub a (2) BW
E	500-600	Per 6 maanden	Op basis van nacalculatie	Nee, art. 7:628a lid 9 sub a (2, tweede zinsdeel) BW -> niet gelijkmatig gespreid over tijdseenheid

Bron: SDU Opmaat Practice Note


Oproepovereenkomst

=

toegangsbewijs tot
beschermende
bepalingen die met de
Wab zijn geïntroduceerd

- Oproeptermijn (art. 7:628a lid 2-3 BW)
- Loonaanspraak bij intrekken of wijzigen oproep (art. 7:628a lid 4 BW)
 - Verplichting tot aanbieden vaste arbeidsomvang en gevolgen niet-naleving (art. 7:628a lid 5 en 8 BW)

Oproeptermijn (art. 7:628a lid 2-4 BW)

- Minimale oproeptermijn 4 dagen (lid 2)
- Geplande werkdag telt niet mee (ontleend aan art. 4:2 Atw)
- Schriftelijk of elektronisch
- Gevolg niet tijdige oproeping: werknemer hoeft geen gehoor te geven aan de oproep (lid 3)
- Bij intrekking/wijziging binnen 4 dagen termijn: behoud loonaanspraak over oorspronkelijke oproep én geen plicht gehoor te geven aan oproepen over tijdstippen waarvoor werknemer nog niet was opgeroepen
- Bekorting oproeptermijn mogelijk bij cao, mits niet korter dan 24 uur (lid 4)

Plicht aanbod vaste arbeidsomvang (art. 7:628a lid 5 BW)

- Na jaar recht op vaste arbeidsomvang
- Voorwaarde: oproepovereenkomst moet 12 maanden hebben geduurd (tijdvakken die elkaar met < 6 maanden opvolgen samen tellen)
- Jaarlijks herhalen
- Schriftelijk of elektronisch
- Ingangsdatum: uiterlijk eerste dag 15^e maand na start oproepovereenkomst
- Werknemer moet maand tijd krijgen om aanbod te aanvaarden
- Verloonde uren (dus ook ziekte-uren en door werkgever binnen vierdagertermijn ingetrokken uren) uitgangspunt voor berekening gemiddelde arbeidsduur

Rechtspraak 2020-2024

Hoeveel uitspraken over
art. 7:628a BW?

Ter vergelijking:

Periode 1 januari 2020 tot 15 oktober
2024: **18**

totaal ca. 7.300 arbeidsrechtelijke
uitspraken in dezelfde periode (0,25%)

Onderwerp in uitspraak	Aantal uitspraken
Kwalificatie (oproep)overeenkomst	6
Verplichting aanbieden vaste arbeidsomvang	15
Gevolgen niet-naleven aanbodplicht	8
Oproeptermijn	0
Loonaanspraak bij intrekken of wijzigen oproep	0
Loongarantieregeling	0

Onderwerp aanbod vaste arbeidsomvang	Aantal uitspraken
Vorm aanbod	3
Verhouding met rechtsvermoeden arbeidsomvang	4
Nieuwe / gewijzigde arbeidsovereenkomst	1
Overig	7
Totaal	15

Conclusies rechtspraakonderzoek

- Oproepkracht doet maar beperkt beroep op beschermende maatregelen van art. 7:628a BW
- Vastklikregeling biedt oproepkracht meer inkomenszekerheid
- Pakt het wetsvoorstel Verbetering zekerheid flexibele arbeidskrachten handhavingsprobleem voldoende aan?

Wetsvoorstel Wet verbetering zekerheid flexibele arbeidskrachten

- Bij structureel werk hoort vast contract => aanpassing art. 7:668a BW:
 - Administratieve vervaltermijn van 60 maanden in plaats van huidige 6 maanden;
 - Mogelijkheid om bij cao af te wijken van duur en aantal contracten verval;
 - Bij opvolgend werkgeverschap vervalt mogelijkheid om af te wijken van de duur;
- Verbetering positie oproepkrachten:
 - Nul-urencontracten en het loonuitsluitingsbeding worden afgeschaft;
 - In plaats daarvan: 'bandbreedtecontract' met bandbreedte van maximaal 30%;
 - Vooraf vastleggen referentie-uren met bandbreedte van max. 130%;
- Verbetering positie uitzendkrachten:
 - Duur van fase A: 52 weken, duur van fase B: 2 jaar;
 - Arbeidsvoorwaarden ten minste gelijkwaardig ten opzichte van werknemers in lener.

Wetsvoorstel Wet verbetering zekerheid flexibele arbeidskrachten

- Voorgestelde wijzigingen in tekst titel 7.10 BW:
 - *Verval 628 leden 5 t/m 8;*
 - *Invoering 628aa, 628ab en 628ac*
 - *Wijziging 628a*
 - *Wijziging verwijzingen in art. 628b en art. 27 Wfsv (premiedifferentiatie WW)*

Art. 7:628aa BW

- De overeengekomen arbeidsomvang moet worden vastgelegd als één aantal uren per periode van maximaal één jaar en groter zijn dan nul (lid 1);
- Periode langer dan één maand (lid 2)?
 - *Gelijkmatige spreiding van het loon, betaling eens per maand;*
 - *Steeds voor ten minste een kwartaal 'een bepaalde mate van zekerheid' over wanneer werknemer beschikbaar moet zijn*
- Toch geen arbeidsomvang vastgelegd? Dan conversie(?) o.g.v. lid 5
- Lid 3: gelijk aan huidig 7:628a lid 1: recht op drie uur loon
- Lid 4: gelijk aan huidige 7:628a lid 10: Besluit nadere regels
- **NB.** Geen oproepovereenkomst (nieuwe stijl): lage Awf-premie!

Art. 7:628ab BW – het bandbreedtecontract

- Minimaal 1 uur per kwartaal
- Maar let op: maximum 130% van minimum
- Referentiedagen en -uren (vgl. huidig 628b)
- Korte tussenpozen (<3 uren) tellen mee / door
- Geen verplichting om steeds per kwartaal beschikbaarheid duidelijk te maken
- Huidige regelingen specifiek voor oproepovereenkomst - oproeptermijn, intrekken/wijzigen aanbod en vaste omvang - van toepassing
- **NB.** Geen oproepovereenkomst (nieuwe stijl): lage Awf-premie!

Art. 7:628ac BW

- *Definitie oproepovereenkomst (lid 1)*
 - Uitsluiting loondoorbetalingsverplichting, of
 - Nul-urencontract of geen gelijkmatige loonspreiding, of
 - Geen bandbreedte-overeenkomst in de zin van 628ab
- *Alleen mogelijk voor minderjarigen, scholieren, studenten (628a lid 4 en 6) en uitzendkrachten (691 lid 7).*
- *Drie-uurs-regel en huidige specifieke regels voor oproepovereenkomsten blijven van toepassing.*
- **NB.** hoge Awf-premie!

Art. 7:628a (nieuw) BW

- oproepovereenkomsten met minderjarigen, scholier en studenten:
 - Gemiddelde arbeidsomvang <16 uren per week (max. 12 maanden) én,
 - Jonger dan 18 jaar of scholier (VO) of student (MBO/HBO/WO).
 - Inschrijvingsbewijs – geldig gedurende het studiejaar – jaarlijkse controle!
 - Voldaan aan voorwaarden? Dan mogelijkheid tot uitsluiten loondoorbetaling (huidig 7:628 leden 5 t/m 8) en het sluiten van een nulurencontract.
 - MAAR: bij niet langer voldoen aan de voorwaarden – van rechtswege bandbreedtecontract waarbij minimum gelijk is aan gemiddelde over 12 mnd!

Commentaar LLU

- Directe link:
 - <https://www.internetconsultatie.nl/wetverbeteringrechtspositieflexibelearbeidskrachten/reactie/232268/bestand>
- Voorvraag: is het noodzakelijk of gewenst om de in 2020 ingevoerde regeling opnieuw te wijzigen?
- Analyse gepubliceerde rechtspraak
 - Drie oorzaken voor klein aantal uitspraken
 - Conclusies onderzoek naar gepubliceerde uitspraken
 - Oproepers doen slechts beperkt beroep op beschermende bepalingen;
 - Vastklikregeling biedt inkomenszekerheid – geen conclusies over beschikbaarheid
 - Wetsvoorstel voorziet onvoldoende in handhavingsmogelijkheden

Commentaar LLU

- Vragen en suggesties naar aanleiding van de tekst van het voorstel, o.a.
 - *Wanneer is voldaan aan voorwaarde van ‘een bepaalde mate van zekerheid’?*
 - *Verduidelijking van de (voorwaarden en gevolgen van) conversie van art. 7:628aa lid 5 BW;*
 - *De manier waarop het in art. 628a (nieuw) genoemde aantal gewerkte uren moet worden berekend;*

Advies Raad van State 6 november 2024

“De maatregelen in dit wetsvoorstel zijn vooral gericht op het duidelijker afbakenen van reeds bestaande mogelijkheden en praktijken rond flexibele arbeid. De maatregelen zullen daarom volgens de Afdeling advisering naar verwachting slechts beperkte effecten hebben. Van het nieuwe bandbreedtecontract, waarbij het verschil tussen het minimale en maximale aantal uren is beperkt tot 30 procent, is de toegevoegde waarde nog onduidelijk. De regering wil daarnaast oproepcontracten verbieden. Het is de vraag in hoeverre zo’n verbod in de praktijk effectief zal zijn. Het wetsvoorstel regelt een aantal uitzonderingen op de maatregelen voor minderjarigen, scholieren en studenten met een bijbaan, die hun meer flexibiliteit bieden, maar tegelijkertijd minder zekerheid en bescherming. Het advies aan de regering is om de rechtvaardiging van deze verschillen in behandeling beter te motiveren”.