



capra
advocaten

overheid
onderwijs
zorg

capra.nl





capra
advocaten

overheid
onderwijs
zorg

capra.nl

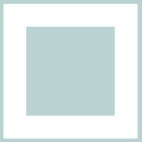
HR Kennisfestival Actualiteiten arbeidsrecht 30 november 2023

mr. W. (William) van Wijngaarden | w.vanwijngaarden@capra.nl | 06 - 45 63 95 56



Wat gaan we doen?

- Vervallen en verjaren van vakantiedagen (n.a.v. HR Advocatenkantoor)
- Vakantiedagen bij ziekte (HR DAF Trucks)
- Zelfstandige of werknemer? (HR Deliveroo)
- Verplichtstelling van de vertrouwenspersoon



Verval vakantiedagen (1)

Wettelijke vakantiedagen

- Voor wettelijke vakantie-uren geldt een wettelijke vervalt termijn van 6 maanden (art. 7:640a BW)

Bovenwettelijke vakantiedagen

- De aanspraak op bovenwettelijke vakantie-uren verjaart na 5 jaar (art. 7:642 BW)



Verval vakantiedagen (2)

Of toch niet?

Hof Den Haag, 16 november 2021, ECLI:NL:GHDHA:2021:2386

HR 23 juni 2023, ECLI:NL:HR:2023:955 (Advocatenkantoor)

NB: geldt voor wettelijke vakantiedagen; voor bovenwettelijke vakantiedagen mogen andere regels gelden HvJEU 19 november 2019, ECLI:EU:C:2019:981 (TSN)



Verval vakantiedagen (3)

Informatieplicht werkgever: periodiek, individueel, schriftelijk informeren:

- a) dat niet opgenomen vakantie-uren komen te vervallen;
- b) met uitdrukkelijk verzoek om tijdig opgebouwde uren op te nemen;
- c) met overzicht saldo opgesplitst in wettelijke-, bovenwettelijke- en eventueel ADV-uren;
- d) met weergave verval- en verjaringstermijnen.

Algemene verwijzing naar HR-systeem is niet voldoende!



Vakantiedagen bij ziekte

Artikel 7:638 lid 8 BW:

“Dagen of gedeelten van dagen waarop de werknemer tijdens een vastgestelde vakantie ziek is, gelden niet als vakantie, tenzij in een voorkomend geval de werknemer daarmee instemt. (..).

HR 17 november 2023, ECLI:NL:HR:2023:1603 (DAF Trucks)

Werknemer die na vaststelling van vakantie ziek wordt en ondanks zijn ziekte met vakantie gaat, stemt niet (zonder meer) in met aanmerken van ziektedagen als vakantiedagen



Werknemer of zelfstandige? (1)

artikel 7:610 lid 1 BW:

“De arbeidsovereenkomst is de overeenkomst waarbij de ene partij, de werknemer, zich verbindt in dienst van de andere partij, de werkgever, tegen loon gedurende zekere tijd arbeid te verrichten.”

Waarom van belang?



Werknemer of zelfstandige? (2)

- Grote mate van vrijheid om te werken of niet te werken
- Vervangingsmogelijkheid
- Automatische tweewekelijkse loonbetaling door Deliveroo
- Vrijheid inrichting werkzaamheden betrekkelijk
- Bezorging maaltijden is een kernactiviteit van Deliveroo
- Gebruik eigen materiaal (fiets, smartphone, bezorgtas en kleding)
- Loon circa € 11,- tot € 13,- per uur
- Ongevallenverzekering (vergoeding inkomstenderving bij ziekte)
- Volgens Deliveroo wil groot aantal bezorgers geen arbeidsovereenkomst



Werknemer of zelfstandige? (3)

- Partijbedoeling niet relevant (HR 6 november 2020, ECLI:NL:HR:2020:1746)
- Beoordeling op basis van alle omstandigheden van het geval (holistische benadering)
- Geen nadere invulling van het gezagscriterium met ‘de inbedding van het werk’ of een rechtsvermoeden voor het bestaan van een arbeidsovereenkomst



Werknemer of zelfstandige? (4)

Inbeddingscriterium

Rechtsoverweging 3.2.5: “Of een overeenkomst moet worden aangemerkt als arbeidsovereenkomst, hangt af van alle omstandigheden van het geval in onderling verband bezien. Van belang kunnen zijn (..) de inbedding van het werk en degene die de werkzaamheden verricht in de organisatie (..).”



Werknemer of zelfstandige? (5)

Gedragen als ondernemer

“Ook kan van belang zijn of degene die de werkzaamheden verricht zich in het economisch verkeer als ondernemer gedraagt of kan gedragen, bijvoorbeeld bij het verwerven van een reputatie, bij acquisitie, wat betreft fiscale behandeling, en gelet op het aantal opdrachtgevers voor wie hij werkt of heeft gewerkt en de duur waarvoor hij zich doorgaans aan een bepaalde opdrachtgever verbindt.”



Werknemer of zelfstandige? (6)

Omstandigheden die meer wijzen op afwezigheid dan aanwezigheid van een arbeidsovereenkomst:

Vrijheid te werken

- Beoordeling ziet met name op de situatie dat betrokkene wel werkt

Vrijheid zich te laten vervangen

- Niet onverenigbaar met arbeidsovereenkomst (geen verplichting tot persoonlijk verrichten van arbeid)
- Geen permanente vervanging mogelijk
- Geen mogelijkheid meerdere onderaannemers tegelijkertijd in te schakelen



Werknemer of zelfstandige? (7)

- De conclusies van de Hoge Raad over Deliveroo gaan niet zonder meer op voor andere bedrijven
- De uitspraak past in een trend waarbij de regels voor zelfstandigheid worden aangescherpt

Aardverschuiving moet nog komen:

- Wetsvoorstel “verduidelijking beoordeling arbeidsrelaties en Rechtsvermoeden”
- Beoogde datum inwerkingtreding 1 januari 2025



Vertrouwenspersoon (1)

Wetsvoorstel Verplichtstelling vertrouwenspersoon

Voor werkgever met ten minste 10 werknemers

Belangrijkste taken:

- het opvangen, begeleiden en adviseren van de werknemer en deze zo nodig doorverwijzen naar een professionele hulpverlenende instantie of hulpverlener.
- het signaleren van knelpunten in de uitvoering van het beleid en het geven van gevraagd en ongevraagd advies
- uitbrengen van een verslag van bevindingen



Vertrouwenspersoon (2)

Wie?

“De vertrouwenspersonen beschikken over een zodanige deskundigheid en ervaring, zijn zodanig in aantal, gedurende zoveel tijd beschikbaar en worden zodanig ondersteund, dat zij de functie van vertrouwenspersoon naar behoren kunnen vervullen, waarbij in het bijzonder het vertrouwelijke karakter van de functie is gewaarborgd.

Verantwoording in de risico-inventarisatie en –evaluatie

Inwerkingtreding 1 januari 2024?



capra
advocaten

overheid
onderwijs
zorg

capra.nl

Vragen?

William van Wijngaarden: w.vanwijngaarden@capra.nl
06 – 45 63 95 56

www.capra.nl

