

ABU advies leveringsvoorwaarden Wet aanpak schijnconstructies (WAS)

Het staat ABU-leden vrij om zelf de leveringsvoorwaarden te onderhandelen met opdrachtgevers over de dienstverlening. Sturing hierbij vanuit de ABU is niet toegestaan. Wel kan de ABU op aandachtspunten wijzen in het kader van wet- en regelgeving. Daarom informeert de ABU zijn leden op de volgende wijze over het ondervangen van de Ketenaansprakelijkheid van het verschuldigd loon in leveringsvoorwaarden met opdrachtgevers. Het staat leden vanzelfsprekend altijd vrij op een alternatieve wijze zaken te regelen met hun klanten.

- *Naleving van wet- en regelgeving*

De ABU adviseert in de leveringsvoorwaarden af te spreken dat partijen wet- en regelgeving in het bijzonder op het gebied van arbeidsvoorwaarden zullen naleven.

- *Vaststelling van het loon*

De CAO voor Uitzendkrachten kent de zogenaamde inleenbeloning. Indien uitzendkrachten onder deze inleenbeloning vallen, is de uitzendonderneming afhankelijk van informatie van de opdrachtgever over de lonen die binnen zijn of haar onderneming gelden. Ook kan het zijn dat opdrachtgevers gehouden zijn hun uitzend-opdrachtnemers te verplichten bepaalde arbeidsvoorwaarden toe te kennen aan uitzendkrachten, ongeacht datgeen de CAO voor Uitzendkrachten hierover voorschrijft. Dit betekent dat het verschuldigde loon in de zin de WAS (7:616a t/m f) primair afhankelijk is van juiste informatie van de opdrachtgever over de arbeidsvoorwaarden.

a. *Toepasselijkheid van de CAO voor Uitzendkrachten*

De ABU adviseert, voor zover van toepassing, dat opdrachtgever en opdrachtnemer in de leveringsvoorwaarden bekrachtigen dat de CAO voor Uitzendkrachten van toepassing is op de arbeidsvoorwaarden van de uitzendkrachten die werkzaamheden gaan verrichten bij de opdrachtgever.

b. *Schriftelijke en correcte loongegevens*

De ABU adviseert afspraken te maken over de verstrekking van deze informatie door de inlener. Om risico's in de keten te voorkomen, dient die informatie idealiter schriftelijk, tijdig, volledig en juist door de opdrachtgever bevestigd te worden. De opdrachtgever dient bewust te zijn van zijn eigen verantwoordelijkheid bij het voorkomen van ketenrisico's.

c. *Vergewisplichten*

Het kan zijn dat de opdrachtgever vanuit diens eigen cao gehouden is om zich ervan te op de hoogte te stellen (vergewissen) dat een ingeleende uitzendkracht bepaalde zaken betaald krijgt die niet uit de CAO voor Uitzendkrachten blijken. De opdrachtgever is dan gehouden aan een zogenaamde vergewisplicht. Om risico's te voorkomen met betrekking tot de Ketenaansprakelijkheid van het loon draagt het om deze eventuele vergewisverplichting van de opdrachtgever een plek te geven in de leveringsvoorwaarden.

De ABU adviseert daarom om afspraken te maken over of de opdrachtgever gehouden is aan een vergewisplicht ingevolge de artikel 8 lid 3 van Waadi, en zo ja (1.) deze concreet te benoemen in de loongegevens die opdrachtgever aan de uitzendonderneming dient te leveren en (2.) dat de partijen deze naleven.

d. *Aansprakelijkheden*

De ABU adviseert afspraken te maken over wie er aansprakelijk is voor schade die kan ontstaan wanneer bepalingen van de leveringsvoorwaarden niet worden nagekomen, bijvoorbeeld wanneer die ontstaat als gevolg van de verstrekking van verkeerde informatie over het loon door de opdrachtgever of de niet naleving van een eventuele vergewisplicht.

- *Klachtenprocedures*

a. *Voor de werknemer*

De ABU adviseert in de leveringsvoorwaarden op te nemen dat:

- de uitzendonderneming bij de CAO voor Uitzendkrachten gehouden is en klachtenprocedure te hebben voor uitzendkrachten (art. 69) en een procedure dient te volgen bij geschillen over de functie-indeling weg te nemen (art. 71);

- dat deze klachtenprocedure gevolgd zal worden door de uitzendonderneming indien er een klacht van een uitzendkracht komt die werkzaam is bij de opdrachtgever, ongeacht of deze klacht bekend is bij de opdrachtgever;
- dat deze Geschillencommissie en de Functieclassificatie-commissie de organen zien die uitsluitel geven over de juiste toepassing van de CAO voor Uitzendkrachten en zodoende fungeert als instrument van *loonvalidatie* voor zover het de uitleg van de CAO voor Uitzendkrachten betreft; en
- dat een dergelijke afspraak in de leveringsvoorwaarden niet kan voorkomen dat een uitzendkracht buiten deze regelingen om zijn werkgever of de opdrachtgever via de rechter aansprakelijk kan stellen.

b. Voor de opdrachtgever

De ABU adviseert om een incidentenregeling van toepassing te verklaren voor de situatie dat de opdrachtgever geconfronteerd wordt met een klacht of aansprakelijkheidsstelling door een ter beschikking gestelde (uitzend)werknemer van de uitzendonderneming.

(Nb. Een model-incidentenregeling is als Bijlage II bij deze Memo bijgevoegd. Deze ziet op de procedures en verplichtingen die partijen hebben indien een klacht of aansprakelijkheidsstelling zich voordoet.)

- Onafhankelijke toetsing op het juiste loon

Als uitgangspunt is de ABU geen voorstander van controles door de opdrachtgever op de uitzendonderneming. De reden hiervoor is dat de opdrachtgever niet geëquipeerd is om het werk of de verplichtingen van een uitzendonderneming zinvol te beoordelen. Dat is immers ook een reden waarom de opdrachtgever de dienstverlening van een uitzendonderneming inkoopt. Daarbij worden in het bijzonder ABU-leden periodiek gecontroleerd op de naleving van wet- en regelgeving. Dit maakt aanvullende controle overbodig. Mocht u toch afspraken willen maken met opdrachtgevers over (onafhankelijke) toetsing in het kader van de WAS, adviseert ABU u om rekening te houden met (1.) de kosten van die toetsing, (2.) de geheimhouding en privacy van de in de toetsing betrokken informatie (3.) de onafhankelijkheid en expertise van de organisatie die de toetsing uitvoert en (4.) de bevoegdheid en mogelijkheid van cao-partijen in de uitzendbranche om uitspraak te doen over de uitleg van de CAO voor Uitzendkrachten.