

Payrollcontract staat op zichzelf

Nu payrollbedrijf en opdrachtgever het arbeidsrecht trachten te omzeilen doet de rechter iets soortgelijks. Hoewel een payrollcontract wordt beschouwd als een wettelijk niet nader ingevulde overeenkomst, vult de kantonrechter deze wel in met alles wat wettelijk is gekoppeld aan de arbeidsovereenkomst.



FOTO: KOOS GROENEWOLD

'Jurisprudentie' wordt verzorgd door mr. J. M. Caro, Advocatenkantoor Werk & Wet, Amstelveen. Tel. 020 6995042, office@werkenwet.nl

De feiten

Niet het ontslag van de payrollkracht, maar de tariefsverlaging van 25 procent door de opdrachtgever is aanleiding om de kantonrechter in te schakelen. Een werknemer werkt al jaren bij dezelfde onderneming, maar heeft een arbeidsovereenkomst met een payrollbedrijf. Dat de werknemer niet instemde met het doorberekenen van de tariefsverlaging aan de werknemer leidt uiteindelijk tot een beëindiging van de opdracht en daarna ook van de arbeidsovereenkomst. De procedure gaat echter over een loonvordering door het payrollbedrijf met betrekking tot de verlaging van het uurtarief van de werknemer.

De beslissing

De kantonrechter heeft eerst de driehoeksrelatie tussen de partijen onderzocht. Daaruit is gebleken dat de invulling van de arbeidsovereenkomst volledig buiten het payrollbedrijf omgaat. Afspraken over werkinhoud, het instructierecht, maar ook afspraken over verlofdagen, worden gemaakt met de opdrachtgever. De payrollonderneming heeft de werknemer zelfs naar de opdrachtgever gestuurd met de boodschap zelf te gaan onderhandelen over de tariefverlaging. De kantonrechter meent dan ook dat er geen sprake is van een arbeidsovereenkomst met het payrollbedrijf. Vervolgens onderzoekt de kantonrechter of er sprake is van een uitzendovereenkomst. Hoewel de wettelijke definitie van de uitzendovereenkomst niet rept over de vereiste allocatieve functie van de uitzendwerkgever, is de wetsgeschiedenis daarover wel volstrekt helder. Het payrollbedrijf richt zich echter niet op het bij elkaar brengen van vraag en aanbod met betrekking tot arbeid, zodat er ook geen uitzendovereenkomst wordt aangenomen. Als er al sprake is van een arbeidsovereenkomst, dan zou die volgens de rechter tussen de werknemer en de opdrachtgever zijn gesloten. De rechter lost de kwestie over de aansprakelijkheid van de payrollonderneming op door tussen werknemer en

payrollonderneming een overeenkomst sui generis aan te nemen, ofwel een pakket afspraken in het kader van de uitvoering van juridisch en administratief werkgeverschap. Op basis van die afspraken heeft de werknemer recht om het payrollbedrijf aan te spreken.

Kantonrechter Amsterdam 3 september 2013, Jurisprudentie Arbeidsrecht 2013, nr. 252

COMMENTAAR

Het feitelijke onderwerp van deze procedure ging over de toelaatbaarheid van eenzijdige wijziging van het uurtarief. De werknemer kreeg slechts voor een deel gelijk in deze kwestie, omdat hij voor het andere deel zou hebben ingestemd met de aanpassing van het uurtarief. Deze uitspraak gaat echter de boeken in als een nieuw licht op de payrollovereenkomst. Tussen payrollonderneming en payrollkracht wordt geen arbeidsovereenkomst aangenomen; er is immers geen enkele inbreng bij de feitelijke uitvoering van de werkzaamheden. Er is ook geen sprake van een uitzendovereenkomst wegens het ontbreken van de allocatieve rol van het payrollbedrijf. Het lijkt erop dat de kantonrechter naar het gewenste resultaat heeft willen toeschrijven en de werknemer heeft willen beschermen, nu de sterkere partijen – de feitelijke werkgever en de payrollonderneming – de arbeidsrechtelijke bescherming op overduidelijke wijze hebben willen omzeilen. De payrollovereenkomst wordt beschouwd als een op zichzelf staande overeenkomst, die wettelijk niet nader is ingevuld. Echter de kantonrechter vult de overeenkomst wel in met alles wat in het Burgerlijk Wetboek is gekoppeld aan de arbeidsovereenkomst. Een creatieve oplossing, die wellicht navolging krijgt in een tijd waarin ook vanuit de overheid wordt gezaagd aan de payrollconstructie. Het wachten is op een duidelijk signaal van de wetgever over de definiëring van de payrollovereenkomst. X