

OKW Take a break

4 juni 2024



Contracteren & Werken met/in flexibele schil

Wie zijn
wij?

10Legal

Wéér een
advocaten-
kantoor!?

Inhoud

Algemene Voorwa

1. Wat zijn het ook alw
2. Leverings- en verkoopvoor
3. Inkoopvoorwaarde
4. Branchevoorwaard
5. Battle of the form

Blik vooruit



Nienke Sprengers
&
Toine Hitzert

Inhoud

Toine:

1. De 4-W's: Wie, waarom, wat, wanneer?
2. Soort overeenkomst & de wet
3. Tegenwind
4. Boilerplate
5. Algemene Voorwaarden

Nienke:

1. Werken in/met flexibele schil
 - ZZP'er of werknemer
 - Oproepovereenkomsten
2. Blik vooruit

De 4 W's:

1. Wie?

Partijen bij de overeenkomst & vertegenwoordigingsbevoegdheid

2. Waarom?

De overwegingen van de overeenkomst & het belang daarvan

3. Wat?

Verplichtingen, verplichtingen en nog eens...

4. Wanneer?

Time is of the essence...



Boek 7 - Bijzondere
(Artikelen 1-992)
Titel 1
Koop en ruil
(Artikelen 1-50)
Titel 1aa
Overeenkomsten
digitale inhoud
handelaren en
(Artikelen 50aa-50ab)
Titel 1a
Overeenkomsten
deeltijd, vakantie
bijstand en uitval
(Artikelen 50a-50b)
Titel 2
Financiële zekerheid
(Artikelen 51-56)
Titel 2a
Consumentenrecht
(Artikelen 57-83)
Titel 2b

1. Wie?

Partijen bij de overeenkomst & vertegenwoordigingsbevoegdheid



2.

De ov
de c
& het

Hoge Raad 13 m

*'De vraag hoe in een sch
geregeld en of dit contra
kan niet worden beant
taalkundige uitleg va
beantwoording van d
partijen in de gegeven on
deze bepalingen mochte
redelijkerwijs van elkaa
belang zijn tot welke m
welke rechtskennis va*

Overeenkomst & Bevoegdheid



2. Waarom?

De overwegingen van de overeenkomst & het belang daarvan

Hoge Raad 13 maart 1981, ECLI:NL:HR:1981:AG4158

Haviltexcriterium:

'De vraag hoe in een schriftelijk contract de verhouding van partijen is geregeld en of dit contract een leemte laat die moet worden aangevuld, kan niet worden beantwoord op grond van alleen maar een zuiver taalkundige uitleg van de bepalingen van dat contract. Voor de beantwoording van die vraag komt het immers aan op de zin die partijen in de gegeven omstandigheden over en weer redelijkerwijs aan deze bepalingen mochten toekennen en op hetgeen zij te dien aanzien redelijkerwijs van elkaar mochten verwachten. Daarbij kan mede van belang zijn tot welke maatschappelijke kringen partijen behoren en welke rechtskennis van zodanige partijen kan worden verwacht.'

Ver

'In beginsel zijn de kleurverschillen zo aangemerkt dienen te worden. Dat kan het sluiten van de overeenkomst ertoe verschillen. Gesteld noch gebleken is dat Tuinvariant bij dupliek haar verweer dat niet meer heeft herhaald en enkel no plaatsing" van de stenen doe Op grond van deze overwegingen is granibiels door de geconstateerde

'5.8. Niet ter discussie sta met een Red Cedar opdrachtbevestiging van kleur en structuur afwijk reden vormt tot reclamato voldoet aan de overeenko enigszins in kleur afwijk algemene bekendheid dat hout door tijdsverloop veranderde lichtinval, zo kleurafwijking is niet zod [gedaagde] daarvan o

m?

n van
mst
arvan

HR:1981:AG4158

houding van partijen is
moet worden aangevuld,
alleen maar een zuiver
dat contract. Voor de
ners aan op de zin die
n weer redelijkerwijs aan
tgeen zij te dien aanzien
a. Daarbij kan mede van
en partijen behoren en
an worden verwacht.'

3. Wat?

Verplichtingen...

ECLI:NL:RBLIM:2013:5445:

'In beginsel zijn de kleurverschillen zodanig dat de aan [eiseres] geleverde granibiels als non-conform aangemerkt dienen te worden. Dat kan anders zijn indien Tuinvariant hem voorafgaand aan of uiterlijk bij het sluiten van de overeenkomst erop gewezen heeft dat de stenen onderling sterk van kleur konden verschillen. Gesteld noch gebleken is dat Tuinvariant [eiseres] daarop gewezen heeft. Opvallend is voorts dat Tuinvariant bij dupliek haar verweer dat de kleurverschillen door [eiseres] verwacht hadden kunnen worden, niet meer heeft herhaald en enkel nog betoogt dat de verschillen zijn veroorzaakt door "ondeugdelijke plaatsing" van de stenen door [eiseres], een verweer dat hiervoor reeds verworpen is.

Op grond van deze overwegingen is de kantonrechter van oordeel dat de door Tuinvariant geleverde granibiels door de geconstateerde kleurverschillen niet aan de koopovereenkomst beantwoorden.'

ECLI:NL:RBNHO:2021:6526:

'5.8. Niet ter discussie staat dat VSB, conform de opdrachtbevestiging, een sauna met een Red Cedar interieur moest leveren en heeft geleverd. In de opdrachtbevestiging van VSB staat vermeld dat hout een natuurproduct is, dat kleur en structuur afwijkingen natuurlijke eigenschappen zijn en dat dit geen reden vormt tot reclamatie. De rechtbank is van oordeel dat de geleverde sauna voldoet aan de overeenkomst. Aangenomen kan worden dat de geleverde sauna enigszins in kleur afwijkt van het showroommodel, maar het is een feit van algemene bekendheid dat er bij hout kleurverschillen zijn en dat de kleur van het hout door tijdsverloop kan veranderen. Ook is het goed mogelijk dat bij een veranderde lichtinval, zoals licht en donker, het hout een andere kleur heeft. De kleurafwijking is niet zodanig dat de geleverde sauna niet voldoet aan hetgeen [gedaagde] daarvan op grond van de overeenkomst mocht verwachten.'

4. V

Time is



Artike

3. Levertijden in offertes van
overschrijding ervan geen
uitdruk

Artik

10.1. Opdrachtnemer is van
of termijnen voor de uit
vermeld in de Overee
Prestaties

4. Wanneer?

Time is of the essence...



Artikel 3 Aanbiedingen en offertes

3. Levertijden in offertes van de leverancier zijn indicatief en geven de koper bij overschrijding ervan geen recht op ontbinding of schadevergoeding, tenzij uitdrukkelijk anders is overeengekomen.

Artikel 10 Tijdstip van nakoming

10.1. Opdrachtnemer is van rechtswege in verzuim nadat de fatale termijn(en) of termijnen voor de uitvoering van de desbetreffende Prestaties, zoals vermeld in de Overeenkomst, zijn verstreken en de desbetreffende Prestaties niet of niet volledig zijn uitgevoerd.

komst &
voegdheid

overeenkomst &
van

ngen en nog

nce...



boilerplate...

Soort overeenkomst & de wet

Boek 7 - Bijzondere overeenkomsten
(Artikelen 1-992)

Titel 1

Koop en ruil
(Artikelen 1-50)

Titel 1aa

Overeenkomsten voor de levering van
digitale inhoud en digitale diensten tussen
handelaren en consumenten
(Artikelen 50aa-50ap)

Titel 1a

Overeenkomsten betreffende het gebruik in
deeltijd, vakantieproducten van lange duur,
bijstand en uitwisseling
(Artikelen 50a-50i)

Titel 2

Financiële zekerheidsovereenkomsten
(Artikelen 51-56)

Titel 2a

Consumentenkredietovereenkomsten
(Artikelen 57-83)

Titel 2b

Goederenkrediet
(Artikelen 84-128c)

Titel 2c

Geldlening
(Artikelen 129-129f)

Titel 2d

Overeenkomst van pandbelening
(Artikelen 130-140)

Titel 3

Schenking
(Artikelen 175-188)

Titel 4

Huur
(Artikelen 201-310)

Titel 5

Pacht
(Artikelen 311-399e)

Titel 7

Opdracht
(Artikelen 400-468)

Titel 7A

Pakketreisovereenkomst en
gekoppeld reisarrangement
(Artikelen 500-513d)

Titel 7b

Betalingstransactie
(Artikelen 514-551)

Titel 9

Bewaarneming
(Artikelen 600-609)

Titel 10

Arbeidsovereenkomst
(Artikelen 610-749)

Titel 12

Aanneming van werk
(Artikelen 750-769)

Titel 14

Borgtocht

(Artikelen 850-870)

Titel 15

Vaststellingsovereenkomst
(Artikelen 900-910)

Titel 16

Franchise
(Artikelen 911-922)

Titel 17

Verzekering
(Artikelen 925-986)

Titel 18

Lijfrente
(Artikelen 990-992)

Dwingend recht...

Wettelijke bepalingen die van toepassing zijn op overeenkomsten die worden gesloten door consumenten en ondernemers die niet in Nederland zijn gevestigd, worden in Nederland toegepast, tenzij de overeenkomst anderszins is gereguleerd door het recht van het land van herkomst van de ondernemer.

Wettelijke bepalingen die van toepassing zijn op overeenkomsten die worden gesloten door consumenten en ondernemers die niet in Nederland zijn gevestigd, worden in Nederland toegepast, tenzij de overeenkomst anderszins is gereguleerd door het recht van het land van herkomst van de ondernemer.

Wettelijke bepalingen die van toepassing zijn op overeenkomsten die worden gesloten door consumenten en ondernemers die niet in Nederland zijn gevestigd, worden in Nederland toegepast, tenzij de overeenkomst anderszins is gereguleerd door het recht van het land van herkomst van de ondernemer.

Wettelijke bepalingen die van toepassing zijn op overeenkomsten die worden gesloten door consumenten en ondernemers die niet in Nederland zijn gevestigd, worden in Nederland toegepast, tenzij de overeenkomst anderszins is gereguleerd door het recht van het land van herkomst van de ondernemer.

Wettelijke bepalingen die van toepassing zijn op overeenkomsten die worden gesloten door consumenten en ondernemers die niet in Nederland zijn gevestigd, worden in Nederland toegepast, tenzij de overeenkomst anderszins is gereguleerd door het recht van het land van herkomst van de ondernemer.

Wettelijke bepalingen die van toepassing zijn op overeenkomsten die worden gesloten door consumenten en ondernemers die niet in Nederland zijn gevestigd, worden in Nederland toegepast, tenzij de overeenkomst anderszins is gereguleerd door het recht van het land van herkomst van de ondernemer.

Dwingend recht...

Koopovereenkomst: Consumentenkoop

Artikel 7:18 lid 2 BW: 'Bij een consumentenkoop wordt vermoed dat de zaak bij aflevering niet aan de overeenkomst heeft beantwoord, indien de afwijking zich binnen een termijn van zes maanden na aflevering openbaart, tenzij de aard van de zaak of de aard van de afwijking zich daartegen verzet.'

Huurrecht: Huurbescherming van Woonruimte

Artikel 7:271 lid 1 BW: 'Opzegging door de verhuurder kan slechts geschieden tegen een voor de betaling van de huurprijs overeengekomen dag, met inachtneming van een opzegtermijn van ten minste drie maanden.'

Zorgovereenkomst: Informatieplicht Zorgverlener

Artikel 7:448 lid 1 BW: 'De hulpverlener licht de patiënt op duidelijke wijze in over de voorgenomen verrichtingen, met inbegrip van de te verwachten gevolgen en risico's voor de gezondheid van de patiënt.'

Arbeidsovereenkomst: Minimumloon

Artikel 7:617 BW: 'De werkgever is verplicht aan de werknemer een loon te betalen dat ten minste gelijk is aan het voor hem geldende wettelijk minimumloon.'

Aanneming van Werk: Garantie op Opgeleverd Werk

Artikel 7:758 lid 3 BW: 'De aannemer is aansprakelijk voor gebreken die de opdrachtgever redelijkerwijs niet bij de oplevering had kunnen ontdekken en die binnen een redelijke termijn na de oplevering aan het licht komen, tenzij deze gebreken niet aan hem kunnen worden toegerekend.'

Artikel 6:74 BW:

- 1. Iedere tekortkoming in de nakoming van een verbintenis verplicht de schuldenaar de schade die de schuldeiser daardoor lijdt te vergoeden, tenzij de tekortkoming de schuldenaar niet kan worden toegerekend.*
- 2. Voor zover nakoming niet reeds blijvend onmogelijk is, vindt lid 1 slechts toepassing met inachtneming van hetgeen is bepaald in de tweede paragraaf betreffende het verzuim van de schuldenaar.*

- 1. Vermogensschade omvat*
- 2. Als vermogensschade worden aangerekend*
 - a. redelijke kosten ter verkrijging van vervangende goederen of geld als gevolg van de gebeurtenis op welk de aanspraak berust, met inbegrip van redelijke kosten van het transport van de goederen*
 - b. redelijke kosten van het gebruik van goederen of geld van dien aard die de schuldeiser in het bezit heeft of kan verkrijgen*
 - c. redelijke kosten ten aanzien van de schade van andere aard*

:
g van een verbintenis
de schuldeiser daardoor
de schuldenaar niet kan
nd.
d onmogelijk is, vindt lid 1
hetgeen is bepaald in de
im van de schuldenaar.

Artikel 6:96 BW:

1. Vermogensschade omvat zowel geleden verlies als gederfde winst.
2. Als vermogensschade komen mede voor vergoeding in aanmerking:
 - a. redelijke kosten ter voorkoming of beperking van schade die als gevolg van de gebeurtenis waarop de aansprakelijkheid berust, mocht worden verwacht;
 - b. redelijke kosten ter vaststelling van schade en aansprakelijkheid;
 - c. redelijke kosten ter verkrijging van voldoening buiten rechte.

A
1. Iedere tekortkoming
van haar verbinte
bevoegdheid om de o
ontbinden, tenzij de t
aard of geringe beteke
m
2. Voor zover nakomin
ontstaat de bevoega
schul

:
den verlies als gederfde
e voor vergoeding in
perking van schade die
de aansprakelijkheid
erwacht;
g van schade en
;
n voldoening buiten

Artikel 6:265 BW:

- 1. Iedere tekortkoming van een partij in de nakoming van een van haar verbintenissen geeft aan de wederpartij de bevoegdheid om de overeenkomst geheel of gedeeltelijk te ontbinden, tenzij de tekortkoming, gezien haar bijzondere aard of geringe betekenis, deze ontbinding met haar gevolgen niet rechtvaardigt.*
- 2. Voor zover nakoming niet blijvend of tijdelijk onmogelijk is, ontstaat de bevoegdheid tot ontbinding pas, wanneer de schuldenaar in verzuim is.*

Boilerplate...



Onder de d van Diverse...

- | | |
|--------------------|---------------------|
| 1. Diverse soorten | 7. Diverse soorten |
| 2. Diverse soorten | 8. Diverse soorten |
| 3. Diverse soorten | 9. Diverse soorten |
| 4. Diverse soorten | 10. Diverse soorten |
| 5. Diverse soorten | 11. Diverse soorten |
| 6. Diverse soorten | 12. Diverse soorten |

Tegenw



Onder de d van Diverse...

1. *interpretatieregelingen;*
2. *geheimhoudingsregelingen;*
3. *regelingen voor aanzeggingen verplichtingen; en mededelingen;*
4. *regelingen voor transactiekosten;*
5. *regelingen over de volledigheid van de overeenkomst;*
6. *wijzigingsregelingen;*
7. *regelingen voor overdracht van rechten en*
8. *regelingen voor rechten van derden;*
9. *regelingen tegen verlies van rechten;*
10. *nietigheidsregelingen;*
11. *rechtskeuzeregelingen;*
12. *forumkeuzeregelingen.*

Algemene Voorwaarden

- 1. Wat zijn het ook alweer?**
- 2. Leverings- en verkoopvoorwaarden**
- 3. Inkoopvoorwaarden**
- 4. Branchevoorwaarden**
- 5. Battle of the forms**

OKW Take a break

4 juni 2024



Inhoud

Toine:

1. De 4-W's: Wie, waarom, wat, wanneer?
2. Soort overeenkomst & de wet
3. Tegenwind
4. Boilerplate
5. Algemene Voorwaarden

Nienke:

1. Werken in/met flexibele schil
 - ZZP'er of werknemer
 - Oproepovereenkomsten
2. Blik vooruit

Hoofdpijnenakkoord "bestaanszekerheid en koopkracht"

- Werken moet weer lonen. Maar niet via een verhoging van het minimumloon.
- Hoe dan wel? "knelpuntenaanpak", verbeteren schuldhulpverlening, gratis kinderopvang, hervorming toeslagen- en belastingstelsel, toelatingsstelsel voor arbeidsmigranten uit de EU en tewerkstellingsvergunning voor niet EU arbeidsmigranten.
- Doorzetten ingezette hervorming van de arbeidsmarkt.

Wet VBAR

nemer?

Regels straks

Oppakken handhaving Wet DBA door verstrekken duidelijkere richtlijnen voor de uitleg en toepassing van deze wet.

VBAR - verduidelijken onderscheid zzp'er - werknemer middels 3 criteria:

- 1) werkinstructies?
 - 2) arbeid "ingebod"?
 - 3) ondernemerschap *binnen de opdracht*?
- en rechtsvermoeden op basis van minimumtarief (nu € 32,24).

Wet VBAR

Wet VBAR



Wet VBAR

Wet VBAR

(Wet verduidelijking beoordeling
arbeidsrelaties en rechtsvermoeden)

Werknemers

Ondertnemers

Wet VBAR

(Wet verduidelijking beoordeling
arbeidsrelaties en rechtsvermoeden)

Arbeidsovereenkomst
bepaalde tijd

ZZP'er

0-uren contract

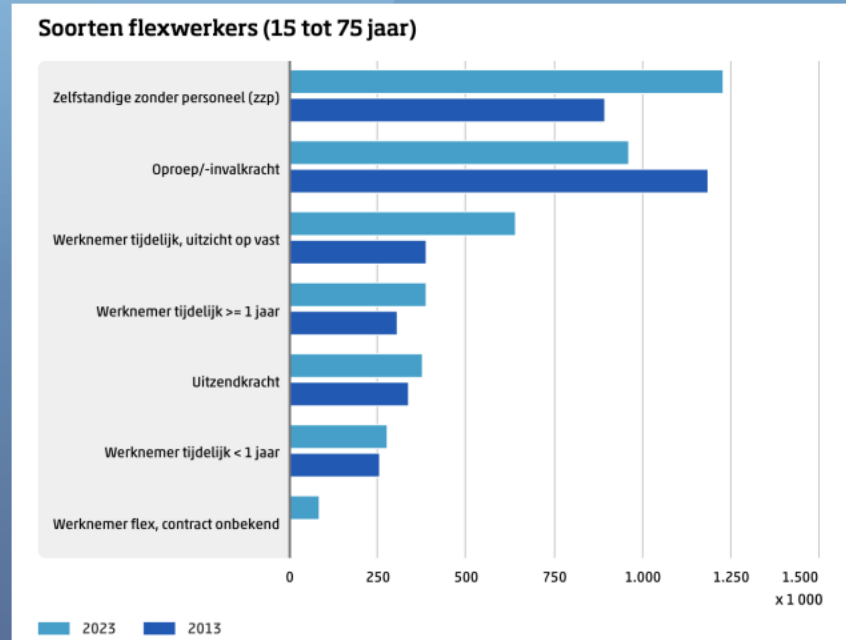
Oproepkracht

MUP contract

Arbeidsovereenkomst
onbepaalde tijd

Uitzendkracht

Payroll medewerker



NL 2023: **41%** van de werkenden is een flexwerker, waarvan **13%** zzp.
(Europa gemiddeld in 2022: 21% flexwerkers, waarvan 9% zzp)

Flex → Vast contract

ZZP → Werknemer

WWZ (2015) – ketenregeling, aanzegplicht,
regulering ontslagroutes

Wet DBA (2016) – aanpak
schijnzelfstandigheid

WAB (2020) – reguleren (doorbetaling loon)
oproepovereenkomst en payrollovereenkomst

Wet VBAR – kwalificatie van overeenkomsten

ZZP'er of werknemer?

Regels nu

HR d.d. 24 maart 2023 - **Deliveroo**:

- 2 fases (uitleg en kwalificatie).
- De wil van partijen weegt wel mee bij uitleg, niet bij kwalificatie.
- 9 omstandigheden die kunnen meewegen bij kwalificatie



Regels straks

Oppakken handhaving Wet DBA door verstrekken *duidelijkere* richtlijnen voor de uitleg en toepassing van deze wet.

VBAR - verduidelijken onderscheid zzp'er - werknemer middels 3 criteria:

- 1) werkinstructies?
- 2) arbeid "ingebed"?
- 3) ondernemerschap *binnen de opdracht*?

én rechtsvermoeden op basis van minimumtarief (nu € 32.24).

Regels nu

HR d.d. 24 maart 2023 - **Deliveroo**:

- 2 fases (uitleg en kwalificatie).
- De wil van partijen weegt wel mee bij uitleg, niet bij kwalificatie.
- 9 omstandigheden die kunnen meewegen bij kwalificatie



Oppakke
verstrek
de uitleg

VBAR -
werkne
1) werk
2) arbe
3) onde
én rech
minimu

Regels straks

Oppakken handhaving Wet DBA door verstrekken *duidelijkere* richtlijnen voor de uitleg en toepassing van deze wet.

VBAR - verduidelijken onderscheid zzp'er - werknemer middels 3 criteria:

- 1) werkinstructies?
- 2) arbeid "ingebed"?
- 3) ondernemerschap *binnen de opdracht?*

én rechtsvermoeden op basis van minimumtarief (nu € 32.24).

Oproepovereenkomst

Regels nu

- Referentiedagen benoemen.
- Minimaal 3 uur loon per oproep.
- Minimaal 4 dagen oproeptermijn.
- Wijziging binnen 4 dagen? dubbel loon.
- Vast aantal uren vanaf 3, althans 12 maanden.
- Loon tijdens ziekte.
- Loon tijdens geen werk.
- Verkorte opzegtermijn wn (4 dagen).
- Transitievergoeding.

Regels straks

Wetsvoorstel verbetering rechtspositie flexibele arbeidskrachten:

- Oproepcontracten: worden afgeschaft.
->basiscontract met minimum aantal uur en beperkte extra oproep.
- Ketenregeling wordt 3x3x60 (was 3x3x6).
- Geen concurrentie op arbeidsvoorwaarden uitzendkrachten.
- Uitzondering voor scholieren & studenten.



Regels nu

- Referentiedagen benoemen.
- Minimaal 3 uur loon per oproep.
- Minimaal 4 dagen oproeptermijn.
- Wijziging binnen 4 dagen? dubbel loon.
- Vast aantal uren vanaf 3, althans 12 maanden.
- Loon tijdens ziekte.
- Loon tijdens geen werk.
- Verkorte opzegtermijn wn (4 dagen).
- Transitievergoeding.

Wetsvoors flexibele a

- Opro
->bas
uur e
- Keter
3x3x6
- Geen
arbeid
- Uitzo
stude

Regels straks

Wetsvoorstel verbetering rechtspositie flexibele arbeidskrachten:

- Oproepcontracten: worden afgeschaft.
->basiscontract met minimum aantal uur en beperkte extra oproep.
- Ketenregeling wordt 3x3x60 (was 3x3x6).
- Geen concurrentie op arbeidsvoorwaarden uitzendkrachten.
- Uitzondering voor scholieren & studenten.

Blik vooruit



WTA (wetsvoorstel toelating terbeschikkingstelling van arbeidskrachten)

=> Sterke regulering uitzendbranche

Wet modernisering concurrentiebeding

- Max duur één jaar.
- Geografische beperking.
- Motiveringsvereiste.
- Vergoeding 50% van maandloon, vooraf betalen.

Wetsvoorstel wijziging re-integratieverplichtingen in 2de ziektejaar

=> In 2de ziektejaar exclusief 2de spoor

Platformrichtlijn

- Rechtsvermoeden arbeidsovereenkomst met platform.
- Algoritmisch management met menselijk toezicht.

WTTA (wetsvoorstel toelating
terbeschikkingstelling van arbeidskrachten)

=> Sterke regulering uitzendbranche

**Wetsvoorstel wijziging re-
integratieverplichtingen in 2de ziektejaar**

=> In 2de ziektejaar exclusief 2de spoor

Platform

- Rech
- arbe
- Algo
- men

ziektejaar

e spoor

Platformrichtlijn

- Rechtsvermoeden arbeidsovereenkomst met platform.
- Algoritmisch management met menselijk toezicht.



Wet modernisering concurrentiebeding

- Max duur één jaar.
- Geografische beperking.
- Motiveringsvereiste.
- Vergoeding 50% van maandloon, vooraf betalen.

