

## **Foutje in Concept WAB, sportieve gevolgen?**

mr. G.A. Hahn, Coördinator Minor Sport, recht en samenleving EUR

In het kader van de internetconsultatie viel mij tijdens de bestudering van het conceptvoorstel en de Memorie van toelichting het volgende op:

Op pagina 26 en 27 van de Memorie van toelichting stelt de regering dat met dit voorstel wordt geregeld dat de 'tussenpoos' in de ketenregeling van zes maanden (art. 7:668a lid 1 BW) bij cao teruggebracht kan worden tot drie maanden als de aard van het werk daar om vraagt. De nieuwe bepaling is breder dan de bestaande uitzondering voor seizoenswerk waarbij het gaat om functies die als gevolg van 'klimatologische of natuurlijke omstandigheden' ten hoogste 9 maanden per jaar kunnen worden verricht (art. 7:668a lid 13 BW).

Onder de nieuwe reikwijdte van de formulering (de woorden "als gevolg van klimatologische en natuurlijke omstandigheden" komen te vervallen in lid 13) kan het dus gaan om terugkerend tijdelijk werk dat niet te scharen valt onder seizoenswerk. "Hierbij zou gedacht kunnen worden aan functies in de culturele sector (afhankelijk van het theaterseizoen) of trainers bij sportclubs die bijvoorbeeld een stop van drie maanden hebben, maar zoals vermeld is het aan cao-partijen om te beoordelen voor welke specifieke terugkerende tijdelijke functies de tussenpoos voor toepassing van de ketenbepaling kan worden teruggebracht." Deze mogelijkheid bestond in feite al, en blijft in mijn optiek goed nieuws voor de dynamiek van de (top)sport, waarin het kortgezegd vaak niet past dat trainers en sporters een contract voor onbepaalde tijd hebben (al kunnen er hier en daar uitzonderingen op zijn).

Voorts wordt in het voorstel geregeld dat als het in een bepaalde sector niet mogelijk is om tot een collectieve arbeidsovereenkomst te komen [de Stichting van de Arbeid](#) de Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid

kan verzoeken om de tussenpozen voor bepaalde functies bij ministeriële regeling te verkorten. Daartoe zal er een 14e lid worden toegevoegd aan artikel 7:668a BW. Ook dit juich ik met het oog op de (top)sport - waarin er vaak nog geen cao-partijen zijn, er soms slechts 1 cao-partij is (meestal aan werkgeverszijde) of waar partijen niet tot een cao kunnen komen (bijv. in het wielrennen) - toe. Ik pleit er sowieso voor dat sporters (met een arbeidsovereenkomst) zich verenigen of aansluiten bij een bestaande vakbond, zodat de sport verder kan professionaliseren.

Echter, zoals het er nu staat (zie Conceptvoorstel WAB, art. 1, onder F, lid 6) wijzigt het conceptvoorstel de huidige wet zo dat de Stichting de Minister kan verzoeken om voor de betreffende functies en functiegroepen de periode van 36 maanden bedoeld in artikel 7:668 lid 1 BW, onderdeel a, te verlengen tot ten hoogste 48 maanden en het aantal maanden van de tussenpoos bedoeld in lid 1, onderdeel b, van drie te verhogen naar zes, omdat de intrinsieke aard van de bedrijfsvoering deze verlenging of verhoging vereist. Oftewel: een verzoek tot 'verruiming' van de termijn van de nieuwe ketenregeling van 3 naar maximaal 4 jaar (met ten hoogste 6 in plaats van 3 tijdelijke contracten en een tussenpoos van 6 maanden) in plaats van een verzoek tot verkorting van de tussenpoos van 6 naar 3 maanden. Dit is een essentieel verschil, aangezien er na die verruimde 4 jaar weer contracten voor onbepaalde tijd zouden ontstaan, in plaats van dat er (kortgezegd) geen contracten voor onbepaalde tijd ontstaan omdat de keten verbroken wordt door verloop van de kortere tussenpoos van 3 maanden.

Ik ga er echter vanuit dat de fout in het conceptvoorstel zit en dat de regering bereid zal zijn om het voorstel aan te passen, daar zij onder de artikelsgewijze toelichting op pagina 108 van de Memorie van toelichting stelt: "Indien het in een bepaalde sector niet mogelijk blijkt om tot een collectieve arbeidsovereenkomst op grond van het dertiende lid te komen, terwijl daar wel behoefte aan is, kan de Stichting van de Arbeid de Minister

van Sociale Zaken en werkgelegenheid verzoeken om de tussenpozen voor bepaalde functies bij ministeriële regeling verkorten. Dit is geregeld in het veertiende lid."

Zie over de huidige praktijk met betrekking tot het verlengen van contracten van sporters en de gevolgen die de WAB hiervoor met zich brengt mijn artikel in de aankomende editie van het Tijdschrift voor Sport & Recht.

Memorie van toelichting (conceptwetsvoorstel Wab), p. 27

bepaling is breder dan de bestaande uitzondering voor seizoenswerk waarbij het gaat om functies die als gevolg van 'klimatologische of natuurlijke omstandigheden' ten hoogste 9 maanden per jaar kunnen worden verricht. Het is aan de cao-partijen om te bepalen voor welke functies afwijking van de hoofdregel noodzakelijk is en hieraan zo nodig voorwaarden te verbinden. Dit zorgt ervoor dat er per sector of op bedrijfsniveau maatwerk bij cao kan worden geleverd. Cao-partijen zijn het beste in staat om te beoordelen welke functies hiervoor in aanmerking komen, zoals reeds het geval is voor seizoenswerk. Voorts wordt in dit wetsvoorstel geregeld dat als in een bepaalde sector het niet mogelijk is om tot een collectieve arbeidsovereenkomst te komen de Stichting van de Arbeid de Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid kan verzoeken om de tussenpozen voor bepaalde functies bij ministeriële regeling te verkorten. Een dergelijke rol van de Stichting is niet nieuw in het Burgerlijk Wetboek. Deze rol heeft de Stichting ook bij het treffen van een ministeriële regeling waarbij kan worden bepaald dat voor bepaalde bedrijfstakken, of onderdelen daarvan, afwijking van de loondoorbetalingsplicht niet mogelijk is<sup>33</sup>. Onder de reikwijdte van de formulering kan het dus gaan om terugkerend tijdelijk werk dat niet te scharen valt onder seizoenswerk. Hierbij zou gedacht kunnen worden aan functies in de culturele sector (afhankelijk van het theaterseizoen) of trainers bij sportclubs die bijvoorbeeld een stop hebben van drie maanden, maar zoals vermeld is het is aan cao-partijen om te beoordelen voor welke specifieke terugkerende tijdelijke functies de tussenpozen voor de toepassing van de ketenbepaling kan worden teruggebracht. De voorwaarde voor het terugbrengen van de tussenpozen,

Memorie van toelichting (conceptwetsvoorstel Wab), p. 108

Indien het in een bepaalde sector niet mogelijk blijkt om tot een collectieve arbeidsovereenkomst op grond van het dertiende lid te komen, terwijl daar wel behoefte aan is, kan de Stichting van de Arbeid de Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid verzoeken om de tussenpozen voor bepaalde functies bij ministeriële regeling aan te verkorten. Dit is geregeld in het veertiende lid.

Conceptwetsvoorstel Wab, Artikel I, onderdeel F, leden 5 en 6

5. In het dertiende lid vervalt "als gevolg van klimatologische of natuurlijke omstandigheden".

6. Er worden twee leden toegevoegd, luidende:

14. Bij regeling van Onze Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid kan op verzoek van de Stichting van de Arbeid voor functies of functiegroepen de periode van 36 maanden, bedoeld in lid 1, onderdeel a, worden verlengd tot ten hoogste 48 maanden en het aantal van drie, bedoeld in lid 1, onderdeel b, worden verhoogd naar ten hoogste zes, omdat de intrinsieke aard van de bedrijfsvoering deze verlenging of verhoging vereist.

15. Dit artikel is niet van toepassing op een arbeidsovereenkomst met een werknemer in het primair onderwijs indien die arbeidsovereenkomst is aangegaan in verband met