

Ingediend via www.internetconsultatie.nl

Ministerie van Sociale Zaken en Werkgelegenheid
t.a.v. de heer drs. W. Koolmees

Den Haag, 26 maart 2020
dossiernummer: 108452
uw kenmerk: n.v.t.
telefoonnummer: +31 (0)70 335 35 24
e-mail: c.wiskerke@advocatenorde.nl

Betreft: wijziging Besluit uitvoering van de Wet arbeid vreemdelingen ('BuWav') en Besluit arbeidsvoorwaarden gedetacheerde werknemers in de Europese Unie ('BagwEU')

Geachte minister,

Op 2 maart 2020 is de internetconsultatie 'Buwav in verband met maandelijks girale loonbetaling EBK-houders en vervanging incidentele arbeid' gepubliceerd. De NOvA heeft zijn adviescommissie vreemdelingenrecht gevraagd te adviseren.

Bijgaand stuur ik u het advies van de adviescommissie. De algemene raad sluit zich aan bij de overwegingen van de adviescommissie en verzoekt u deze bij de verdere uitwerking te betrekken.

Met de meeste hoogachting,
namens de algemene raad,



mw. mr. R.G. van den Berg
algemeen secretaris

bijlage: advies van de adviescommissie vreemdelingenrecht

Bezoekadres
Neuhuyskade 94
2596 XM Den Haag
Tel. 070 - 335 35 35

Postadres
Postbus 30851
2500 GW Den Haag

ADVIES

Van:	adviescommissie vreemdelingenrecht
Datum:	24 maart 2020
Betreft:	wijziging Besluit uitvoering van de Wet arbeid vreemdelingen ('BuWav') en Besluit arbeidsvoorwaarden gedetacheerde werknemers in de Europese Unie ('BagwEU')

SAMENVATTING

De Nederlandse orde van advocaten (hierna: NOvA) is overwegend positief over de voorgestelde wijzigingen, maar heeft nog enkele opmerkingen die in overweging genomen dienen te worden bij de verdere uitwerking hiervan. Met name waar het gaat over het voorstel om de maximale periode voor loonbetaling bij een verblijfsvergunning voor houders van de Europese blauwe kaart gelijk te trekken met die van kennismigranten.

Wijziging BuWav

Voorstel

Het voorstel omvat 2 onderdelen:

- 1) Verduidelijking van omvang en duur incidentele arbeid.
- 2) Maximale periode voor loonbetaling bij de vergunning Europese blauwe kaart.

Advies

- 1) De NOvA juicht het voorstel toe dat er nieuw lid aan artikel 1 BuWav wordt toegevoegd waaruit volgt dat er geen sprake is van incidentele arbeid wanneer er structurele arbeid achtereenvolgend door verschillende vreemdelingen wordt verricht. Met deze aanvulling wordt voor rechtspersonen, ondernemingen, vreemdelingen en de rechtspraak duidelijk wat onder de duur en omvang van incidentele arbeid moet worden verstaan. Ondanks dat in de nota van toelichting staat vermeld dat geen sprake is van een inhoudelijke wijziging, is het huidige artikel 1, eerste lid aanhef en onder a BuWav volgens de NOvA onvoldoende duidelijk en mogelijk in strijd met het lex-certa beginsel.
- 2) De NOvA kan zich in beginsel ook vinden in het voorstel om werkgevers, ook bij de verblijfsvergunning voor houders van de Europese blauwe kaart, de verplichting op te leggen het loon over een periode van ten hoogste een maand bij te schrijven op een bankrekening, bestemd voor girale betaling, op naam van de vreemdeling. Het is praktisch dat de criteria voor wat betreft de maandelijkse girale uitbetaling van het salaris gelijk wordt getrokken met kennismigranten. Wel heeft de NOvA bedenkingen bij de gevolgen voor werkgevers. Uit de praktijk komt het beeld naar voren dat de Inspectie SZW snel overgaat tot het opleggen van een boete aan goedwillende bedrijven die een administratieve verplichting onvoldoende zijn nagekomen, en dus niet alleen aan fraudeurs. Bij die praktijk dient iedere verzwaring van regeldruk extra zorgvuldig te worden overwogen, vooral als het – zoals in de toelichting blijkt - maar om enkele gevallen per jaar gaat waarin een blauwe kaart wordt uitgereikt. Alsdan kan van werkgevers minder routine verwacht worden. Het is daarom te adviseren om werkgevers hierover voorafgaand duidelijk voor te lichten (ook in andere talen dan de Nederlandse taal), zodat hierover geen misverstanden kunnen ontstaan. Mocht een goedwillende werkgever onverhoopt en onbewust het salaris niet maandelijks uitbetalen, dan stelt de NOvA voor om met deze werkgever eerst in gesprek te gaan en indien verantwoord met slechts een waarschuwing te volstaan alvorens direct tot

boeteoplegging over te gaan. Dit past ook binnen het door de minister voor Rechtsbescherming ingezette beleid om onnodig procederen door de overheid aan te pakken.

Conclusie

De NOvA is positief over het eerste onderdeel, omdat het rechtszekerheidsbeginsel hiermee wordt gediend. Voort wordt wel geadviseerd om de verplichting salaris maandelijks giraal uit te betalen alleen in te voeren als voldoende garanties zijn ingebouwd, zodat dit in de praktijk niet leidt tot het bestraffen van bedrijven waarvoor de noodzaak om te bestraffen niet bestaat.

Wijziging BagwEU

Voorstel

Het voorstel tot wijziging bevat het volgende onderdeel:

- 1) Het woord *aaneengesloten* verdwijnt uit artikel 10, eerste lid, onderdeel I, van het BagwEU.

Advies

- 1) De NOvA acht het correct en voor de praktijk wenselijk dat het woord *aaneengesloten* verdwijnt bij de uitzondering op de meldingsplicht van artikel 8 Wet arbeidsvoorwaarden gedetacheerde werknemers in de Europese Unie voor zakelijke besprekingen. Dit is een administratieve lastenverlichting voor buitenlandse dienstverleners die hun werknemers voor zakelijke besprekingen tijdelijk naar Nederland moeten detacheren.

Conclusie

De NOvA staat positief tegenover onderhavige wijziging van het BagwEU.