

Reactie op concept-AMvB “Besluit verduidelijking beoordeling arbeidsrelaties”

Geachte mevrouw Paul,

Graag reageer ik op de voorgestelde AMvB inzake de verduidelijking van arbeidsrelaties. Ik wil in het bijzonder aandacht vragen voor de inzet van zelfstandigen bij **Piek- en Ziek-diensten** in het sociaal domein (zorg, onderwijs en kinderopvang).

1. Noodzaak van inzet van zzp'ers bij Piek en Ziek

Invaldiensten bij ziekte en piekdrukke kenmerken zich door **zeer korte aanlooptijd** (soms minder dan 24 uur) en een **beperkte duur** van doorgaans 1 tot 4 dagen aaneengesloten. Met name in het najaar, tijdens griepseizoenen, is deze flexibiliteit cruciaal om continuïteit van opvang, zorg en onderwijs te waarborgen.

Werknemers in loondienst – waaronder flexpoolers en uitzendkrachten – kunnen deze diensten in de praktijk niet invullen, omdat zij onderworpen zijn aan de **vier dagen oproeptermijn** uit de Wet Transparante en Voorspelbare Arbeidsvoorwaarden (doorwerking in cao's). Hierdoor vallen kortdurende invalbehoeften automatisch buiten bereik van arbeidsovereenkomsten.

2. Afwijkende aard van de werkzaamheden

De inhoud van een Piek- en Ziek-dienst wijkt wezenlijk af van de structurele taken van een vaste medewerker. Een invaller die slechts enkele dagen aanwezig is, kan logischerwijs **geen structurele taken** uitvoeren, zoals het doen van ontwikkelingsobservaties bij kinderen, het opstellen van analyses of het voeren van zorg- of leerlinggesprekken. De bijdrage is beperkt tot het waarborgen van dagelijkse continuïteit. Dit onderstreept dat de werkzaamheden een incidenteel karakter hebben en niet dezelfde inbedding kennen als reguliere arbeid.

3. Jurisprudentie over gezagsverhouding

De Hoge Raad heeft reeds in de jaren '80 geoordeeld dat bij pedagogisch werk de aanwezigheid van een gezagsverhouding niet vanzelfsprekend is. In de arresten van 4 juni 1986 (BNB 1986/217) en 14 december 1988 (BNB 1989/44) werd benadrukt dat omstandigheden zoals het volgen van organisatorische regels of het ontvangen van een vergoeding niet zonder meer leiden tot het aannemen van een dienstbetrekking.

230118 Hoge Raad 4 juni 1986 230118 Hoge Raad 14 december 1988

Ook de huidige AMvB erkent dat regelgeving die voor iedereen in een sector geldt (zoals de Wet Kinderopvang of onderwijsregels) niet automatisch een aanwijzing is voor een gezagsverhouding.

4. Ondernemerschapkenmerken

Daarnaast dragen zzp'ers bij invaldiensten duidelijk ondernemerschapkenmerken:

- zij bepalen of en wanneer zij een opdracht aannemen;
- zij factureren met btw en lopen financieel risico (geen werk = geen inkomen, eigen verzekeringen);
- zij werken voor meerdere opdrachtgevers;
- zij hebben investeringen gedaan in diploma's, certificaten en beroepsaansprakelijkheidsverzekeringen.

Deze elementen passen binnen artikel 2 van de AMvB en wijzen op **werken voor eigen rekening en risico**.

5. Conclusie

Alles overziend kan worden vastgesteld dat Piek- en Ziek-diensten in het sociaal domein **juist niet** kwalificeren als structurele, ondergeschikte arbeid binnen een organisatie, maar als kortdurende, zelfstandige opdrachten die bij uitstek door zzp'ers moeten kunnen worden uitgevoerd. Het is maatschappelijk onwenselijk en juridisch niet noodzakelijk om deze opdrachten onder een arbeidsovereenkomst te dwingen.

Ik verzoek u dan ook om in de verdere uitwerking van de AMvB of in de toelichting expliciet aandacht te besteden aan het **behoud van ruimte voor inzet van zelfstandigen** bij kortdurende invaldiensten in zorg, onderwijs en kinderopvang.

Met vriendelijke groet,
Tadaah BV

Steven Lenderink