

RELEVANZ DER *LEX LOCI LABORIS* ALS ANKNÜPFUNGSPUNKT IM RECHT DER SOZIALEN SICHERHEIT

Grenzüberschreitende Arbeitsverhältnisse

SIDTSS - 29. März 2022

Inhalt

1. Einführung
2. Der allgemeine Rahmen für die Koordinierung der Systeme der sozialen Sicherheit
3. Die "Ausübung von Tätigkeiten in zwei oder mehr Mitgliedstaaten" im Besonderen
4. "Stress-Tests"
 - a) Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer auf Plattformen
 - b) *Home Office* oder Arbeit aus der Ferne
5. Denkanstöße

1. Einleitung

Hintergrund und Zweck der Koordinierungsregeln



2. Der allgemeine Rahmen für die Koordinierung der Systeme der sozialen Sicherheit

- Grundsatz: Anknüpfung an das Recht eines einzigen Mitgliedstaates (Einheitlichkeit des anwendbaren Rechts) **Art. 11 Ziff. 1 VO 883/2004**
- Anknüpfungspunkte: **Art. 11 ff VO 883/2004**
 - Arbeitsstaat (*lex loci laboris*)
 - Staat des Wohnsitzes
 - Eventuell Sitz des Arbeitgebers

3. Die "Ausübung von Tätigkeiten in zwei oder mehr Mitgliedstaaten" im Besonderen

- **Art. 13 VO 883/2004**

- Vorrangige Anknüpfung an das Recht des Staates, in dem man eine unselbstständige Tätigkeit ausübt (**13 Ziff. 3**)
- Wenn die Aktivitäten von gleicher Art sind:
 - Wohnsitzstaat (wenn ein überwiegender Teil der Tätigkeit dort ausgeübt wird)
 - Andernfalls kaskadierende Anknüpfungskriterien (Hauptsitz oder Wohnsitzstaat der AP).

3. Die "Ausübung von Tätigkeiten in zwei oder mehr Mitgliedstaaten" im Besonderen

- **Art. 13 VO 883/2004**

- Vorrangige Anknüpfung an das Recht des Staates, in dem man eine unselbstständige Tätigkeit ausübt (**13 Ziff. 3**)
- Wenn die Aktivitäten von gleicher Art sind:
 - Wohnsitzstaat (wenn ein überwiegender Teil der Tätigkeit dort ausgeübt wird)
 - 25 %... (**Art. 14 Ziff. 8 VO 987/2009**)
 - Arbeitszeit und/oder Vergütung (Angestelltenverhältnis)
 - Umsatz, Arbeitszeit, Anzahl der erbrachten Dienstleistungen und/oder Einkommen (Selbstständige/r)

4. "Stress-Tests"

a) *Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer bei Plattformen*

➤ Elemente, die der Reflexion vorausgehen

- Die Qualifikation im Sozialversicherungsrecht kann sich von der Qualifikation im Arbeitsrecht unterscheiden;
- Die sozialversicherungsrechtliche Qualifikation muss nach den Regeln des Landes erfolgen, in dem die Erwerbstätigkeit ausgeübt wird;
- Es gibt eine Vielzahl von Plattformen...

4. "Stress-Tests"

a) *Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer bei Plattformen*

➤ Illustration

Giorgio lebt in Italien, nahe der Schweizer Grenze. Er ist auf einer Plattform angemeldet, die Essenslieferungen nach Hause anbietet. Er ist sowohl bei der schweizerischen (.ch) als auch bei der italienischen (.it) Plattform angemeldet und macht für beide gleich viele Fahrten.

4. "Stress-Tests"

a) *Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer bei Plattformen*

➤ Illustration

- Schwierigkeiten:
 - Das Verfahren...
 - Die Qualifizierung der Tätigkeit in Italien und der Schweiz
 - Wenn die Tätigkeit in CH als unselbständig qualifiziert wird: Anmeldung in CH
 - Wenn sie in beiden Ländern als selbstständig erwerbend eingestuft wird: Mitgliedschaft in IT bei überwiegendem Anteil
 - Beurteilung *pro futuro*

4. "Stress-Tests"

b) Home Office *oder Fernarbeit*

➤ Elemente, die der Reflexion vorausgehen

- Problem: Handelt es sich um einen Fall, in dem die Person in zwei Staaten arbeitet (vgl. Art. 13 Vo 883/2004)?
- Fernarbeit = wesentlicher Teil der Tätigkeit
- Regelmäßige Fernarbeit (Randaktivitäten werden nicht berücksichtigt)
- Vorhersehbarkeit?

4. "Stress-Tests"

b) Home Office *oder Fernarbeit*

➤ Illustration

Aline arbeitet als angestellte Architektin zu 80 % in einem Architekturatelier in Lausanne. Mit dem Einverständnis ihrer Arbeitgeberin arbeitet sie jeden Donnerstag von zu Hause aus in Evian (F).

4. "Stress-Tests"

b) Home Office *oder Fernarbeit*

➤ Illustration

- Schwierigkeiten:
 - Google sagt, dass es sich um einen Fall von Mehrfachbeschäftigung handelt ...
 - Verschiedene Warnungen und fragwürdige Praktiken im Arbeitsrecht;
 - Bedrohung der Freizügigkeit (Verzicht auf die Einstellung von Grenzgängern usw.).

5. Denkanstöße

- Die EU-Verordnungen sagen nichts über Plattformarbeiter/innen oder *Home Office* aus
- Auch die Rechtsprechung des EuGH nicht...
- Ist das Ziel der Freizügigkeit wirklich geeignet, das Arbeitsverhältnis vom sozialversicherungsrechtlichen Status zu entkoppeln?
- Ist die Fernarbeit eher ein Fall von Mehrfachbeschäftigung (**Art. 13 VO 883/2004**) oder ein Fall von Entsendung (**Art. 12 VO 883/2004**)? Behält der entsandte Arbeitnehmer seine Zugehörigkeit zur sozialen Sicherheit des Arbeitgeberslandes.
- COVID-19: Aussetzung der Anwendung von Art. 13 im Falle von Telearbeit für Grenzgänger (> 30. Juni 2022).

5. Denkanstöße

- Brauchen wir einen eigenen Status für PlattformarbeiterInnen?
- Soll Art. 13 VO 883/2004 wirklich auf Fernarbeit anwendbar sein?

Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit!



Prof. Anne-Sylvie Dupont
anne-sylvie.dupont@unige.ch
 AnneSylvieDupo1

PERTINENCE DE LA *LEX LOCI LABORIS* COMME CRITÈRE DE RATTACHEMENT EN DROIT DE LA SÉCURITÉ SOCIALE

Relations de travail transfrontalières

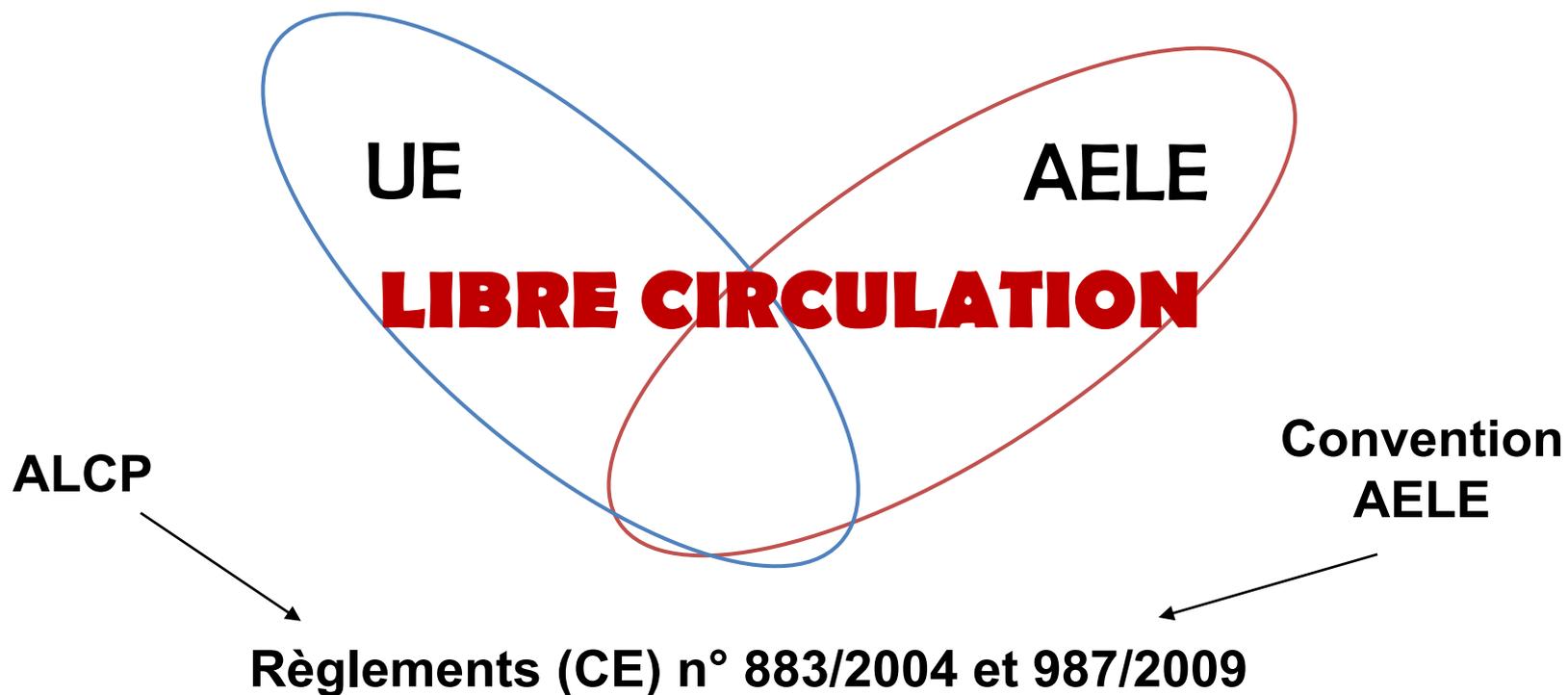
SIDTSS – 29 mars 2022

Plan

1. Introduction
2. Le cadre général de la coordination des régimes de sécurité sociale
3. L'«exercice d'activités dans deux ou plusieurs Etats membres» en particulier
4. «Stress-tests»
 - a) Les travailleuses et les travailleurs de plateformes
 - b) Le *home office* ou travail à distance
5. Pistes de réflexion

1. Introduction

Contexte et but des règles de coordination



2. Le cadre général de la coordination des régimes de sécurité sociale

- Principe: rattachement au droit d'un seul Etat membre (unicité du droit applicable) **art. 11 ch. 1 R 883/2004**
- Critères de rattachement: **art. 11 ss R 883/2004**
 - Etat de travail (*lex loci laboris*)
 - Etat de résidence
 - Eventuellement siège de l'employeur

3. L'«exercice d'activités dans deux ou plusieurs Etats membres» en particulier

- **art. 13 R 883/2004**
 - Rattachement en priorité au droit de l'Etat dans lequel on exerce une activité salariée (**13 ch. 3**)
 - Si les activités sont de même nature:
 - Etat de résidence (si une part prépondérante de l'activité y est exercée)
 - A défaut, critères de rattachement en cascade (siège social ou état de résidence de la PA).

3. L'«exercice d'activités dans deux ou plusieurs Etats membres» en particulier

- **art. 13 R 883/2004**
 - Rattachement en priorité au droit de l'Etat dans lequel on exerce une activité salariée (**13 ch. 3**)
 - Si les activités sont de même nature:
 - Etat de résidence (si une part prépondérante de l'activité y est exercée)
 - 25 %... (**art. 14 ch. 8 R 987/2009**)
 - Temps de travail et/ou rémunération (salarier)
 - CA, temps de travail, nombre de services prestés et/ou revenu (indépendant-e)
 - A défaut, critères de rattachement en cascade (siège social ou état de résidence de la PA).

4. «Stress-tests»

a) *Les travailleuses et les travailleurs de plateformes*

➤ Éléments préalables à la réflexion

- La qualification en droit des assurances sociales peut être différente de la qualification en droit du travail;
- La qualification en droit des assurances sociales doit être faite selon les règles du pays dans lequel l'activité lucrative est exercée;
- Il existe de multiples plateformes...

4. «Stress-tests»

a) *Les travailleuses et les travailleurs de plateformes*

➤ Vignette clinique

Giorgio habite en Italie, près de la frontière suisse. Il est inscrit sur une plateforme qui propose la livraison de nourriture à domicile. Il est inscrit à la fois sur la plateforme suisse (.ch) que sur la plateforme italienne (.it) et effectue autant de courses pour l'une que pour l'autre.

4. «Stress-tests»

a) *Les travailleuses et les travailleurs de plateformes*

➤ Vignette clinique

- Difficultés:
 - La procédure...
 - La qualification de l'activité en Italie et en Suisse
 - Si l'activité en CH est qualifiée de salariée: affiliation en CH
 - Si elle est qualifiée d'indépendante dans les deux pays: affiliation en IT si part prépondérante
 - Appréciation *pro futuro*

4. «Stress-tests»

b) Le home office ou travail à distance

➤ Éléments préalables à la réflexion

- Problème: est-ce un cas dans lequel la personne travaille dans deux Etats (cf. art. 13 R 883/2004)??
- Travail à distance = part substantielle de l'activité
- Travail à distance régulier (les activités marginales ne sont pas prises en compte)
- Prévisibilité?

4. «Stress-tests»

b) *Le home office ou travail à distance*

➤ Vignette clinique

Aline travaille comme architecte salariée à 80 % dans un atelier d'architecture situé à Lausanne. Avec l'accord de son employeuse, elle travaille tous les jeudis depuis chez elle, à Evian (F).

4. «Stress-tests»

b) Le home office ou travail à distance

➤ Vignette clinique

- Difficultés:
 - Google dit que c'est un cas de pluriactivité ...
 - Mises en garde diverses et pratiques discutables en droit du travail;
 - Menace pour la libre circulation (renoncement à engager des frontalier-ères, etc.).

5. Pistes de réflexion

- Les Règlements européens ne disent rien au sujet des travailleuses/eurs de plateformes, ni du *home office*
- La jurisprudence de la CJUE non plus...
- L'objectif de libre circulation permet-il vraiment de déconnecter la relation de travail du statut asséculoologique?
- Le travail à distance ressemble-t-il davantage à un cas de pluriactivité (**art. 13 R 883/2004**), ou à un cas de détachement (**art. 12 R 883/2004**)? Le travailleur détaché garde son affiliation à la sécurité sociale de son Etat de provenance.
- COVID-19: suspension de l'application de l'art. 13 en cas de télétravail pour les frontaliers (> 30 juin 2022).

5. Pistes de réflexion

- Faut-il un statut propre pour les travailleuses/eurs de plateformes?
- L'art. 13 R 883/2004 doit-il vraiment s'appliquer en cas de télétravail?

Merci pour votre attention !



Prof. Anne-Sylvie Dupont
anne-sylvie.dupont@unige.ch
 AnneSylvieDupo1