

# Masterclass Arbeidsrecht: ZZP'ers

Stibbe

21 november 2017



# Welke bescherming heeft een ZZP'er eigenlijk wèl?

---

- Inleiding
- Arbeidsrecht
- Vermogensrecht
- Europeesrecht
- Conclusie

# Inleiding

---

- Uitgangspunten:
  - Geen werknemer ex art. 7:610 BW
  - Gedurende een zekere tijd werkzaam
  - En met een zekere mate van toezicht, leiding en/of gezag krijgt (hierna: “werker”)

# Arbeidsrechtelijke regels

---

- Art. 1 lid 2 Arbowet: “onder gezag van een ander werken” maar ook: art. 9 lid 5 Arbobesluit: ZZP’er is zelf verantwoordelijk
- Art. 1 lid 2 Atw: “onder gezag van een ander werken”
- Art. 1 lid 2 Wcao: overeenkomst van opdracht of aanneming
- Art. 2 lid 1 Wml + art. 1a Besluit Wml (per 1/1/18; zie hierna)
- Art. 1 WHK “anders dan uit dienstbetrekking arbeid verricht”
- Art. 1:125 Wft:”persoon werkzaam onder verantwoordelijkheid”
- Art. 6 en 7 AWGB: vrije beroep en diensten
- Art. 1c WGBMV: “onder gezag arbeid laten verrichten”
- Art. 1 WNT: “tegen betaling opgedragen taken vervullen”

## Art. 1a Besluit Wml

---

- “de arbeidsverhouding van degene die, *anders dan krachtens een overeenkomst van opdracht als bedoeld in artikel 400 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek*, arbeid tegen beloning verricht, tenzij deze arbeid wordt verricht in de uitoefening van een bedrijf of in de zelfstandige uitoefening van een beroep.”

## Uit het Regeerakkoord

---

- *‘Het kabinet gaat verkennen, ook in overleg met sociale partners en veldpartijen, of en hoe zelfstandig ondernemerschap via de invoering van een ondernemersovereenkomst een eigen plek zou kunnen krijgen in het burgerlijk wetboek. Dit zou de positie van zelfstandig ondernemers kunnen verhelderen en verstevigen.’*

# Vermogensrecht-aansprakelijkheid

---

1. Werker lijdt *klassieke* schade
  - Davelaar/Allspan (ECLI:2012:BV0616).
  - Ruimte was te lezen in 658 lid 4.
  - Eisen: (1) afhankelijk voor veiligheid en (2) in bedrijf opdrachtgever
  - Veel navolging in lagere jurisprudentie: zie o.m. RBZWB:2017:1574, RBLIM:2017:1058, RBROT:2017:1924
  
2. Werker lijdt *niet-klassieke* schade
  - Geen beroep op 611-jurisprudentie?
  - RBMNE:2013:2855: wel via art. 6:248 BW

# Vermogensrecht-aansprakelijkheid

---

3. Werker berokkent derde schade
  - Opdrachtgever kan aansprakelijk zijn jegens derde indien werker ondergeschikt is (6:170 lid 1 BW)
  - ruime uitleg in jurisprudentie van begrip “ondergeschiktheid”
  - Dit biedt ruimte voor toepassing van art. 6:170 lid 3 BW
  - Vgl RB. Midden-Nederland 22 augustus 2013, JA 2013/123: zzp’er is ondergeschikte en daardoor kan opdrachtgever geen verhaal nemen op hem
  
4. Werker berokkent opdrachtgever schade: analoge toepassing art. 661 (dat past bij art.6:170 lid 3 BW)?



# Verzekering; uit het Regeerakkoord

---

- *‘Tevens zal worden gezien hoe bij zelfstandigen de verzekeringsgraad voor arbeidsongeschiktheid kan worden verhoogd. Het is van belang dat zelfstandigen een bewuste keuze kunnen maken om zich wel of niet te verzekeren en dat zelfstandigen die daarvoor kiezen in beginsel toegang hebben tot de verzekeringsmarkt. Het kabinet zal in gesprek gaan met de verzekeraars om een beter verzekeringsaanbod te bevorderen.’*

## Vermogensrecht - contractsvrijheid

---

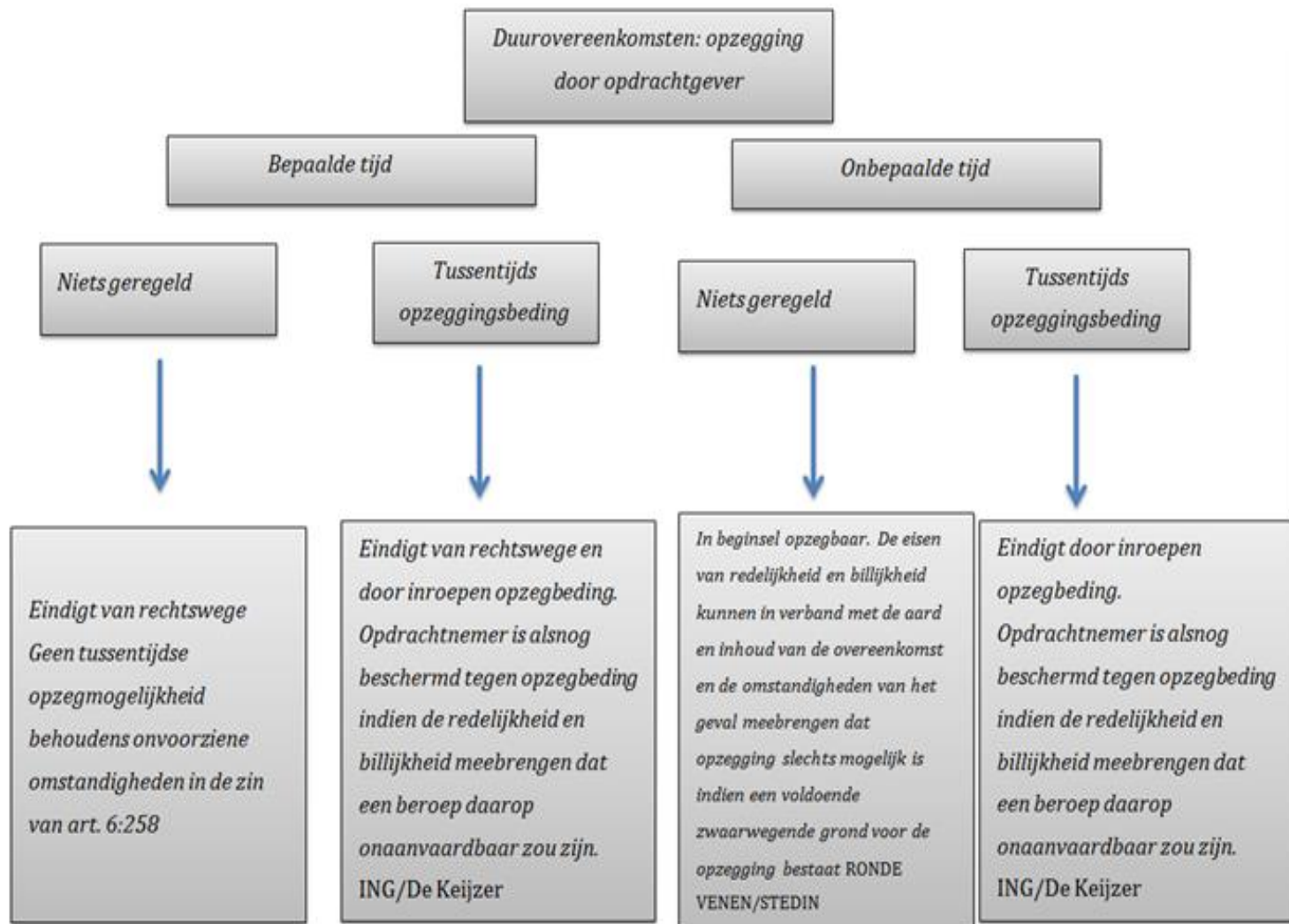
- Hof Den Haag: Beding maakt inbreuk op grondrecht van vrije arbeidskeuze. *“Voor de zzp’er geldt art. 7:653 lid 1 BW en de daarop gebaseerde rechtspraak van de Hoge Raad niet. Dat neemt niet weg dat een zzp’er als [geïntimeerde], die persoonlijk gehouden is de met hem overeengekomen werkzaamheden te verrichten, een zodanig vergelijkbare positie heeft bij de totstandkoming van een overeenkomst van opdracht (art. 7:400 BW) als de werknemer – met dezelfde inhoudelijke kwalificaties – bij de totstandkoming van een arbeidsovereenkomst, dat instemming van de zzp’er met een concurrentiebeding niet te snel mag worden aangenomen”* (GHARL:2016:3526)

# Vermogensrecht - opzegbaarheid

---

De Ronde Venen-arrest (ECLI:HR:2011:BQ9854) noemt drie gronden voor aantasting opzegging overeenkomst (zonder afspraken over opzegging):

- het ontbreken van een zwaarwegende grond,
- het niet in acht nemen van een opzegtermijn en/of
- het ontbreken van schadevergoeding.



# Vermogensrecht - opzegbaarheid

---

- Hof Amsterdam in Pakketbezorgerszaak:
- “Met betrekking tot de vraag of de opzegging in strijd is met artikel 6:248 BW, oordeelt het hof dat de contractueel overeengekomen maand opzegtermijn, in beginsel gehandhaafd dient te blijven. De enkele omstandigheid dat X steeds meer afhankelijk is geworden van PostNL maakt het handhaven van de opzegtermijn nog niet in strijd met de redelijkheid en billijkheid. **Dit zou anders zijn als X langer met PostNL werkte of specifieke investeringen had gedaan die door de opzegging niet meer terug te verdienen waren**”. (ECLI:NL:GHAMS:2016:2686)
- Hof gaat hier uit van 6:248 lid 1 BW, hoewel termijn was afgesproken.

# Vermogensrecht - inkomen

---

- Betalingstermijn voor loon door grote ondernemingen is max. 60 dagen (art. 6:119 lid 6 BW)
- Soms recht op pensioenopbouw, hetzij via verplichtstelling Bpf (schilders en stukadoors), hetzij via vrijwillige voortzetting ex art. 54 lid 2 Pw (optioneel)
- Recht op loondoorbetaling ex art. 6:58 BW bij niet werken door oorzaak in risicosfeer opdrachtgever (vergelijkbaar met 7:628 BW), tenzij anders afgesproken (schuldeisersverzuim)

# Europees recht

---

- HvJ EU, 17-11-2016, C-216/15, ECLI:EU:C:2016:883 (Ruhlandklinik).
- Toepassing van Ruhlandklinik-arrest in HR:2017:689: art. 9a Waadi geldt ook indien werknemer als zzp'er gaat werken.
- Dus ook de/een zzp'er die via een broker werkt valt onder de Waadi, zoals mbt gelijk loon en toegang tot voorzieningen?!
- Wat betekent dit verder voor andere arbeidsrechtwetgeving die beperkt is tot art. 7:610 BW, maar van EU afstamt, zoals Ovo?

# Contacts

---



**Paul P.G. Vestering**  
**Partner**  
T +31 20 546 01 01  
[paul.vestering@stibbe.com](mailto:paul.vestering@stibbe.com)



**Jaap J.M. van Slooten**  
**Partner**  
T +31 20 546 06 51  
[jaap.vanslooten@stibbe.com](mailto:jaap.vanslooten@stibbe.com)





Bedankt

Stibbe

Stibbe.com