

# Wie betaalt de schade?

## *Aansprakelijkheid van een ondernemer voor een ingehuurd zzp'er*

In drukke tijden een grote uitkomst: het inhuren van zzp'ers. Waar mensen werken, worden echter ook fouten gemaakt of gebeuren er ongelukken. Een aantal weken geleden kreeg ik nog een telefoontje van een ongerust lid: "Een ingehuurd zzp'er heeft voor een flink bedrag schade veroorzaakt bij het maaien van de berm. Wie is er aansprakelijk?"

De term zelfstandige zonder personeel (zzp'er) wekt de indruk dat er sprake is van een onafhankelijke zelfstandige die werkt voor eigen rekening en risico. Dat is ook zo, tenzij een zelfstandige zich in een vergelijkbare positie bevindt als werknemers. In dat geval is er een grote kans dat u als opdrachtgever toch aansprakelijk bent voor de schade door én van een zzp'er. De gedachte van de wetgever hierbij is dat degene die arbeid laat verrichten zijn aansprakelijkheid niet kan ontlopen door de werkzaamheden te laten verrichten door een ander die geen werknemer is.

Volgens de wet zijn zowel de niet-ondergeschikte (zoals een zzp'er) als de opdrachtgever aansprakelijk voor schade aan een derde wanneer een niet-ondergeschikte de werkzaamheden verricht ter uitoefening van het bedrijf van de opdrachtgever. Hier zit ook logica achter. Stel, boer Piet belt Loonbedrijf Jansen omdat de berm nodig moet worden gemaaid. Loonbedrijf Jansen stuurt vervolgens zzp'er Klaas op pad om de berm te maaien, die hierbij schade veroorzaakt aan eigendommen van boer Piet. Op dat moment is het voor boer Piet niet duidelijk dat de schade niet door een werknemer van Loonbedrijf Jansen is veroorzaakt, maar door een ingehuurd zzp'er. Boer Piet zal Loonbedrijf Jansen dan ook aansprakelijk kunnen stellen om hem de schade te vergoeden.

Het is ook nog mogelijk dat de zzp'er schade veroorzaakt aan u, de opdrachtgever. Wanneer de zzp'er zijn werk niet goed doet en de afspraken uit de overeenkomst niet nakomt, is er sprake van contractuele aansprakelijkheid. Hiervoor wordt vereist dat er schade is, de zzp'er zijn afspraken niet is nagekomen en dit vervolgens ook toerekenbaar is aan de zzp'er. Let op: de contractuele aansprakelijkheid kan door middel van een exoneratiebeding worden uitgesloten via algemene voorwaarden of in de overeenkomst zelf. Hierdoor is het mogelijk dat u de schade toch niet of slechts in beperkte mate kunt verhalen op de zzp'er. Kijk dus goed de voorwaarden na waaronder de zzp'er werkt.

### **Schade die de zzp'er lijdt**

Een andere situatie is wanneer de zzp'er tijdens de werkzaamheden die hij voor u verricht zelf schade lijdt, bijvoorbeeld door een arbeidsongeval. In 2011 gaf de kantonrechter

in Assen drie voorwaarden waaraan moet zijn voldaan wil de opdrachtgever aansprakelijk zijn voor door een zzp'er geleden schade. Deze voorwaarden zijn inmiddels door andere rechters overgenomen:

1. De zzp'er heeft een vergelijkbare positie met die van de eigen werknemers van de opdrachtgever.
2. Het werk dat de zzp'er verricht, valt onder de normale bedrijfsvoering.
3. Er is sprake van zeggenschap van de opdrachtgever over de uitvoering van de werkzaamheden, dus de zzp'er mag de opdracht niet geheel naar eigen inzicht invullen.

In de uitspraak geeft de rechter uitleg over de wet, waarin wordt gesteld dat degene die in de uitoefening van zijn beroep of bedrijf arbeid laat verrichten door een persoon met wie hij geen arbeidsovereenkomst heeft aansprakelijk is voor de schade die deze persoon in de uitoefening van zijn werkzaamheden lijdt. Naast zzp'ers kunnen ook uitzendkrachten, ingeleend personeel of stagiairs hierop een beroep doen. Er bestaat wel een uitzondering: wanneer de opdrachtgever aantoonbaar heeft voldaan aan de op hem rustende zorgplicht kan hij aansprakelijkheid ontlopen. Dit geldt ook wanneer de schade in belangrijke mate het gevolg is van opzet of bewuste roekeloosheid van de zzp'er.

### **Wat moet ik nu doen?**

Wanneer u een zzp'er inhurt om u in drukke tijden bij te staan, is de kans groot dat de zzp'er werkzaamheden verricht die passen binnen de normale bedrijfsvoering. Het is dan ook verstandig om na te gaan of zzp'ers zijn meeverzekerd onder uw bedrijfsaansprakelijkheidsverzekering. Wanneer u een overeenkomst aangaat met een zzp'er doet u er ook goed aan om te onderzoeken of de zzp'er zijn aansprakelijkheid contractueel heeft beperkt of zelfs heeft uitgesloten.

TEKST: **Geralde van de Bunt**,  
adviseur juridische zaken

