

Nota van Inlichtingen 3 Uitzendkrachten rectificatie

Ref. nr.	Onderwerp	Vraag	Antwoord
1	Raamovereenkomst 6.9	<p>In vraag 16 wordt gevraagd de vrijwaring te beperken tot toerekenbaarheid en tot de maximeringsbedragen. U geeft aan dat de maximeringen gelden. U geeft daarnaast echter expliciet aan dat de vrijwaringsverplichting niet ziet op toerekenbaarheid door Opdrachtnemer. Opdrachtnemer kan zich hier absoluut niet aan conformeren; hiermee zou immers een aansprakelijkheidsrisico bij Opdrachtnemer gelegd worden voor situaties waarin zij niet eens tekort geschoten is, maar er helaas schade is ontstaan aan een derde. Hiermee belegt u een disproportioneel risico bij Opdrachtnemer. Dit risico is niet verzekeraar en is, mede in het licht van de Gids Proportionaliteit, in strijd met het aanbestedingsrecht. Inschrijver verzoekt u uw antwoord te heroverwegen en te bepalen dat toerekenbaarheid wél onderdeel uitmaakt van de vrijwaringsverplichting. Bent u hiertoe bereid? Zo niet, waarom niet?</p>	<p>Volgens de Arbowet is de inlenende werkgever zowel verantwoordelijk voor de veiligheid en gezondheid van zijn eigen, vaste werknemers, als die van de uitzendkrachten in zijn bedrijf. Opdrachtnemer is niet aansprakelijk voor schade welke is ontstaan door het handelen van de Uitzendkracht op aanwijzing van Opdrachtgever in het kader van de uitvoering van zijn/haar werkzaamheden. Opdrachtgever verklaart zich hierbij uitdrukkelijk bekend met de wetsbepaling van artikel 7:658 lid 4 BW, inhoudende dat hij 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 die persoon in de uitoefening van zijn werkzaamheden lijdt conform het bepaalde in de leden 1, 2 en 3 van dat wetsartikel. Wanneer met een uitzendkracht een ongeval op het werk plaatsvindt, dan is de inlenende werkgever aansprakelijk voor schade/letsel aan de uitzendkracht tenzij de schade het gevolg is van een toerekenbare tekortkoming van de Opdrachtnemer.</p> <p>De vrijwaringsverplichting uit artikel 6.9 van de Raamovereenkomst wordt vervangen met het bepaalde hierboven.</p>

2	Raamovereenkomst 6.9	<p>De vragen 15 en 86 hebben betrekking op artikel 6.9 uit de Raamovereenkomst. Dit artikel stelt het volgende: " 6.9. De Opdrachtnemer vrijwaart de Opdrachtgever van alle aanspraken van de eigen uitzendkrachten op schade of letsel die tijdens de uitvoering van de door Opdrachtgever opgedragen werkzaamheden is opgelopen door de uitzendkrachten zelf." Het gaat aldus om schade die uitzendkrachten oplopen tijdens de uitoefening van hun werkzaamheden. U antwoordt op vraag 15. "Als aangetoond kan worden dat Opdrachtgever zich niet aan de verplichtingen heeft gehouden die de ARBO wetgeving stelt, dan geldt artikel 6.9 niet." Uit de arbeidsomstandighedenwet , artikel 7:690 en 7:658 BW, en uit relevante rechtspraak blijkt heel duidelijk dat u als inlener verantwoordelijk bent voor de arbeidsomstandigheden van de in uw organisatie werkzame personen. Deze verplichting geldt ook ten aanzien van uitzendkrachten. U bent in de eerste plaats de verantwoordelijke partij en kunt hiervan in redelijkheid geen vrijwaring vragen van Opdrachtnemer. Als wij de beantwoording van de vraag juist interpreteren, gaat u uit van het uitgangspunt dat u niet verantwoordelijk bent voor de veiligheid op de werklocaties, tenzij aangetoond wordt dat u zich niet aan uw verplichtingen heeft gehouden in het kader van de ARBO wetgeving. Uitgangspunt in rechtspraak en jurisprudentie is juist andersom: als materieel werkgever bent u verantwoordelijk en in voorkomende gevallen aansprakelijk, tenzij u aantoont dat u alle verplichtingen bent nagekomen, of dat de schade in belangrijke mate het gevolg is van opzet of bewuste roekeloosheid van de werknemer. In die laatste situaties is de werknemer zelf verantwoordelijk. Erkenning van het voorgaande uitgangspunt is voor Inschrijver van essentiële betekenis. Bent u bereid om uw antwoord te heroverwegen en artikel 6.9 als volgt te formuleren: "Opdrachtgever gedraagt zich ten aanzien van de Flexibele Arbeidskracht in overeenstemming met artikel 7:658, lid 4 BW bij het uitoefenen van toezicht en/of de leiding alsmede met betrekking tot het uitoefenen van het werk op dezelfde zorgvuldige wijze als waartoe hij ten opzichte van zijn eigen medewerkers gehouden is." Bent u bereid tot herformulering? Zo niet, waarom niet?</p>	<p>De Opdrachtgever/inlenende werkgever draagt de grootste verantwoordelijkheid. Volgens de Arbowet is de inlenende werkgever zowel verantwoordelijk voor de veiligheid en gezondheid van zijn eigen, vaste werknemers, als die van de uitzendkrachten in zijn bedrijf. Wanneer met een uitzendkracht een ongeval op het werk plaatsvindt, dan is de inlenende werkgever in beginsel aansprakelijk.</p>
---	----------------------	---	---

3	Raamovereenkomst 6.7	<p>In vraag 106, dat onder meer het onderwerp aansnijdt van schade toegebracht door uitzendkrachten, verwijst u naar uw antwoord op vraag 15. Het antwoord op vraag 15 hebben wij in bovenstaande vraag aan de orde gesteld. Het antwoord op vraag 106 wensen wij echter ook onder uw aandacht te brengen. Artikel 6.7 is onacceptabel voor inschrijver. Dit geldt ook in combinatie met de nuancering in artikel 6.8. De uitzendkrachten werken binnen uw werklocaties, onder uw leiding en toezicht. U bent verantwoordelijk voor het geven van degelijke instructies en voor het uitvoeren van toezicht. Opdrachtnemer is niet op de werklocatie aanwezig. Een verantwoordelijkheid voor de gedragingen van de uitzendkrachten kan niet bij Opdrachtnemer worden gelegd. Dit geldt óók voor de situaties waarin u als opdrachtgever niet aantoonbaar en verwijtbaar tekortgeschoten bent in het geven van instructies en algemene zorgverplichtingen ten aanzien van de veiligheid, maar er sprake is van een menselijke fout van een uitzendkracht. Het alloceren van dit risico bij Opdrachtnemer is in strijd met het aanbestedingsrecht, met name met het proportionaliteitsbeginsel, omdat er een risico bij Opdrachtnemer wordt gelegd waarop hij geen enkele invloed kan uitoefenen. Met klem verzoeken wij u dan ook om te erkennen dat u als Opdrachtgever verantwoordelijk bent voor de gedragingen van de uitzendkrachten (ook jegens derden), tenzij de veroorzaakte schade het gevolg is van een toerekenbare tekortkoming door Opdrachtnemer. Kunt u dit uitgangspunt bevestigen en als zodanig opnemen in de Raamovereenkomst? Zo niet, waarom niet?</p>	<p>Volgens de Arbowet is de inlenende werkgever zowel verantwoordelijk voor de veiligheid en gezondheid van zijn eigen, vaste werknemers, als die van de uitzendkrachten in zijn bedrijf. Opdrachtnemer is niet aansprakelijk voor schade welke is ontstaan door het handelen van de Uitzendkracht op aanwijzing van Opdrachtgever in het kader van de uitvoering van zijn/haar werkzaamheden. Opdrachtgever verklaart zich hierbij uitdrukkelijk bekend met de wetsbepaling van artikel 7:658 lid 4 BW, inhoudende dat hij 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 die persoon in de uitoefening van zijn werkzaamheden lijdt conform het bepaalde in de leden 1, 2 en 3 van dat wetsartikel. Wanneer met een uitzendkracht een ongeval op het werk plaatsvindt, dan is de inlenende werkgever aansprakelijk voor schade/letsel aan de uitzendkracht tenzij de schade het gevolg is van een toerekenbare tekortkoming van de Opdrachtnemer.</p> <p>Voor schade aan derden of materialen is Opdrachtgever slechts aansprakelijk mits zij toerekenbaar tekort is geschoten in haar verplichtingen. Het gaat in dit kader om toerekenbare tekortkomingen die zien op leidinggeven, toezichthouden en het in acht nemen van de algemene zorgverplichtingen voortvloeiende uit vigerende wet- en regelgeving.</p>
---	----------------------	--	---