

RECHTSPRAAK

Een verbod aan de inlener om na afloop van de terbeschikkingstelling de betreffende arbeidskracht te rekruteren en zodanige arbeidsovereenkomst tot stand te brengen kan als belemmering worden gezien als bedoeld in artikel 9a Waadi.*Feiten*

Global heeft aan A&C een 'agreement for providing temporary employees' (hierna: de overeenkomst) gestuurd die op 6 november 2018 namens A&C is getekend door werknemer. In deze overeenkomst is onder meer bepaald dat Global personeel uitleent aan A&C en dat A&C hiervoor een tarief betaalt aan Global. In de overeenkomst is ook een verbod opgenomen voor A&C om een arbeidsovereenkomst aan de uitgeleende werknemers tijdens het dienstverband en 12 maanden erna aan te bieden, met boetebeding. Vanaf 6 november 2018 tot en met 13 maart 2020 heeft Global personeel uitgeleend aan A&C. Global heeft hiervoor facturen gestuurd aan A&C, die tot een bedrag van in hoofdsom € 26.303,81 onbetaald zijn gebleven. Global heeft begin 2020, op verzoek van A&C, bij de Belastingdienst een verklaring van goed betalingsgedrag (door partijen ook wel genoemd: wka-verklaring) aangevraagd. Deze verklaring heeft Global niet gekregen in verband met een betalingsachterstand bij de Belastingdienst. Volgens de informatie van de Belastingdienst zou Global op dat moment, op 30 januari 2020, nog een bedrag van € 20.269 aan loonheffing en een bedrag van € 17.739 aan omzetbelasting aan de Belastingdienst verschuldigd zijn. A&C schort haar betalingsverplichting ten aanzien van onbetwiste facturen van Global op, in verband met het niet verstrekken door Global van een wka-verklaring. Global heeft in eerste aanleg verzocht om veroordeling van A&C tot betaling van € 76.303,81 bestaande uit onbetaalde facturen en vijf keer het boetebeding, omdat A&C vijf ingeleende arbeidskrachten zou hebben gerekruteerd. De rechtbank heeft de vordering afgewezen. Global komt in hoger beroep.

Oordeel

Het hof oordeelt dat de opschorting terecht is. Dit gegeven het risico voor A&C van inlenersaansprakelijkheid tegenover de Belastingdienst. De subsidiaire vordering van Global die ertoe strekt dat A&C haar schuld aan Global rechtstreeks aan de Belastingdienst betaalt, is naar het voorshands oordeel van het hof toewijsbaar onder de voorwaarde dat Global aan A&C een verklaring van de Belastingdienst verschaft die garandeert dat zodanige betaling in de eerste plaats zal worden afgeboekt op die (eventuele) belastingschulden van Global waarvoor A&C aansprakelijk zou kunnen worden gesteld op grond van inlenersaansprakelijkheid en pas daarna op (eventuele) andere belastingschulden van Global. Partijen worden in de

gelegenheid gesteld zich hierover uit te laten bij akte. A&C betwist verder dat zij ingeleende arbeidskrachten heeft gerekruteerd. Bovendien zou het artikel in de overeenkomst daarover nietig zijn, op grond van artikel 9a Waadi. Een verbod aan de inlener om na afloop van de terbeschikkingstelling de betreffende arbeidskracht te rekruteren en zodanige arbeidsovereenkomst tot stand te brengen kan als belemmering worden gezien als bedoeld in artikel 9a Waadi. Dat artikel 9a Waadi ook zodanige belemmeringen op het oog heeft, volgt tevens uit het tweede lid van deze bepaling, dat een uitzondering op het in het eerste lid gegeven verbod formuleert voor een beding op grond waarvan de inlener een redelijke vergoeding verschuldigd is aan de uitlener voor de door deze verleende diensten in verband met de terbeschikkingstelling, werving of opleiding van de desbetreffende arbeidskracht. Global stelt zich niet op het standpunt dat de rekrutering heeft plaatsgevonden voordat de uit-/inlening was geëindigd. De gestelde rekrutering en tewerkstelling worden aldus geheel gesauveerd door artikel 9a Waadi en leveren daarom geen wanprestatie op. Bij die stand van zaken kunnen de gestelde rekrutering en tewerkstelling ook niet onrechtmatig zijn.

Instantie: Gerechtshof Den Haag

Datum uitspraak: 21-11-2023

ECLI: ECLI:NL:GHDHA:2023:2170

Zaaknummer: 200.308.452/01

Rechters: J.W. Frieling, J.M. van der Klooster en T.A. de Hek

Advocaten: T. Bezmalinovic en P. Smit

Wetsartikelen: 9a Waadi