

Administratieve Commissie ter regeling van de arbeidsrelatie (CAR) – Nederlandstalige kamer
Administratief Centrum Kruidtuin - Finance Tower
Kruidtuinlaan 50 bus 135, 1000 Brussel

Dossier nr: 178/NL/2020/BVBA X
Verzoekende partij: BVBA X

Aanvraag tot kwalificatie van de arbeidsrelatie
--

Gelet op artikel 329 van de programmawet (I) van 27 december 2006;

Gelet op het koninklijk besluit van 11 februari 2013 houdende samenstelling en werking van de kamers van de Administratieve Commissie ter regeling van de arbeidsrelatie;

Gelet op artikel 338, §1 van voormelde programmawet dat stelt: « De kamers van de in artikel 329 bedoelde commissie hebben tot taak beslissingen te nemen betreffende de kwalificatie van een bepaalde arbeidsrelatie [...] »;

Gelet op de deelname aan de elektronische zitting van de meerderheid van de leden of de vertegenwoordigde leden van de kamer van de Administratieve Commissie ter regeling van de arbeidsrelatie;

Gelet op de aanvraag tot kwalificatie van de arbeidsrelatie, verstuurd bij aangetekende zending d.d. 10 januari 2020;

Gelet op de voorgelegde stukken:

- Aanvraagformulier, d.d. 3 januari 2020;
- Shedule 1, (incorporated to the Service Agreement dated 1st march 2019 in force between B.V. Y and X BVBA);

Gelet op de mail d.d. 29 januari 2020 waarbij de BVBA X om bijkomende inlichtingen wordt gevraagd;

Gelet op de bij mail d.d. 30 januari 2020 vanwege BVBA X ontvangen stukken:

- Project overeenkomst d.d. 18 april 2019 afgesloten tussen BVBA Z en BVBA X
- Addendum Project overeenkomst d.d. 31 oktober 2019 afgesloten tussen BVBA Z en BVBA X;

Overwegende dat de aanvrager zich, zoals blijkt uit het aanvraagformulier, niet bevindt in één van de toestanden opgenomen in artikel 338, §3 van voormelde programmawet;

De Administratieve Commissie ter regeling van de arbeidsrelatie, bijgestaan door de heer Steven Boelens, secretaris en samengesteld uit:

- De heer Lieven Lenaerts, voorzitter
- Mevrouw Pascale Mylemans, als vertegenwoordiger van de FOD Sociale Zekerheid, Directie-generaal Beleidsondersteuning en -coördinatie, vast lid
- De heer Wim Brouckaert, als vertegenwoordiger van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid, vast lid
- De heer Sven Vanhuysse, als vertegenwoordiger van de FOD Sociale Zekerheid, Directie-generaal Zelfstandigen, vast lid
- De heer Erwin Tavernier, als vertegenwoordiger van het Rijksinstituut voor de Sociale Verzekeringen der Zelfstandigen, vast lid

Beslist bij meerderheid der stemmen:

De Commissie heeft de aanvraag tot kwalificatie van de arbeidsrelatie, die haar door de verzoeker werd voorgelegd, onderzocht.

De aanvraag werd ingediend door de BVBA X.

De vennootschap is gekend bij de kruispuntbank van ondernemingen onder het nummer xxx.xxx.xxx.

De BVBA X is een uitzendbureau gespecialiseerd in interim-management: tijdelijke opdrachten, meestal in het kader van een welbepaald project (projectmanagement) of bij de introductie van nieuwe werkmethodes (change management) of crisismanagement.

Er zijn drie partijen in een dergelijke situatie: de opdrachtgever, die een interim-manager of specialist zoekt, de interim-manager / specialist zelf en BVBA X als tussenpersoon.

In casu is de opdrachtgever Y (KBO xxx.xxx.xxx – vennootschap naar Nederlands recht).

BVBA X zorgt voor die specialist, in casu een interim-manager / accountant, onder vorm van de BVBA Z.

Deze laatste twee sluiten een projectovereenkomst om de opdracht bij Y uit te voeren.

De opdracht behelst een opdracht als “Accounting specialist” en begon op 25 april 2019 en eindigde op 30 september 2019. Bij een addendum d.d. 31 oktober 2019 werd de opdracht verlengd van 1 oktober 2019 tot 31 mei 2020.

De opdracht wordt uitgevoerd door dhr. A, zaakvoerder van de BV Z.

De aanvraag gebeurde enkel door de BVBA X. In het aanvraagformulier wordt gesteld dat de aanvraag gebeurt omdat Y dit als voorwaarde stelt.

De voorgelegde overeenkomst is de projectovereenkomst tussen BVBA X en BVBA Z, dus een overeenkomst tussen twee vennootschappen.

Deze overeenkomst bevat in bijlage de “algemene voorwaarden voor een project”. In artikel 2.1 van deze algemene voorwaarden wordt gesteld: *“De Zelfstandig Interim-Manager zal de Opdracht als zelfstandig ondernemer uitvoeren, dit houdt ondermeer in dat hij volledig onafhankelijk en vrij bepaalt hoe, op welk tijdstip en met behulp van welke middelen hij de opdracht uitvoert”*.

De Commissie is bevoegd om beslissingen te nemen betreffende de kwalificatie van een arbeidsrelatie. Een arbeidsrelatie in de zin van art. 328 Arbeidsrelatiewet is een professionele samenwerking betreffende het presteren van arbeid door een partij in de hoedanigheid van hetzij werknemer, hetzij zelfstandig natuurlijk persoon.

Een overeenkomst tussen twee vennootschappen kan niet beschouwd worden als een arbeidsrelatie in de zin van de Arbeidsrelatiewet.

De rechtspraak stelt wel duidelijk dat prestaties krachtens een dergelijke overeenkomst enkel kunnen aangemerkt worden als de uitvoering van een arbeidsovereenkomst wanneer er sprake is van een wilsgebrek of veinzing (Arbeidshof Brussel, 26 september 2008, *JTT*, 2008, p. 468). Uiteraard dient er dan ook sprake te zijn van een ondergeschikt verband, anders is er een zelfstandige samenwerkingsovereenkomst.

Er is sprake van veinzing wanneer de werkelijke wil van de partijen erin bestaat om een rechtstreekse contractuele relatie tot stand te brengen tussen een fysiek persoon en een vennootschap. (Arbeidsrechtbank Brugge, 28 december 1994, *JTT*, 1995, p. 305).

Gezien noch de Y, noch de BVBA Z, noch de heer A de Commissie gevat hebben kan de Commissie geen beslissing nemen met betrekking tot de eventuele aanwezigheid van veinzing in de verhouding tussen Y en de BVBA Z en de eventuele hieruit volgende arbeidsrelatie tussen de NV Y en de heer A.

De aanvraag gaat enkel uit van de BVBA X, die als tussenpersoon enerzijds een commerciële overeenkomst heeft met Y en anderzijds een commerciële overeenkomst met de BVBA Z. Dit betreft telkens een verhouding tussen vennootschappen en is derhalve geen arbeidsrelatie.

Bijgevolg kan enkel geconcludeerd worden dat de aanvraag van BVBA X niet ontvankelijk is.

Aldus uitgesproken ter elektronische zitting van 9 april 2020.

De voorzitter,
Lieven Lenaerts

Artikel 338, §4 van de Programmawet (I) van 27 december 2006 stelt: «Deze beslissing is bindend voor de instellingen die in de administratieve commissie vertegenwoordigd zijn evenals voor de sociaalverzekeringsfondsen bedoeld in artikel 20 van het koninklijk besluit nr38, behalve 1° wanneer de voorwaarden betreffende de uitvoering van de arbeidsrelatie en waarop de beslissing werd gegrond, gewijzigd worden. In dit geval heeft de intrekking van de beslissing uitwerking vanaf de dag van de wijziging van deze voorwaarden; 2° wanneer blijkt dat de elementen betreffende de kwalificatie van de arbeidsrelatie die door de partijen werden verschaft op een onvolledige of onjuiste wijze werden verschaft. In dat geval wordt de beslissing geacht nooit te hebben bestaan. De instellingen van sociale zekerheid blijven er dus toe gemachtigd over te gaan tot een controle van het behoud van de elementen die de beslissing van de administratieve kamer hebben gegrond. In de gevallen voorzien bij artikel 338, §2, tweede en derde lid, zijnde de beslissingen genomen op initiatief van een enkele partij van de arbeidsrelatie, worden deze beslissingen van kracht voor een periode van drie jaar. Er kan door de partijen binnen de maand die volgt op de kennisgeving van de beslissing bij aangetekend schrijven, bij de arbeidsrechtbank van de plaats van de aanvrager(s) beroep worden aangetekend door het uitbrengen van een dagvaarding of door het neerleggen ter griffie van een tegensprekelijk verzoekschrift (art. 704, §1 Ger. W.) lastens de Belgische Staat (FOD Sociale Zekerheid). Het voorwerp van het beroep moet daarbij worden vermeld. Indien geen enkel beroep wordt aangetekend, wordt de beslissing definitief.»