



ALERT

Let op de gevolgen van premieheffing, ook na een doorstart in faillissement

In dit alert zullen wij ingaan op de WGA-premieheffing, het begrip overgang van een onderneming en de gevolgen voor de WGA-premieheffing na een doorstart van een onderneming in faillissement.

Bij een (klassieke) doorstart van een onderneming in faillissement denk je niet onmiddellijk aan eventuele gevolgen voor de heffing van sociale premies. De bepalingen die zien op bescherming van werknemers bij een overgang van onderneming zijn immers niet van toepassing in geval van faillissement. Dit is echter anders bij de arbeidsongeschiktheidsverzekeringen en specifiek voor de Werkhervatting Gedeeltelijk Arbeidsgeschikten (WGA). Dat betekent dat ook in het geval van een doorstart in faillissement voor de WGA wél getoetst moet worden of sprake is van overgang van onderneming als bedoeld in artikel 7:662 BW.

Arbeidsongeschiktheidsverzekeringen

In het geval een werknemer langer dan twee jaren ziek is en daardoor niet of minder kan werken heeft de werknemer recht op een Wet werk en inkomen naar arbeidsvermogen (“WIA”)-uitkering. Deze WIA-uitkering bestaat uit twee soorten uitkeringen. Afhankelijk van de vraag of een werknemer in de toekomst weer kan werken, kan sprake zijn van een WGA-uitkering of een Inkomensvoorziening Volledig Arbeidsongeschikten (“IVA”)-uitkering. De WIA kent per uitkeringsregeling aparte financieringssystemen.

Binnen de WGA wordt onderscheid gemaakt tussen de uitkeringslasten die worden gefinancierd via de Werkhervattingskas en uitkeringslasten die ten laste komen van het Arbeidsongeschiktheidsfonds. Binnen de Werkhervattingskas heeft een werkgever twee opties, namelijk (i) zich publiek te verzekeren en gedifferentieerde premies af te dragen of (ii) de risico's bij een private verzekeraar onder te brengen. Deze laatste groep werkgevers worden aangeduid als ‘eigenrisicodrager’.

In het geval een werkgever zich publiek heeft verzekerd, bepaalt het UWV de gedifferentieerde premie en stelt op de eerste dag van elk jaar een korting of opslag vast die van invloed is op de gedifferentieerde premieheffing. Wanneer sprake is van een overgang van onderneming, ook ingeval van een doorstart in faillissement, stelt de bevoegde inspecteur de eerder vastgestelde korting of opslag opnieuw vast bij een voor bezwaar vatbare beschikking voor de werkgever die een onderneming of een deel daarvan verkrijgt en voor de werkgever die een deel van zijn onderneming overdraagt. Dit volgt uit artikel 38, lid 4 Wet financiering sociale verzekeringen.



Overgang van onderneming

Wanneer sprake is van overgang van onderneming lijkt op het eerst gezicht evident. In het geval dat activa/passiva en personeel van een onderneming worden overgedragen aan de verkrijger en deze verkrijger met deze activa/passiva en personeel de onderneming voortzet, zal sprake zijn van een overgang van onderneming. In de praktijk is de situatie echter vaak minder duidelijk. In de wet is echter geen definitie van overgang van onderneming geformuleerd, zodat daarvoor aansluiting gezocht zal moeten worden in Europese en nationale jurisprudentie.

Het Europese Hof van Justitie (HvJ EU) heeft in het Spijkers-arrest (HvJ EU 18 maart 1986, C-24/85) criteria ontwikkeld voor de beantwoording van de vraag of sprake is van overgang van onderneming. Dit is het geval wanneer de identiteit van de betrokken onderneming bewaard blijft. Deze identiteit blijft volgens het HvJ EU behouden in het geval, gelet op alle feitelijke omstandigheden die de betrokken transactie kenmerken, het gaat om een vervreemding

van een lopend bedrijf. Dit kan met name blijken uit het feit dat de exploitatie ervan in feite door de nieuwe ondernemer wordt voortgezet of hervat met dezelfde soort of soortgelijke activiteiten.

Uit omvangrijke en casuïstische jurisprudentie blijkt dat het niet altijd even eenvoudig is om te bepalen in welke gevallen een onderneming na overgang haar identiteit heeft behouden. Zo kan een onderneming in afgeslankte vorm haar identiteit behouden, verliest een beddenwinkel die na overgang een duurder segment bedden verkoopt haar identiteit en verliest een restaurant soms haar identiteit.

Niet alleen kan sprake zijn van een gehele overgang van onderneming, maar ook van een gedeelte daarvan of een vestiging.

De vraag of sprake is van een gehele of gedeeltelijke overgang van onderneming of vestiging is van belang voor het opnieuw vaststellen van de korting of opslag van de gedifferentieerde premie.

Uitwerking verschuldigde gedifferentieerde WGA premies

In onderstaand overzicht is weergegeven wat de gevolgen zijn voor de premieheffing voor zowel de overdrager/gefaillieerde als de overnemer/verkrijger bij een doorstart in faillissement/overgang van een (gedeelte van een) onderneming.

Het onderscheid ligt met name bij overgang van een

gehele onderneming (of een hele vestiging, geldend als een aparte onderneming) en de overgang van een gedeeltelijke onderneming bij de vaststelling van de nieuwe korting of opslag WGA-premie van de overdrager/gefaillieerde en de overnemer/verkrijger.

Daarbij is mede van belang of de overdrager/ gefaillieerde en/of de overnemer/verkrijger eigenrisicodragers is.

SCHEMA	OVERGANG VAN EEN GEHELE ONDERNEMING	
	Overnemer/verkrijger is geen eigenrisicodragers	Overnemer/verkrijger is eigenrisicodragers
Overdrager/gefaillieerde is geen eigenrisicodragers	Gedifferentieerde premie wordt verhoogd vastgesteld voor de Overnemer/verkrijger (vlg. art. 2.15, lid 1 Besluit Wfsz)	Overnemer/verkrijger moet de uitkering betalen (vlg. art. 84, lid 3a WIA)
Overdrager/gefaillieerde is eigenrisicodragers	Overnemer/verkrijger moet de uitkering betalen (vlg. art. 84, lid 3b WIA)	Overnemer/verkrijger moet uitkering betalen (vlg. art. 84, lid 3b WIA)

SCHEMA	OVERGANG GEDEELTE VAN EEN ONDERNEMING	
	Overnemer/verkrijger is geen eigenrisicodragers	Overnemer/verkrijger is eigenrisicodragers
Overdrager/gefaillieerde is geen eigenrisicodragers	Gedifferentieerde premie van overnemer/verkrijger en overdrager/verkrijger wordt verhoogd vastgesteld (naar evenredigheid loonsom - vlg. art. 2.15, lid 2 Besluit Wfsz)	Het UWV verhaalt een deel van de uitkering op de Overnemer/verkrijger (naar evenredigheid loonsom - vlg. art. 84, lid 4 WIA)
Overdrager/gefaillieerde is eigenrisicodragers	Overdrager/gefaillieerde moet de uitkering betalen (vlg. art. 84, lid 5 WIA)	Overdrager/gefaillieerde moet de uitkering betalen (vlg. art. 84, lid 5 WIA)

Kortom

Wees ervan bewust dat het voor de gevolgen van de WGA-premieheffing niet uitmaakt of een overname wel of niet in faillissement heeft plaatsgevonden. Dit heeft dus gevolgen voor een doorstart van een onderneming in faillissement in het geval in de onderneming die wordt doorgestart zieke werknemers op de loonlijst staan die recht hebben op een WGA-uitkering.

Indien u vragen of opmerkingen heeft over dit alert of het onderwerp, dan kunt u uiteraard contact opnemen met ons.

Key contacts



Ruud Brunninkhuis
Senior Associate
r.brunninkhuis@burenlegal.com
T +31 (0)70 318 4200



Martijn van Emden
Associate
m.vanemden@burenlegal.com
T +31 (0)70 318 4200

burenlegal.com

Amsterdam | Beijing | The Hague | Luxembourg | Shanghai

The information in this publication is for general information purposes only and does not claim to be comprehensive or provide legal or other advice. Buren N.V. accepts no responsibility for loss which may arise from accessing or reliance on information contained in this publication.