

NEWSFLASH – 11 oktober 2012

Strijd tegen schijnzelfstandigheid en schijnwerknemerschap: Invoering lijst specifieke criteria en sectoren

De strijd tegen fiscale en sociale fraude betreft één van de topprioriteiten van de regering Di Rupo. In dit verband keurde de Kamer op 13 juli 2012 een wetsontwerp van de regering goed om de Arbeidsrelatiewet van 27 december 2006 (B.S. 28.12.2006) drastisch te wijzigen. Dit resulteerde in de wet van 25 augustus 2012 (B.S. 11.09.2012) tot wijziging van voornoemde Arbeidsrelatiewet.

Vier sectoren worden geïdendeerd door de wet, zijnde:

- de schoonmaaksector;
- de vervoersector, meer in het bijzonder het vervoer van goederen en/of personen voor rekening van derden;
- de bouwsector;
- de sector van bewaking en toezicht voor rekening van derden.

Voor voornoemde sectoren werd een lijst van 9 specifieke criteria opgesteld. Als uit de analyse van de arbeidsrelatie blijkt dat meer dan de helft van de hiernavolgende criteria zijn vervuld, geldt een weerlegbaar vermoeden dat er een **arbeidsovereenkomst** bestaat. Deze criteria zijn:

- ontstentenis van enig **financieel of economisch risico** in hoofde van diegene die de werkzaamheden uitvoert. Dit is onder meer het geval:
 - bij ontstentenis van een persoonlijke en substantiële investering in de onderneming met eigen middelen, of,
 - bij ontstentenis van een persoonlijke en substantiële deelname in de winsten en de verliezen van de onderneming;
- ontstentenis van **verantwoordelijkheid en beslissingsmacht** aangaande de financiële middelen van de onderneming in hoofde van diegene die de werkzaamheden uitvoert;
- ontstentenis van **beslissingsmacht over het aankoopbeleid** van de onderneming in hoofde van diegene die de werkzaamheden uitvoert;
- ontstentenis van **beslissingsmacht over het prijsbeleid** van de onderneming in hoofde van diegene die de werkzaamheden uitvoert, behoudens wanneer de prijzen wettelijk zijn vastgelegd;
- de **ontstentenis van resultaatsverbintenis** betreffende de overeengekomen arbeid;
- de garantie op **betaling van een vaste vergoeding**, ongeacht de bedrijfsresultaten of de omvang van de prestaties geleverd door diegene die de werkzaamheden uitvoert;
- het **zelf** geen **werkgever** zijn van persoonlijk en vrij aangeworven personeel of het ontbreken van de mogelijkheid om voor de uitvoering van het overeengekomen werk personeel aan te werven of zich te laten vervangen;
- het zich niet **voordoen als een onderneming** ten overstaan van andere personen of hoofdzakelijk of gewoonlijk voor één medecontractant werken;
- in **ruimtes werken** waarvan men niet de eigenaar of de huurder is of werken met materiaal dat ter beschikking wordt gesteld, gefinancierd of gewaarborgd door de medecontractant.

Wanneer blijkt dat meer dan de helft van bovenvermelde criteria niet zijn vervuld, wordt de arbeidsrelatie weerlegbaar vermoed een **zelfstandige samenwerkingsovereenkomst** te zijn.

Het wettelijk vermoeden is in bepaalde gevallen niet van toepassing op de familiale arbeidsrelaties voor bloedverwanten of aanverwanten tot de derde graad.

Noteer dat de lijst met sectoren bij koninklijk besluit kan worden uitgebreid (bijvoorbeeld sector van detailhandel, fruitteelt, horeca, vleesverwerking, etc.).

De nieuwe bepalingen zullen uiterlijk 01.01.2013 in werking treden.

Merk tenslotte op dat de herkwalificatie vaak tot zware financiële en strafrechtelijke gevolgen zal leiden, in het bijzonder wanneer de arbeidsrechtbank van oordeel is dat u als werkgever een schijnzelfstandige tewerk stelt.

Hebt u vragen? Contacteer ons gerust op info@advocatenmalisse.be.

Olivier Malisse