



Directeur met 48% aandelen in BV: géén DGA, wél recht op WW

28 maart 2013

De Hoge Raad heeft beslist dat een directeur van een BV die 48% van de aandelen in die BV – zijn werkgever – bezit, niet als directeur-grotoaandeelhouder voor de werknemersverzekeringen kan worden aangemerkt. Zelfs niet als de dochter van deze directeuraandeelhouder ook nog eens 26% van de aandelen in die BV in handen heeft. Volgens ons hoogste rechtscollege is de directeuraandeelhouder met zo'n belang in de BV een 'gewone' werknemer: bij ontslag kan hij aanspraak maken op een WW-uitkering.

Ton Keetbaas was directeur van BV X. Hij had 48% van de aandelen in die BV; zijn dochter Elleke had 26% van de aandelen in BV X, de overige aandelen waren in handen van derden. In oktober 2008 besloot de vergadering van aandeelhouders van BV X om te stoppen met de bedrijfsactiviteiten. Keetbaas kreeg zijn ontslag aangezegd: per 1 maart 2009 werd hij werkeloos en vroeg hij een WW-uitkering aan. Het UWV weigerde die uitkering: Keetbaas kwam niet in aanmerking voor een WW-uitkering omdat hij geen werknemer was in de zin van de Werkloosheidswet (WW). Keetbaas werd als directeur-grotoaandeelhouder (DGA) aangemerkt omdat hij samen met zijn dochter meer dan tweederde van de aandelen van BV X in handen had.

Keetbaas verzette zich tegen die afwijzing. Met succes. De Centrale Raad van Beroep én in cassatie ook de Hoge Raad stelden hem in het gelijk. De rechter baseert deze gunstige uitspraak op een verrassende uitleg van de Regeling aanwijzing directeur-grotoaandeelhouder (DGA), de regeling die het werkterrein van de werknemersverzekeringen bepaalt.

Volgens deze Regeling wordt als DGA aangemerkt:

- a. de bestuurder die, al dan niet tezamen met zijn echtgenoot, houder is van aandelen die ten minste de helft van de stemmen in de algemene vergadering van de vennootschap vertegenwoordigen;
- b. de bestuurder die, al dan niet tezamen met zijn echtgenoot, houder is van een zodanig aantal aandelen dat, indien in de statuten is bepaald dat het besluit tot schorsing of tot ontslag van deze bestuurder slechts mag worden genomen met een versterkte meerderheid in de algemene vergadering van de vennootschap, de overige aandeelhouders niet over deze versterkte meerderheid beschikken;
- c. bestuurders die in de algemene vergadering van de vennootschap allen een gelijk of nagenoeg gelijk aantal stemmen kunnen uitbrengen; of
- d. de bestuurder van een vennootschap waarvan ten minste tweederde deel van de aandelen worden gehouden door zijn bloed- of aanverwanten tot en met de derde graad.

De Hoge Raad besliste dat uit de bewoordingen en de systematiek van deze 'Regeling' volgt dat het aandelenbezit van een bestuurder en andere personen alleen gezamenlijk in aanmerking wordt genomen bij de combinatie van de bestuurder en diens echtgenoot (zie onder a en b). Bij de onder d genoemde aanwijzing – bij een aandelenbezit dat gehouden wordt door bloed- of aanverwanten – tellen de aandelen die de bestuurder zelf houdt, niet mee. Belanghebbende had tezamen met zijn bloed- of aanverwanten wel tweederde van de aandelen in de BV, maar omdat hij en zijn bloed- en aanverwanten niet ieder afzonderlijk tweederde van de aandelen in de BV had, kon belanghebbende niet als directeur-grotoaandeelhouder worden aangemerkt. Belanghebbende had recht op een WW-uitkering .

Commentaar

Deze opmerkelijke uitspraak kan een DGA van een verlieslatende BV – in deze crisistijd eerder regel dan uitzondering – alsnog een WW-uitkering 'opleveren'. De DGA moet dan wel – ruim voordat hij noodgedwongen de handdoek in de ring gooit – de aandelen in de BV over zijn familieleden spreiden.

De uitspraak is ook van belang voor de Zorgverzekeringswet. Een DGA moet zelf de ZvW-bijdrage betalen (5,65% van het loon), voor een 'gewone' werknemer is de bijdrage 7,75% van het loon en die moet sinds 1 januari 2013 door de werkgever worden gedragen. Zie ook BelastingBelangen, november 2012: [Bent u al WUL-proof?](#)