



# Van dienstbetrekking naar management-BV

20 februari 2012

**Als een directeur/werknemer van een BV zijn arbeidscontract wil omzetten in een managementcontract – om vanuit een eigen management-BV voor zijn vroegere werkgever te gaan werken – moet hij wel een wezenlijke verandering tot stand brengen in de arbeidsrelatie met zijn vroegere werkgever. Dat geldt ook als de directeur (voor 7,5%) aandeelhouder is in de BV van zijn vroegere werkgever. Het tussenschuiven van een holding- en management-BV heeft anders geen fiscale zin, zo blijkt uit een recente uitspraak van Hof Den Bosch.**

De heren A, B en C waren sinds de jaren '90 als directeur in loondienst bij BV X. A was financieel directeur, B commercieel directeur en C technisch directeur.

A, B en C hadden ieder 1/3 van de aandelen in BV Z. Die BV had een belang van 22,5% in BV X; sinds 2003 was BV Z bij de Kamer van Koophandel ingeschreven als directeur van BV X. Zie ook situatie 1.

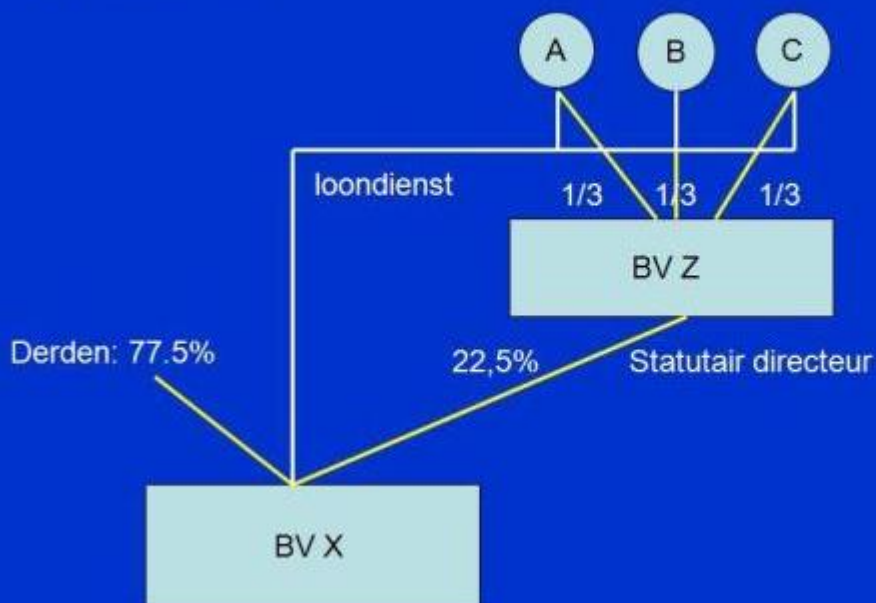
A, B en C brachten per 19 december 2007 hun aandelen in BV Z in een persoonlijke houdstervennootschap in. Daarop werden zij door BV X als directeur ontslagen en traden zij in dienst bij de eigen houdstervennootschap. Die drie holdings vormden samen het bestuur van BV Z. Die BV stelde – ter uitvoering van haar functie als statutair directeur van BV X – de heren A, B en C vanaf 1 januari 2008 met een managementovereenkomst ter beschikking aan BV X. BV Z ontving daarvoor een managementvergoeding van BV X, en die betaalde zij door aan de persoonlijke holdings van A, B en C. Zie ook situatie 2.

De inspecteur negeerde de managementovereenkomsten. Hij stelde dat A, B en C ook vanaf 1 januari 2008 nog steeds rechtstreeks in loondienst waren bij BV X, omdat er feitelijk geen wijziging was opgetreden in hun arbeidsverhouding met BV X.

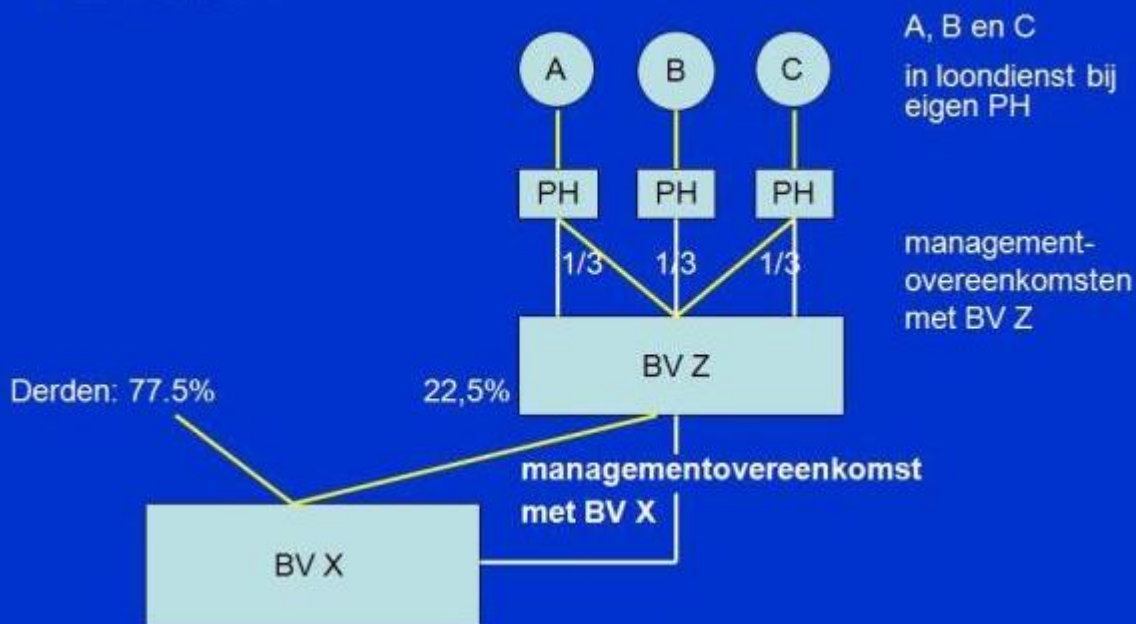
Hof Den Bosch was het daar mee eens.

BV X kon de managementovereenkomst met BV Z opzeggen als dat haar uitkwam, aangezien BV Z een minderheidspositie had als aandeelhouder in BV X. De drie directeurs waren de facto ondergeschikt aan de algemene vergadering van aandeelhouders van BV X. De managementovereenkomst maakt dit niet anders. Verder bleven A, B en C ook na 1 januari 2008 als directeurs volledig inzetbaar; zij hadden geen andere opdrachtgevers. Het Hof vond dat de belanghebbenden onvoldoende aannemelijk hadden gemaakt dat er per 1 januari 2008 een wezenlijke verandering had plaatsgevonden in de arbeidsrelatie met BV X. De directeurs A, B en C waren nog steeds in loondienst bij BV X, hun arbeidsverhouding kwalificeerde als een privaatrechtelijke dienstbetrekking.

## Situatie 1



## Situatie 2



### Commentaar

De directeur/werknemer die 'voor zichzelf wil beginnen' door zijn arbeidsovereenkomst uit te bouwen tot een managementcontract - om zo vanuit een eigen management-BV als DGA in een andere, gunstiger fiscale positie te komen - moet zich realiseren dat hij als zelfstandige manager een volstrekt andere positie in het maatschappelijk verkeer tot stand moet brengen. Meer risico, en streven naar meer opdrachtgevers zijn hierbij sleutelwoorden. De directeur/werknemer die dat niet wil of niet kan, blijft in loondienst. Het enkel tussenschuiven van een holding- en management-BV doet daar niets aan af.