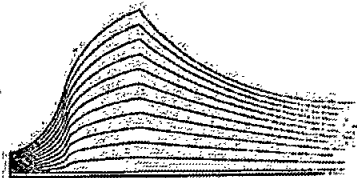


Kopie

Afgeleverd aan: Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel

Vrij van griffierecht - art. 280,2° W.Reg.



Repertoriumnummer

2014 / 2550

Datum van uitspraak

9 oktober 2014

Rolnummer

2013/AB/1089

Uitgifte

Uitgereikt aan

op

€

JGR

Arbeidshof te Brussel

zevende kamer

Arrest

COVER 01-00000036025-0001-0008-01-01-1



SOCIALE ZEKERHEIDSRECHT WERKNEMERS - werkloosheid

tegensprekelijk arrest

definitief

kennisgeving per gerechtsbrief (art. 580, 2°, Ger. W.)

E

appellant, vertegenwoordigd door mr. JACOBS Patrick, advocaat te 9300 AALST, Leopoldlaan 48,

tegen

RIJKSDIENST VOOR ARBEIDSVOORZIENING, met zetel te 1000 BRUSSEL, Keizerslaan, 7, geïntimeerde, vertegenwoordigd door mr. KRUIJEN V. loco mr. DE BOCK Ernest, advocaat te 1800 VILVOORDE, Xavier Buissetstraat 26.

*

Na beraad, spreekt het Arbeidshof te Brussel het hiernavolgend arrest uit:

Gelet op de stukken van rechtspleging, inzonderheid:

- het voor eensluidend verklaard afschrift van het bestreden vonnis, uitgesproken op tegenspraak op 5 november 2013 door de arbeidsrechtbank te Brussel, 30e kamer (A.R. 12/10.352/12),
- het verzoekschrift tot hoger beroep, ontvangen ter griffie van dit hof op 22 november 2013,
- de neergelegde conclusie
- de voorgelegde stukken.

*

De partijen hebben hun middelen en conclusies uiteengezet tijdens de openbare terechtzitting van 11 september 2014, waarna de debatten werden gesloten, het openbaar



ministerie een mondeling advies uitbracht, de zaak in beraad werd genomen en voor uitspraak werd gesteld op heden.

*

DE FEITEN EN DE RECHTSPLEGING.

1.

De heer D , die sinds 1 september 1999 als bediende in dienst was van de nv Tubes Souples, vroeg in de loop van de maand mei 2012 uitkeringen aan als tijdelijk werkloze vanaf 18 april 2012. Hij vermeldde op het formulier C1A (ingevuld op 19 juni 2012) dat hij een bijkomende activiteit uitoefende als onbezoldigd bestuurder van een nv Atos en een nv TS Flanders, die allebei hun maatschappelijke zetel hadden op het adres waar hij woonde. Hij verklaarde dat hij zijn activiteit van bestuurder niet zou uitoefenen tijdens zijn periode van tijdelijke werkloosheid.

2.

Bij beslissing van 24 juli 2012 heeft de gewestelijk directeur van het werkloosheidsbureau te Vilvoorde de heer D uitgesloten uit het recht op werkloosheidsuitkeringen vanaf 18 april 2012. Hij oordeelde dat de activiteit als bestuurder bij de vennootschap TS Flanders niet kon beschouwd worden als een bijkomende activiteit in de zin van artikel 48 van het Koninklijk Besluit van 25 november 1991 houdende de werkloosheidsreglementering.

3.

Bij verzoekschrift van 14 augustus 2012 heeft de heer D deze beslissing betwist voor de arbeidsrechtbank te Brussel.

Bij vonnis van 5 november 2013, ter kennis gebracht op 14 november 2013, heeft de arbeidsrechtbank de vordering van de heer D als ongegrond afgewezen.

4.

Bij verzoekschrift van 22 november 2013 heeft de heer D hoger beroep aangetekend tegen het vonnis van de arbeidsrechtbank.



DE ONTVANKELIJKHEID.

Het hoger beroep is regelmatig naar de vorm. Het is ingesteld binnen de maand na de kennisgeving van het bestreden vonnis en is dus eveneens tijdig. Het beroep is ontvankelijk.

BEOORDELING.

1.

De eerste rechter was van oordeel dat de gewestelijk directeur terecht de activiteit van de heer D_i binnen de nv TS Flanders niet beschouwd had als een bijkomende activiteit. Hij wees erop dat deze vennootschap werd opgericht enerzijds door de werkgever van de heer D_i en anderzijds door de familievennootschap Avot, dat beide vennootschappen waarin de heer D_i bestuurder was, gevestigd waren op zijn woonplaats, dat alle bestuurders familieleden waren en dat ook een Chinese vennootschap waarvan TS Flanders aandeelhouder was, duidelijk verbonden was met de familie vermits zij de naam droeg van de echtgenote van de heer D_i.

De eerste rechter verwees verder naar stukken uit het administratief dossier, aan de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening bezorgd door de heer D_i waaruit een daadwerkelijke activiteit binnen de vennootschap bleek.

2.

De heer D_i stelt dat zowel de nv Avot als de nv TS Flanders familievennootschappen zijn (patrimoniumvennootschappen) waarin zijn echtgenote gedelegeerd bestuurder is, zodanig dat hij niet gemachtigd is in deze vennootschappen enige bestuursdaad te stellen. Volgens de heer D_i heeft de eerste rechter zich vergist wanneer hij het uitoefenen van een daadwerkelijke activiteit afleidt uit een aantal stukken die door hem bezorgd werden aan de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening. De lijsten van activiteiten, die in het administratief dossier voorkomen, zijn kladpapier dat gebruikt werd bij het afprinten van de jaarrekening van de nv TS Flanders en hebben betrekking op activiteiten die de heer D_i als kwaliteitsmanager uitoefende bij zijn werkgever, de N.V. Tubes Souples.

3.

De Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening vraagt de bevestiging van het bestreden vonnis. Hij wijst erop dat volgens de rechtspraak van het Hof van Cassatie de uitoefening van het mandaat van bestuurder van een handelsvennootschap een activiteit is die voor zichzelf wordt verricht en dat een dergelijke beroepsbezigheid uitgeoefend wordt met het oog op het verkrijgen van een opbrengst, ook al brengt zij geen inkomsten op. Hij wijst erop dat uit



de jaarrekeningen blijkt dat er aanzienlijke commerciële activiteiten waren binnen de nv Ts Flanders, die specifiek opgericht werd om de bedrijvigheden uit te breiden naar China.

4.

Overeenkomstig artikel 44 van het Koninklijk Besluit van 25 november 1991 op de werkloosheidsuitkeringen dient de werkloze om uitkeringen te kunnen genieten zonder arbeid en zonder loon te zijn.

Overeenkomstig artikel 45, eerste lid, 1° van hetzelfde besluit wordt als arbeid beschouwd de activiteit verricht voor zichzelf die ingeschakeld kan worden in het economisch ruilverkeer van goederen en diensten en die niet beperkt is tot het gewone beheer van het eigen bezit.

Overeenkomstig artikel 48 § 1 van het besluit kan de werkloze, die op bijkomstige wijze een activiteit uitoefent in de zin van artikel 45, verder uitkeringen genieten op voorwaarde dat (1) hij daarvan aangifte doet bij zijn aanvraag; (2) hij deze activiteit reeds uitoefende terwijl hij tewerkgesteld was als werknemer en dit ten minste gedurende de drie maanden voorafgaand aan de aanvraag; (3) de activiteit voornamelijk verricht wordt tussen 18 u en 7 u; (4) (b) het geen activiteit betreft in een beroep dat valt onder het hotelbedrijf of geen activiteit betreft als leurders, reiziger of verzekeringsagent of makelaar, tenzij de activiteit van gering belang is.

Overeenkomstig artikel 48 § 3 worden de verklaringen die de werkloze aflegt betreffende zijn activiteit terzijde geschoven wanneer zij door ernstige, nauwkeurige en overeenstemmende vermoedens worden tegengesproken.

5.

Met de heer D. (die verstek deed voor de eerste rechter zodat deze ook niet de passende vragen kon stellen) kan aangenomen worden dat de uitoefening van een effectieve activiteit niet kan afgeleid worden uit de listings die in het administratief dossier van de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening voorkomen. Bij verificatie van de stukken is aannemelijk dat de listings inderdaad gewoon de keerzijde zijn van de jaarrekeningen, afgedrukt op kladpapier, en die in het dossier voorgelegd aan de rechtbank afgedrukt werden op een wijze waarop de keerzijde een afzonderlijke pagina wordt.

6.

Omgekeerd heeft de eerste rechter terecht verwezen naar de familiale verbanden die bestonden tussen alle vennootschappen, en de belangrijke activiteit van de nv TS Flanders. Deze laatste vennootschap werd, zoals blijkt uit het administratief dossier, opgericht door



drie vennootschappen, te weten de werkgever van de heer D , de nv Tubes Souples, de nv Avot die een familievennootschap is die opgericht werd door de heer D en zijn echtgenote en haar zetel heeft op de woonplaats van de heer D en zijn echtgenote, en een vennootschap Horsten Joos. Bij de oprichting van deze vennootschap had de nv Tubes Souples 1650 aandelen, de nv TS Flanders 475 aandelen en de bvba Horsten Joos 375 aandelen. De vennootschap had essentieel tot doel participatie in buitenlandse vennootschappen.

Dit wordt ook bevestigd in het verzoekschrift in hoger beroep waarin gesteld werd dat zowel de nv Avot als de nv TS Flanders patrimoniumvennootschappen waren, waarbij in de eerste vennootschap de gezinswoning was ondergebracht en in de nv TS Flanders de aandelen en onder meer de aandelen in een vennootschap in China.

Uit de instructie ter zitting blijkt verder dat in feite ook de N.V. Tubes Souples deel uitmaakt van het familievermogen en dat ook daar de echtgenote van de heer De Moortel gedelegeerd bestuurder is. De verklaring van de heer D , tijdens zijn verhoor door de gewestelijk directeur van de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening, dat hij bestuurder werd van de nv TS Flanders op vraag van zijn werkgever, verbloemt dan ook enigszins de werkelijkheid.

7.

Zoals de eerste rechter terecht opmerkte heeft de nv TS Flanders een belangrijke activiteit. Op het einde van het boekjaar 2010 2011 was er een overgedragen winst van € 1.334.762. In het actief van de vennootschap waren er (balansnummer 28) financiële activa voor een waarde van € 2. 510. 270. Uit de rubriek "inlichtingen omtrent de deelnemingen" blijkt dat de vennootschap 44% van de aandelen heeft van de Chinese vennootschap Xian Thiebaut Pharmaceutical Packaging CO LTD. Deze laatste vennootschap had een eigen vermogen van € 50.000.000 en realiseerde een nettoresultaat van € 9.042.521.

Het beheer van een dergelijk vermogen is zeker meer dan een bijkomstige activiteit. De omstandigheid dat de heer D in de vennootschap geen gedelegeerd bestuurder was, maar gewoon bestuurder, belet niet dat hij in de vennootschap een belangrijke activiteit kan opgenomen hebben, gericht op de verhoging van het vermogen van de familievennootschappen. In dit verband dient erop gewezen te worden dat de heer D niet zomaar een kleine bediende was. Hij was, zoals blijkt uit de instructie ter zitting, master in de rechten en genoot volgens het document 'maandelijkse aangifte van zijn tijdelijke werkloosheid of schorsing' een bruto maandwedde van € 4.228,77. De heer D kon tijdens zijn periode van tijdelijke werkloosheid bij de N.V. Tubes Souples al zijn



energie wijden aan het beheer van deze familievennootschappen, en dus het beheer van zijn eigen vermogen. Uit het verzoekschrift in hoger beroep blijkt overigens dat de vennootschap TS Flanders geen eigen personeel had.

8.

Het is dan ook terecht dat de gewestelijk directeur, daarin gevolgd door de eerste rechter, geoordeeld heeft dat er ernstige, nauwkeurige en overeenstemmende vermoedens zijn dat de activiteit die de heer D aangaf als bijkomstig, niet als een bijkomstige activiteit kan beschouwd worden.

Het hoger beroep is ongegrond.

**OM DEZE REDENEN
HET ARBEIDSHOF**

Gelet op de Wet van 15 juni 1935 op het taalgebruik in gerechtszaken, in het bijzonder op het artikel 24,

Rechtsprekend op tegenspraak,

Gelet op het eensluidende mondeling advies van mevrouw Nathalie Van Den Brande, eerste substituut-arbeidsauditeur, afgevaardigd om haar ambt te vervullen bij het auditoraat-generaal, waarop repliek voor de appellant,

Verklaart het hoger beroep ontvankelijk doch ongegrond en bevestigt het bestreden vonnis.

Veroordeelt, in toepassing van artikel 1017 al. 2 van het Gerechtelijk Wetboek, de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening tot de kosten van beide aanleggen, tot op heden begroot in hoofde van de heer D op € 120,25 rechtsplegingsvergoeding voor de arbeidsrechtbank en € 160,36 rechtsplegingsvergoeding voor het arbeidshof.



Aldus gewezen en ondertekend door de zevende kamer van het Arbeidshof te Brussel,
samengesteld uit:

Fernand KENIS,
Ivo VAN DAMME,
Karel GACOMS,
arbeider,
bijgestaan door :
Sven VAN DER HOEVEN,

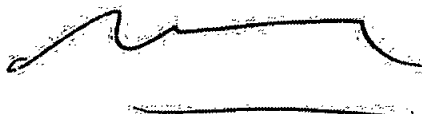
raadsheer,
raadsheer in sociale zaken, werkgever,
raadsheer in sociale zaken, werknemer-
griffier.



Fernand KENIS;



Sven VAN DER HOEVEN;

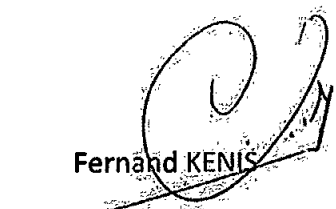


Ivo VAN DAMME

Karel GACOMS

en uitgesproken op de openbare terechtzitting van donderdag 9 oktober 2014 door:

Fernand KENIS, raadsheer,
bijgestaan door
Sven VAN DER HOEVEN, griffier.



Fernand KENIS



Sven VAN DER HOEVEN

