

BV Rendement

Dit artikel wordt u aangeboden door BV Rendement

BV Rendement is het nieuws- en adviesmagazine voor directeuren-grotaandeelhouders en ondernemers in het MKB. In BV Rendement leest u maandelijks praktische artikelen over onder meer fiscale wet- en regelgeving, financiële zaken en arbeidsrechtelijke onderwerpen én alle overige actuele informatie met betrekking tot uw bedrijfsvoering.

BV Rendement biedt u onder andere:

- nieuws over veranderende wet- en regelgeving;
- rubrieken met concrete adviezen en tips die u direct in de praktijk kunt brengen;
- artikelen over ondernemerskwesties als het gebruikelijk loon, de auto van de zaak en ontslagrecht;
- marktanalyses over onder meer arbodienstverleners, tankpassen en incassobureaus;
- wekelijkse e-mailservice met het allerlaatste nieuws;
- een aanvulling op de inhoud van elke uitgave met praktische, online tools.

Kijk voor meer informatie of een proefabonnement op www.rendement.nl/bvblad

STRAFRECHTELIJK VERVOLGEN VAN BV'S WINT AAN POPULARITEIT

Overheid heeft het op uw bv gemunt

Uw bv kan strafrechtelijk vervolgd worden. Vroeger gebeurde dat maar weinig. De laatste tijd heeft het Openbaar Ministerie de smaak goed te pakken gekregen. Vervolging van bv's blijkt uiterst lucratief te zijn, vooral als er geschikt wordt. Zo moest telecombedrijf Vimpelcom kortgeleden een schikking treffen met de Nederlandse en Amerikaanse justitie om strafrechtelijke vervolging af te kopen.

Vimpelcom betaalde € 716 miljoen om vervolging af te kopen. De Nederlandse overheid ontving daarvan de helft. Uw bv belandt logischerwijs niet achter de tralies en kan ook geen werkstraf opgelegd krijgen. Bv's worden uitsluitend gestraft met boetes. De maximale 'gewone' boete die kan worden opgelegd is € 820.000. Het totale bedrag dat een bv kwijt is, kan in de praktijk nog veel verder oplopen. In het geval van Vimpelcom ging het om een combinatie van boetes en wat het OM noemt 'afpakresultaat'. De schikking bestond overigens niet alleen uit een betaling. Een eis was ook dat het bedrijf maatregelen zou treffen om te voorkomen dat er nog eens omkoping en fraude zouden kunnen voorkomen, bijvoorbeeld door externe toezichthouders aan te stellen.

Zwijgrecht

Een verdachte heeft het recht om te zwijgen. Hij hoeft niet mee te werken aan zijn eigen veroordeling. Er wordt verschillend gedacht over de vraag of een verdachte bv zich ook kan beroepen op haar zwijgrecht. Een bv heeft

zelf nog nooit een verklaring afgelegd, maar bestuurders en werknemers doen dat wel. Dat zijn de mensen die door de politie verhoord worden als deze de bv wil horen. De gemiddelde werknemer zal zich dan niet zo snel realiseren dat de bv een zwijgrecht heeft. Normaal gesproken moet de politie een verdachte er vóór het verhoor op wijzen dat hij niet tot antwoorden verplicht is. Dat geldt ook voor andere overheidsdiensten die boetes opleggen. Zij moeten de verdachte de 'cautie' geven. In het geval van vervolging

van bv's gaat dat vaak mis. De politie is dan van mening dat de bv verdachte is, en daarnaast misschien ook de dga. Het heeft geen zin om de bv de cautie te geven, dus dat wordt maar overgeslagen.

Werknemers

Vervolgens worden uw werknemers verhoord. Zij krijgen niet te horen dat ze mogen zwijgen, want ze worden gezien als getuige, in plaats van als spreekbuis van de bv. Voor de meeste werknemers is een verhoor behoorlijk intimiderend. Zij kunnen, van de zenuwen of om de vragensteller ter wille te zijn, de gekste dingen over uw bv verklaren. Het kan geen kwaad om daarop voorbereid te zijn. Als uw bv een boete dreigt te krijgen of vervolgd wordt, is het verstandig om werknemers te wijzen op hun recht om te zwijgen. Dat betekent niet dat u hun een zwijgplicht oplegt, u wijst slechts op de mogelijkheid om te zwijgen. Dat zou, als de werknemer betrokken was

Bestuurlijke boete loopt de spuigaten uit

Het Financieele Dagblad kreeg een paar jaar geleden een boete van drie ton opgelegd omdat het via illegale krantenbezorgers voor zich liet werken. Het totaal van deze boetes kan enorm oplopen. De boete begint bij € 8.000 per illegale werknemer voor de eerste overtreding en loopt op als uw bv al vaker een overtreding beging. De boete kan dus nog flink hoger worden, maar verlaging is

bijna onmogelijk. Zou er een strafrechter aan te pas komen, dan zou rekening kunnen worden gehouden met de ernst van de overtreding en persoonlijke omstandigheden. De rechter kan aan de hand daarvan een passende straf opleggen. Bij een bestuurlijke boete is die mogelijkheid er niet. Het bedrag van de boete is in principe voor iedereen gelijk en kan alleen nog maar verder omhoog.

FOKKE & SUKKE BELLEN DE FIOD

HET IS OPGELOST HOOR!
WE HEBBEN ONZE BV
STRENG TOEGESPROKEN

EN HIJ HEEFT
BETERSCHAP
BELOOFD!



RGVT

bij bepaalde handelingen, ook nog wel eens in zijn eigen voordeel kunnen zijn.

Dga

Betekent strafbaarheid van de bv dat de directeur vrijuit gaat? Nee. Het heeft dus geen zin om de schuld op uw bv af te schuiven in de hoop zelf vrijuit te gaan. Maar vervolging van uw bv betekent niet automatisch dat u als dga ook aangesproken wordt. Eerst moet vast komen te staan dat uw bv een strafbaar feit heeft gepleegd. Vervolgens is de vraag of u betrokken was bij het feit. Dat u dga bent van de bv, betekent niet dat u automatisch feitelijke leidinggever was bij het strafbare feit en strafbaar bent.

Boete

Hoewel het financieel zeer de moeite waard is om bv's strafrechtelijk aan te pakken, gebruikt de overheid liever nog net iets andere middelen. Het kenmerk van strafrecht is dat er een rechter aan te pas komt. Deze beoordeelt of de vervol-

ging zorgvuldig is verlopen en bepaalt of een bv schuldig is. Hij kan dus ook vrijspreken. Daar heeft de overheid iets op bedacht: de bestuurlijke boete. Deze kan zij zelf opleggen zonder tussenkomst van het Openbaar Ministerie of een rechter. Allerlei overheidsdiensten zijn bevoegd om zulke boetes op te leggen, zoals de Nederlandse Voedsel- en Warenautoriteit en de Inspectie SZW.

Afspraken

Deze laatste legt beruchte boetes op voor overtreding van de Wet arbeid vreemdelingen (Wav). Werkgevers krijgen op grond van deze wet een boete als er ergens 'in de keten' een buitenlander zonder tewerkstellingsvergunning werkt. Als een aannemer een onderaannemer inhuurt die op zijn beurt weer een derde bedrijf inhuurt dat werkzaamheden door vreemdelingen zonder vergunning laat verrichten, krijgen alle werkgevers in de keten een boete, ook als zij van niets weten. In 2013 besloot de Inspectie SZW ook nog eens om de standaardboete

van € 8.000 doodleuk te verhogen naar € 12.000. Dat ging de Raad van State te ver. Een werkgever die door een vergissing indirect een illegale vreemdeling in dienst heeft, moet niet meteen zo'n torenhoge boete krijgen. Sindsdien is de boete voor ondernemingen zonder slechte bedoelingen weer teruggedraaid. Het is echter nog altijd een groot bedrag, zeker als u bedenkt dat in de praktijk boetes worden opgelegd voor tientallen werknemers. U kunt als dga uw opdrachtnemers in de keten immers tien keer zeggen dat zij moeten voldoen aan de Wav, maar uiteindelijk heeft u er geen zicht op of zij (en hun opdrachtnemers) dat ook daadwerkelijk doen. Er is maar één manier om het risico op boetes uit te sluiten: door vooraf af te spreken dat uw contractspartij opdraait voor uw boetes, mocht het zover komen. De Hoge Raad heeft inmiddels bepaald dat zulke afspraken geldig zijn.

Omstandigheden

De bestuurlijke boete heeft nog een voordeel voor de overheid: er geldt een flexibel maximum. De boete voor overtreding van het kartelverbod bijvoorbeeld, is op dit moment maximaal negen ton, of, als dat meer is, 10% van de omzet van de betrokken onderneming. Het is niet helemaal onmogelijk om een bestuurlijke boete verlaagd te krijgen. Als uw bv bijvoorbeeld failliet dreigt te gaan door een boete – dat is een reëel gevaar – kunt u verzoeken om verlaging van de boete. U doet dat door bezwaar te maken tegen het boetebedrag. Dat heeft overigens alleen zin als er sprake is van zeer bijzondere en zwaarwegende omstandigheden. U zult die omstandigheden bovendien moeten bewijzen aan de hand van financiële stukken. Als inderdaad blijkt dat uw bv de boete niet zal overleven, is de overheid vaak wel bereid om de boete te verlagen. Dat is deels natuurlijk ook eigenbelang: een failliete bv zal helemaal geen boete meer betalen.

Bert van Mieghem, advocaat bij Wybenga Advocaten, e-mail: vanmieghem@wybenga-advocaten.nl