

NOW 3.0

Ervaringen en dilemma's uit de praktijk

Webcast | Dinsdag 12 mei 2020, 09:00-10:00 uur

Allereerst...



**Microfoon s.v.p. op mute
(de gehele webcast)**



**Heeft u een vraag?
Stel deze via de chat!**

Agenda en sprekers...



Inleider en
moderator

Cees Nijman

Partner Meijburg & Co



Bonusbetaling nader bekeken en afzien van loon

Jurgen Stormmesand, partner Meijburg & Co



Arbeidsrecht

Boudewijn Kanen, partner Liber Dock



Verslaggeving en de rol van de accountant

Lawrence de Waal, director KPMG



NOW nieuwe stijl en groepsbegrip nader beschouwd

Freerk Volders, partner Meijburg Legal



Bestuursrecht

Jan Reinier van Angeren, partner Stibbe N.V.

Jurgen Stormmesand

Bonusbetaling nader bekeken en afzien van loon

Loon onder de NOW-regeling

Bij de aanvraag voorschot (simpel gezegd)

— Loon voor de sociale verzekeringen

Belangrijkste uitzonderingen:

— Loon uit vroegere dienstbetrekking

— Loon hoger dan € 9.538

— Gegevens uit polisadministratie over de maand januari met peildatum 15 maart 2020 leidend bij aanvraag

— Bij definitieve toekenning: 'echte' loon over maanden maart, april en mei maatstaf

— Loonbegrip en berekeningswijze NOW op zich *niet* gewijzigd in wijziging van NOW regeling per 1 mei



Bonusbetaling onder de NOW-regeling

Sales Company

- Basis salaris 30 verkopers € 2.500 per maand.
- Bonus gemiddeld 1 maandsalaris per half jaar. Uitbetaling in januari en juli

Bonusbetalingen in januari

- Loonsom over januari is hoger dan twee maal het regulier loon over andere maanden: subsidie vermindert tot NIHIL

Voorbeeld

Verwacht omzetverlies	50%
Loonsom regulier	€ 75.000
Loonsom januari (in verband met bonusbetaling)	€ 150.000

Verwachte vaststelling voorschot

$0,5 * € 150.000 * 3 * 1,3 * 0,9$	€ 263.250
Uit te betalen voorschot (80%)	€ 210.600

Vermindering van definitieve subsidie door bonusbetaling

$1,3 * 0,9 * € 225.000 (€ 450.000 - € 225.000)$	-/€ 263.250
---	-------------

Definitieve subsidie € 0

Indien geen bonusbetaling zou plaatsvinden

$0,5 * € 75.000 * 3 * 1,3 * 0,9$	€ 131.625
----------------------------------	-----------

Let dus op of aanvraag zinvol is!

Impact januari bonus

Omzetverlies									
€	20%	30%	40%	50%	60%	70%	80%	90%	100%
Subsidie geen bonus in januari	52.650	78.975	105.300	131.625	157.950	184.275	210.600	236.925	263.250
Subsidie indien bonus in januari	-	-	-	-	52.650	105.300	157.950	210.600	263.250

Het loon van de werknemer staat ter discussie



Angelsaksische bedrijven grijpen de coronacrisis aan om loonoffers te vragen van hun Nederlandse werknemers. Dat botst met het poldermodel. Hollandse werkgevers tornen vooralsnog vooral aan de vakantiedagen. Maar blijft dat zo?

FD 10 mei 2020

Verzekeringsadviseur Aon wil tijdelijk loonoffer van 20 procent

Impact coronacrisis In een brief aan het personeel vraagt Aon

NRC 29 april 2020

Let op met (verplicht) inleveren van loon

Niet vrijwillig

- Initiatief bij werkgever

Vorm

- Inleveren salaris of verplichte opname vakantiedagen
- Aanpassing/addendum op arbeidsovereenkomst
- Voor toekomstig salaris
- Werkt door in loonafhankelijke regelingen

Indien goed geregeld, geen problemen met de Inspecteur te verwachten

TAKE AWAY : REGEL HET GOED EN VOORAF!

Vrijwillig of 'Vrijwillig'?

- Initiatief waarschijnlijk bij (groep) werknemer(s)

Vorm

- Inleveren salaris of verplichte opname vakantiedagen
- Geen aanpassing/addendum op arbeidsovereenkomst

Mogelijk standpunt Inspecteur

- Loon staat ter beschikking en is dus genoten
- Werkgever blijft gehouden belasting en premies te voldoen
- Effect voor de werkgever beperkt tot het nettoloon

Boudewijn Kanen

Arbeidsrecht



NOW 1.0 – Bonusverbod

- NOW 1.0 (afwijkingsmogelijkheid voor werkmaatschappij) en NOW 2.0
- Reikwijdte bonusverbod onder afwijkingsmogelijkheid werkmaatschappij
 - Raad van bestuur
 - Directie
 - Van zowel groepshoofd als werkmaatschappij
- Definitie bonus
 - Ruim begrip: ook winstdeling
 - Gaat om bonusuitkering over 2020;
 - Beslissingen over 2019, die al genomen waren maar in 2020 tot uitbetaling komen, zijn toegestaan
 - Wat te doen bij gebroken boekjaar?



NOW 1.0 – Bonusverbod

Verhouding tot arbeidsrechtelijke afspraken?

- Als bonus moet worden uitbetaald, geen subsidie
- Contract is contract tenzij eenzijdige wijziging arbeidsvoorwaarden is toegestaan
- Rechtvaardigt deze consequentie het niet-nakomen van arbeidsrechtelijke afspraak?
- Wordt niet snel aangenomen (volgens ABN uitspraken 2010, V&D en recent NCC uitspraak: geen aanpassing breakup fee in een M&A transactie ondanks Covid)



NOW 1.0 – Akkoord over werkbehoud

Wanneer?

Voorafgaand aan subsidieaanvraag (maar kennelijk geen voorwaarde voor voorschot vooraf, want er wordt ook gerefereerd aan terugbetaling voorschot)

Met wie akkoord te bereiken?

- Onderneming van 20 of meer werknemers:
belanghebbende vakbond(en) of bij gebreke daarvan OR, PvT of andere vertegenwoordiging van werknemers
- Onderneming met minder dan 20 werknemers:
OR, PvT of andere vertegenwoordiging van werknemers

Geen akkoord of daarmee in strijd handelen, betekent geen subsidie



NOW 1.0 – Akkoord over werkbehoud

Vakbond als bedoeld in WMCO: veelal cao-partij(en)

- Minimaal 2 leden in onderneming
- Statutaire doelstelling is belangenbehartiging werknemers
- Als belangenbehartiger werkzaam in onderneming of sector
- Ten minste twee jaar rechtspersoonlijkheid
- Bekend bij onderneming (ook onderzoeksplicht onderneming)

Eisen inhoud akkoord nog onduidelijk, maar roept wel nodige vragen op

- Alleen over het al dan niet aanvragen van NOW voor werkbehoud?
- Mogen er arbeidsrechtelijke eisen gesteld worden (bijvoorbeeld loonoffers door management boven 2x max. dagloon)?
- Mogen bonden voorwaarden stellen voor werkbehoud voor ná subsidieperiode, zoals baangaranties?

NOW 2.0: verwachte wijzigingen vanaf juni 2020

(precieze invulling nog niet bekend)

1. Bonusverbod wordt algemeen van toepassing
2. Toepassing akkoord over werkbehoud nog een vraagteken
3. Sanctie op bedrijfseconomisch ontslag vervalt
 - 150% van het loon van de betreffende werknemer
 - FNV vreest 'massaal banenverlies' en PvdA en SP zijn ook tegen





Lawrence de Waal

Verslaggeving en de rol van de accountant

Verwerking en presentatie in de jaarrekening

Verwerking van de NOW subsidie in tussentijdse cijfers en jaarrekening 2020

- NOW regeling is een exploitatiesubsidie onder RJ 274 en IAS 20 - Overheidssubsidies
 - Recht op ontvangst ontstaat wanneer loonkosten waarop subsidie betrekking heeft daadwerkelijk worden gemaakt
 - Vordering op balans enkel voor de nog te ontvangen subsidie over de betreffende maand, indien er **redelijke zekerheid** is dat aan de gestelde subsidievoorwaarden wordt voldaan
 - Verschil tussen aanvraag en vaststelling subsidie verwerken als een schattingswijziging
 - Presentatie als overige opbrengsten of in mindering op de loonkosten
 - NOW is een (bijzondere en incidentele) overheidssubsidie, die naar verwachting niet als netto-omzet wordt gerubriceerd
- Onduidelijk uitwerking bij RJ 640.309/409 *Organisaties-zonder-winststreven*



Rol van de accountant en accountantscontrole

- **NOW regeling: Artikel 14.1:** werkgever vraagt binnen 24 weken na afloop van de aaneengesloten periode van drie maanden de vaststelling van de subsidie aan
- **NOW regeling: Artikel 13.h:** werkgever overlegt na afloop van de periode waarover subsidie is verleend een definitieve opgave van de omzetsdaling met daarbij een accountantsverklaring van een accountant
- Aangegeven is dat er een grens komt wanneer een accountantsverklaring niet is vereist
- De NBA is in overleg met het ministerie van Sociale Zaken en Werkgelegenheid over de rol van de accountant en de accountantsverklaring
- De NBA werkt momenteel aan een programma van aanpak, standaard werkwijze rond de benodigde verklaringen en controleprotocol en ledenondersteuning (bijvoorbeeld opleidingsprogramma, een helpdesk en een communicatiebeleid) www.nba.nl/nba-helpt/



Rol van de accountant en accountantscontrole

Bijzondere aandachtspunten:

- Verantwoordelijkheid van ondernemingen voor een adequate AO/IC en controleerbare omzetsdaling-opgave!
- Complexiteit en uitleg van de regeling (concern/omzet/referentieperiode): opzet Q&A samen met Ministerie/UWV
- Opzet van controleprotocol en bepaling van materialiteit?
- Controle > 20% omzetsdaling werkmaatschappij en < 20% omzetsdaling op concernniveau (Artikel 6.a)
- Focus op aanvullende voorwaarden van Artikel 6.a
- Consistente toepassing van verslaggevingsgrondslagen, presentatie en afgrenzing van netto-omzet en referentieperiode
- Toepassing van consistent transferpricing systeem
- Extra aandacht voor fraude-risico's en de poortwachtersfunctie van de accountant
- Planning en timing van de werkzaamheden, impact van mogelijke verlenging NOW-periode (busy season!)
- Etcetera



Freerk Volders

NOW nieuwe stijl en groepsbegrip nader beschouwd

Corporate law: belangrijke aspecten

De volgende twee onderwerpen komen kort aan de orde:

- Groepsbegrip onder de NOW Nieuwe stijl
- Groepen in internationaal verband nader belicht



Groepsbegrip onder de NOW

Indien de werkgever onderdeel is van een groep, dan worden voor de bepaling van de omzetsdaling van de werkgever (en andere onderdelen van de groep) in aanmerking genomen, de omzetsdaling van:

- Alle Nederlandse rechtspersonen en vennootschappen die op 1 maart 2020 onderdeel zijn van de groep; en
- Alle niet-Nederlandse rechtspersonen en vennootschappen met SV-loon in Nederland die op 1 maart 2020 onderdeel zijn van de groep

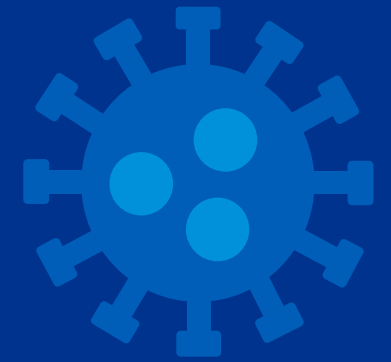
Groep

In artikel 6 lid 4 van de NOW wordt verwezen naar een groep als bedoeld in artikel 2:24b van het Burgerlijk Wetboek ("BW").

- "Economisch" (ex artikel 2:24b BW)
 - Indien de werkgever onderdeel is van een economische eenheid waarin rechtspersonen en vennootschappen organisatorisch zijn verbonden
- "Juridisch" (ex artikel 2:24a BW). Op grond van artikel 6 lid 4 van de NOW moeten een moedermaatschappij en haar dochtermaatschappij (als bedoeld in artikel 2:24a van het BW) ook als een groep worden beschouwd:
 - Indien de werkgever een rechtspersoon is waarin een rechtspersoon of een of meer van zijn dochtermaatschappijen, (...) meer dan de helft van de stemrechten in de algemene vergadering kunnen uitoefenen; dan wel (...) meer dan de helft van de bestuurders of van de commissarissen kunnen benoemen of ontslaan (...)

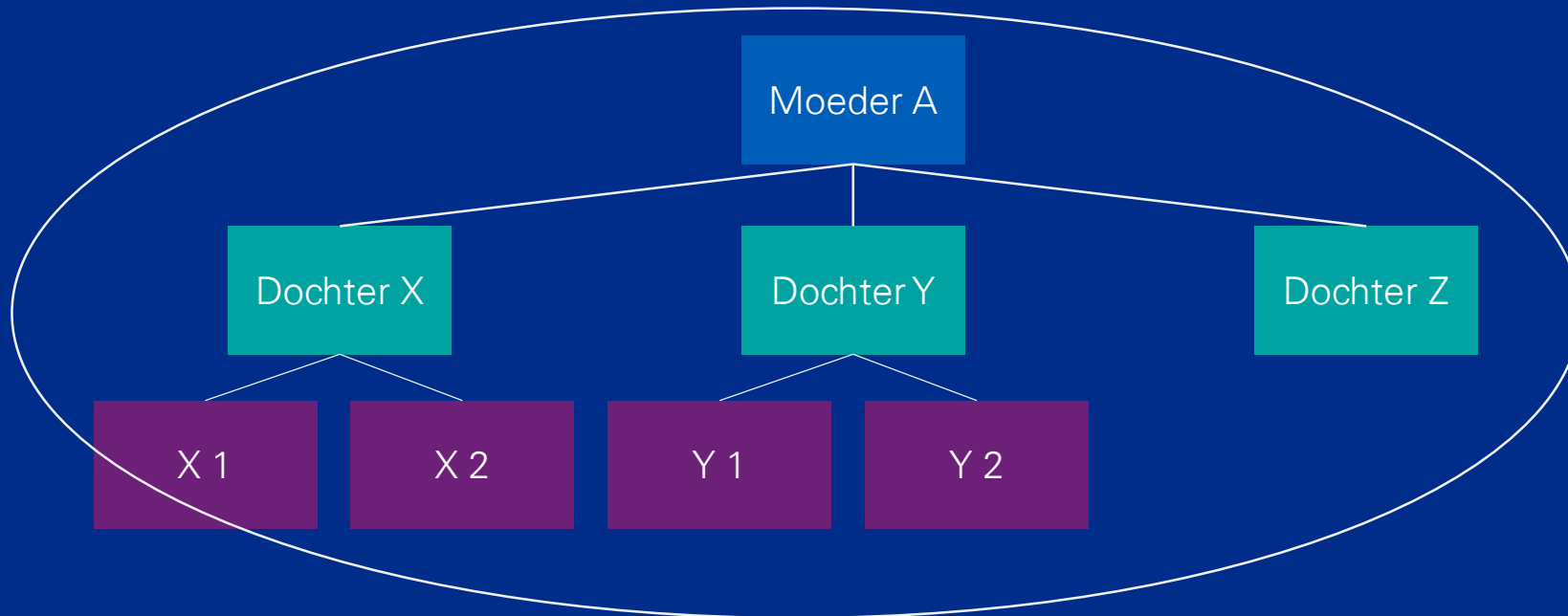
Het is (nog) onduidelijk of sprake is van één groep bij een moedermaatschappij met meerdere dochtermaatschappijen, indien verder geen sprake is van economische eenheid en organisatorische verbondenheid

NOW "nieuwe stijl" als aangepast per 5 mei 2020



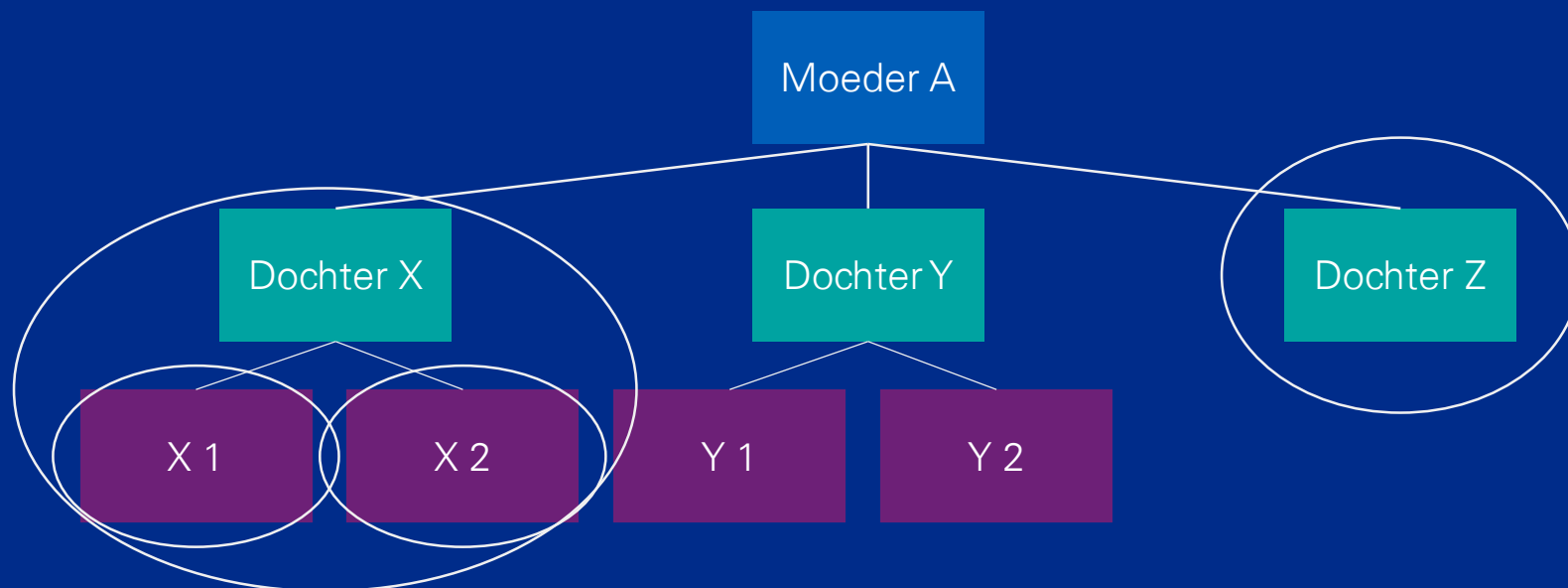
- Artikel 6a van de NOW
- Sinds 5 mei 2020 kunnen individuele werkmaatschappijen waarbij sprake is van een omzetsdaling van meer dan 20%, die onderdeel uitmaken van een groep waarbij sprake is van een omzetsdaling van minder dan 20% ook gebruik maken van de NOW indien:
 - de aanvrager geen personeels-BV is
 - er een overeenkomst is met betrokken vakbonden over werkbehoud
 - geen dividend of bonussen worden uitgekeerd over 2020 en geen eigen aandelen worden gekocht, zulks tot en met de datum van de aandeelhoudersvergadering waarin de jaarrekening 2020 wordt vastgesteld
 - uitzondering als een ondernemer verplicht is dividend uit te keren op grond van een vaststellingsverklaring met de Belastingdienst of een wettelijke plicht vanuit belastingwetgeving
 - de andere rechtspersonen of vennootschappen binnen een groep als bedoeld in artikel 6, vierde lid, geen opdrachten of projecten uitvoeren die ten koste kunnen gaan van de rechtspersoon of vennootschap waarvoor de omzetsdaling met toepassing van dit artikel wordt bepaald
 - accountantsverklaring: in de standaarden van accountants dient te worden uitgewerkt hoe de controle van de accountant hierop plaatsvindt

Voorbeelden groep volgens NOW



Artikel 6

Individuele werkgevers kunnen subsidie aanvragen indien groepsomzetsdaling >20%



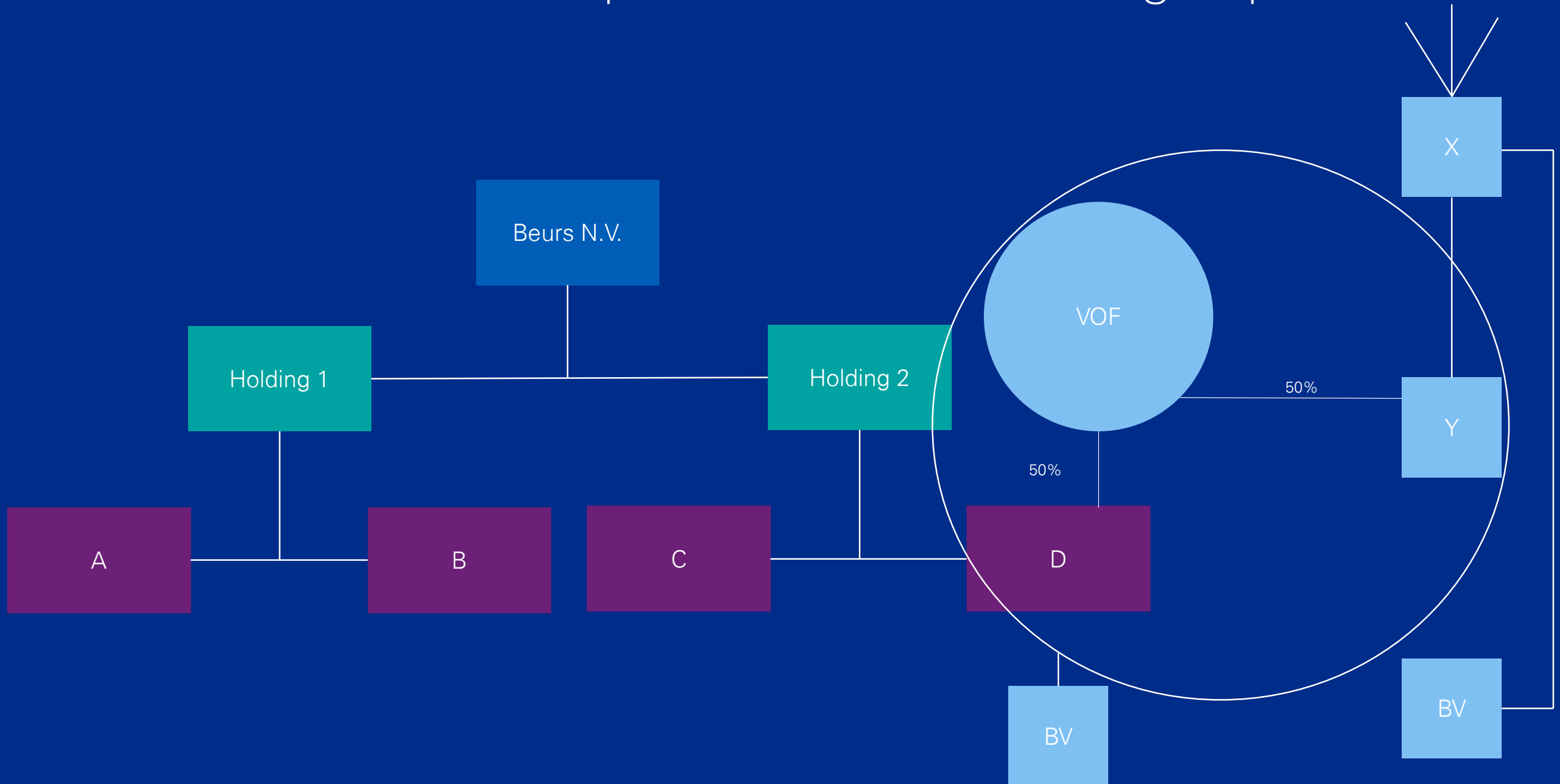
Artikel 6a

X, Y, Y1 en Y2 <20% omzetsdaling

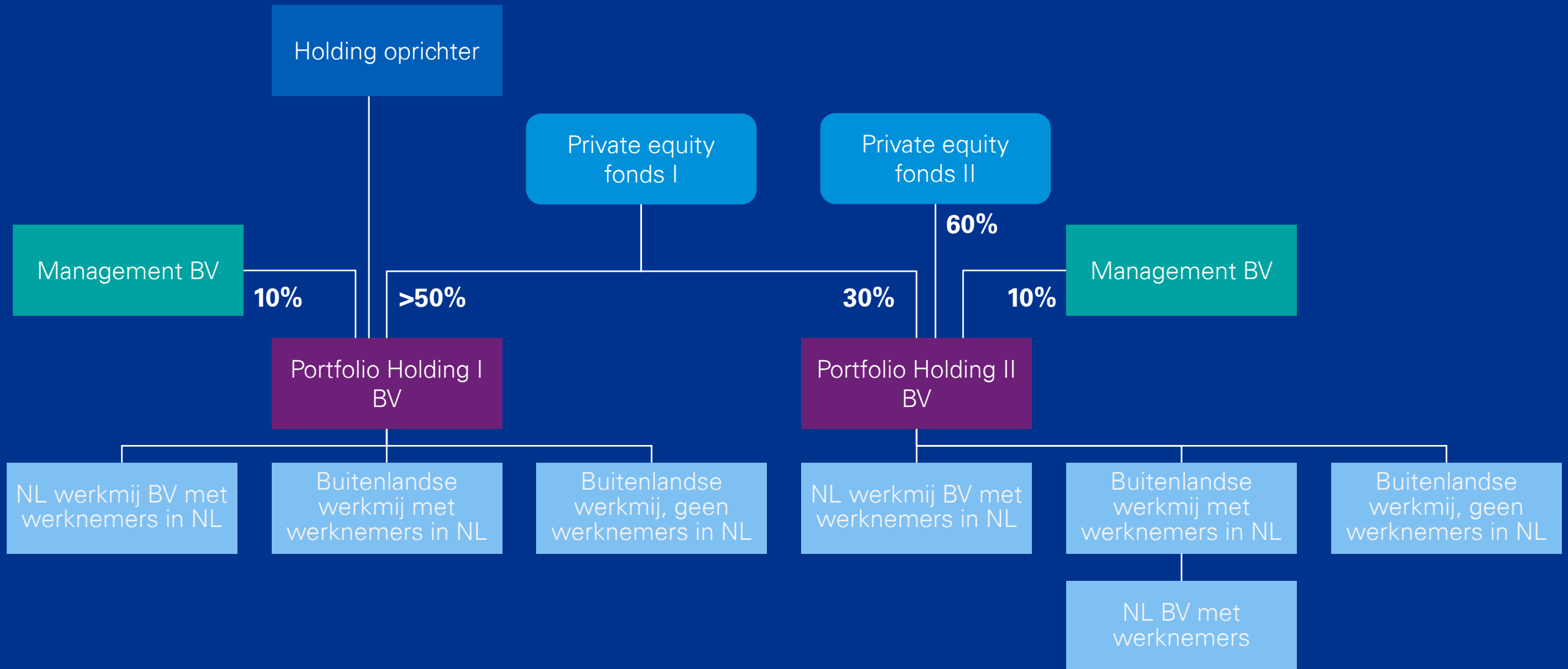
X1, X2 en Z >20% omzetsdaling (lid 1)

X met X1 en met X2 >20% omzetsdaling (lid 5)

Voorbeeld vennootschap onderdeel meerdere groepen



NOW en Private Equity fonds





Jan Reinier van Angeren

Bestuursrecht

Veelgestelde vragen

- Kan ik mijn aanvraag intrekken of wijzigen?
- Wat gebeurt er als ik een fout heb gemaakt in de aanvraag?
- Wat gebeurt er als mijn onderneming na de aanvraag failliet wordt verklaard?
- Wat als mijn omzetsdaling hoger is dan bij de aanvraag opgegeven?
- Wat gebeurt er als ik een van de subsidieverplichtingen niet nakom?
- Worden mijn gegevens openbaar gemaakt?



Kan ik mijn aanvraag intrekken of wijzigen?

Ja, aanvraag kan altijd worden ingetrokken

—Als subsidie al is verleend en voorschot ontvangen, dient dit te worden terugbetaald

Ja mogelijk een aanvraag te wijzigen, door verzoek bij UWV

—Als subsidie al is verleend, verzoek bij UWV tot wijziging verleningsbeschikking



Wat gebeurt er als ik een fout heb gemaakt in de aanvraag?

Werkgever ontdekt dit:

- Voordat subsidie is verleend > aanvraag intrekken of aanvraag wijzigen
- Nadat subsidie is verleend > verzoek wijzigen subsidieverlening
 - UWV kan verleningsbeschikking naar boven aanpassen
- Voor vaststelling > (mogelijk) lagere vaststelling/intrekking
 - Hoger vaststellen kan niet, UWV moet verleningsbeschikking aanpassen

Bij fout in aanvraag kan *geen sanctie* worden opgelegd. Alleen mogelijk: weigeren subsidieverlening, lager vaststellen/intrekken/wijzigen verlening, lager vaststellen definitief subsidiebedrag (art. 4:35, 4:46, 4:48 Awb)

Wat gebeurt er als mijn onderneming na de aanvraag failliet wordt verklaard?

Werkgever gaat failliet:

- Voor indienen aanvraag > weigering subsidieverlening
- Na ontvangst, na eerste/tweede maand drie maanden-periode > vaststelling voor één/twee maand(en) (mits aan alle verplichtingen voldaan)
- Na drie maanden-periode > geen effect op subsidie (mits aan alle verplichtingen voldaan)

Subsidie kan niet met terugwerkende kracht worden geweigerd bij faillissement na aanvraag. Wel mogelijk: intrekken of lager vaststellen (art. 4:48 Awb)

Wat als mijn omzetsdaling hoger is dan bij de aanvraag opgegeven?

- Subsidie kan niet hoger worden vastgesteld, UWV moet de verleningsbeschikking aanpassen
- ECLI:NL:RVS:2004:AO4351



Wat als ik een subsidieverplichting niet nakom?

Bij ontslagaanvraag om bedrijfseconomische omstandigheden:

— Lagere vaststelling (correctie in formule - art. 7 NOW)

Bij niet naleven andere verplichting:

— Intrekken verlening (art. 4:48 Awb)

— Lagere vaststelling (wijziging) (art. 4:46, 4:48 Awb)

Worden mijn gegevens openbaar gemaakt?

Ja, bepaalde gegevens > zie wijziging NOW, nieuw artikel 8 lid 9 NOW:

- Door het indienen van een aanvraag wordt de werkgever geacht ermee ingestemd te hebben dat de volgende gegevens uit het subsidiedossier openbaar gemaakt kunnen worden:
 - a. de naam en het adres van werkgever
 - b. het verstrekte voorschot; en
 - c. de vastgestelde subsidie
- In strijd met 4:8 Awb, maar praktisch zullen weigeringsgronden WOB niet snel van toepassing zijn op deze gegevens, publicatie moeilijk te voorkomen
- En andere gegevens dan deze? > dan 4:8 Awb en WOB
- En als ik de aanvraag vóór de wijziging van de NOW heb gedaan? > toelichting kent terugwerkende kracht toe aan lid 9, maar:
 - in strijd met legaliteitsbeginsel
 - toelichting is niet bindend

Afsluiting



Voor uw adressenboek



Cees Nijman

Partner, Meijburg & Co

nijman.cees@kpmg.com
088 90 93415



Lawrence de Waal

Director KPMG

dewaal.lawrence@kpmg.nl
020 65 68665



Jurgen Stormmesand

Partner, Meijburg & Co

stormmesand.jurgen@kpmg.com
088 90 91498



Freerk Volders

Partner, Meijburg Legal

volders.freerk@kpmg.com
088 90 91600



Boudewijn Kanen

Partner, Liber Dock

boudewijn.kanen@liberdock.com
020 23 51177



Jan Reinier van Angeren

Partner, Stibbe Advocaten

janreinier.vanangeren@stibbe.com
020 54 60195

Dank voor uw deelname

De algemene voorwaarden van Meijburg & Co, gedeponeerd bij de Kamer van Koophandel, zijn jegens een ieder van toepassing op alle door Meijburg & Co te verrichten werkzaamheden en te verlenen diensten.

Meijburg & Co, Belastingadviseurs, is een samenwerkingsverband van besloten vennootschappen, staat ingeschreven in het Handelsregister onder nummer 53753348 en is aangesloten bij KPMG International Cooperative ("KPMG International"), een Zwitserse entiteit.

De algemene voorwaarden zijn te vinden op de website van Meijburg & Co (<http://www.meijburg.nl/algemenevoorwaarden>) en worden op verzoek toegestuurd