



Repertoriumnummer <b>2021 /</b>
Datum van uitspraak <b>15 april 2021</b>
Rolnummer <b>2019/AB/558</b>
Beslissing waartegen beroep <b>18/469/A</b>

### Uitgifte

Uitgereikt aan
op
€
JGR

# Arbeidshof te Brussel

zevende kamer

## Arrest

SOCIALE ZEKERHEIDSRECHT WERKNEMERS - bijdragen werkgevers  
tegensprekelijk arrest  
definitief

**NASCOM NV**, met maatschappelijke zetel te 3600 GENK, Evence Coppélaan 91, C-mine 12, bus B2.0, (KBO nr.0646.949.022) appellante, vertegenwoordigd door

tegen

**RIJKSDIENST VOOR SOCIALE ZEKERHEID**, met zetel te 1060 BRUSSEL, Victor Hortaplein, 11, (KBO nr. 0206.731.645) geïntimeerde, vertegenwoordigd door

\*\*\*

Na beraad, spreekt het arbeidshof Brussel het volgend arrest uit:

Gelet op de stukken van de rechtspleging, in het bijzonder op:

- het voor eensluidend verklaard afschrift van het vonnis, uitgesproken door de 5e kamer van de Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel op 15 april 2019 (algemeen rolnummer 18/469/A);
- het verzoekschrift tot hoger beroep, neergelegd ter griffie op 12 juli 2019;
- de neergelegde conclusies;
- de voorgelegde stukken.

\*\*\*

De partijen hebben hun grieven en middelen uiteengezet op de openbare zitting van 18 februari 2021, waarna het arbeidshof de debatten heeft gesloten.

## I. Feiten

### I.1

De nv Nascom, met ondernemingsnummer 0479.316.194, werd op 6 januari 2003, aanvankelijk onder de rechtsvorm en benaming “bvba Network Applications Services”, opgericht.

De algemene vergadering van de bvba Network Applications Services wijzigde, bij beslissing van 27 oktober 2005, de rechtsvorm en naam naar de naamloze vennootschap Nascom.

Deze vennootschap wordt verder “nv Nascom (oud)” genoemd.

Op 16 februari 2009 werd de maatschappelijke zetel overgebracht naar C-Mine 1, bus 13, E. Coppéelaan 91 te 3600 Genk.

Het maatschappelijk doel van de nv Nascom (oud) beoogde, in essentie, het adviseren, het assisteren en bemiddelen, het concipiëren, implementeren, uitvoeren en beheren van opdrachten en projecten in het terrein van: (1) digitale, mobiele en vaste netwerkdiensten; (2) structureren en beheren van ICT infrastructurele workflow; (3) verzamelen en beheren van business processen; (4) software ontwikkelen en het organiseren van opleidingen; (5) consultancy en auditing van informatica-, domotica- en netwerkinfrastructuur.

Wat haar BTW-activiteiten betreft, was de vennootschap sinds 20 mei 2009 ingeschreven onder de Nacebelcodes 62.010 (ontwerpen en programmeren van computerprogramma's) en 62.020 (computerconsultancy-activiteiten).

Op 15 januari 2015 nam de nv DUO de nv Nascom (oud) over.

Bij vonnis van de ondernemingsrechtbank Antwerpen, afdeling Tongeren, van 18 december 2015 werd een gerechtelijke reorganisatie geopend op naam van de nv Nascom (oud).

Op 18 januari 2016 kwam een einde aan de arbeidsovereenkomst van elf werknemers van de nv Nascom (oud). Daags nadien traden deze werknemers, m.n. W. V., M. V., J. J., S. V., B. G., B. C., R. B., C. B., W. W., N. V. en V. V., in dienst van de nv Nascom (nieuw), met ondernemingsnummer 0646.949.022.

De algemene vergadering van de nv Nascom (oud) besloot op 12 februari 2016 de maatschappelijke benaming van de vennootschap te wijzigen in “NLC BIS”, alsook machtiging te verlenen aan de raad van bestuur tot het indienen van een aangifte van het faillissement.

De ondernemingsrechtbank Antwerpen, afdeling Hasselt, verklaarde, bij vonnis van 15 maart 2016, de nv NLC BIS, met ondernemingsnummer 0479.316.194, in staat van faillissement en stelde mr. M. H. als curator aan.

## I.2

De naamloze vennootschap DUO, met ondernemingsnummer 0459.418.625, werd op 31 december 1996 opgericht, aanvankelijk onder de rechtsvorm van een bvba, met als zaakvoerders de heer J. C. en mevrouw V. D.

De algemene vergadering van de bvba DUO wijzigde, bij beslissing van 29 december 2000, de rechtsvorm naar een naamloze vennootschap en benoemde de heer J. C. en mevrouw V. D. tot gedelegeerd bestuurders.

Vanaf 26 maart 2003 maakten de bvba Coppieters, met vaste vertegenwoordiger de heer J. C., en de bvba C & D Consulting, met vaste vertegenwoordiger mevrouw V. D., deel uit van de raad van bestuur van de nv DUO.

Met ingang van 6 april 2009 nam het bestuursmandaat van de bvba C & D Consulting, met als vaste vertegenwoordiger mevrouw V. D., een einde. Als nieuwe bestuurder van de nv DUO werd aangesteld de bvba Dugardyn Associates, met vaste vertegenwoordiger mevrouw V. D.

Op 16 december 2009 kwam een einde aan het mandaat van (gedelegeerd) bestuurder van de heer J. C. en de bvba Coppieters.

De heer M. C. werd vanaf 17 februari 2010 als nieuwe bestuurder benoemd. Sinds 31 maart 2018 wordt dit bestuursmandaat uitgeoefend door de bvba The Craftsmen, met vaste vertegenwoordiger de heer M. C.

De maatschappelijke zetel van de vennootschap is sedert 20 december 2010 gevestigd te 8000 Brugge, Bargeweg 2.

Het maatschappelijk doel van de nv DUO, als innovatievennootschap, omvat o.a. het ontwikkelen van software voor internet en intranet toepassingen en voor het realiseren van cliënt-

server projecten in de meest brede zin van de betekenis. De vennootschap heeft tevens tot doel het ontwerpen, realiseren, exploiteren, verhuren en verkopen van programma's en systemen voor automatische en/of elektronische gegevensverwerking en van alle toestellen en apparaten en bijbehoren die voor het voorgaande nodig zijn, daarop betrekking hebben of daarmee verband houden; het uitbaten van een werkplaats voor fotografische en andere reproductie, voor het typografisch zetten en drukken, voor steendruk, chromosteendruk en offset, voor heliogravure, voor fotokopie, voor serigrafie; het uitbaten van een bedrijf inzake kunst boekbinding en van een uitgeversbedrijf.

Wat haar BTW-activiteiten betreft, is de vennootschap sinds 1 januari 2008 ingeschreven onder de Nacebelcode 62.010 (ontwerpen en programmeren van computerprogramma's).

Wat haar RSZ-activiteiten betreft, is de vennootschap sinds 1 januari 2008 ingeschreven onder de Nacebelcode 62.010 (ontwerpen en programmeren van computerprogramma's).

Op 15 januari 2015 nam de nv DUO de nv Nascom (oud) over, met het oog op het tot stand brengen van een "*full service digital agency*".

### I.3

Op 19 januari 2016 werd de nv Nascom, met ondernemingsnummer 0646.949.022, opgericht door de nv Duo, met als gedelegeerd bestuurder mevrouw V. D. (vanaf 1 januari 2019 vervangen door de heer M. C.), en de bvba Dugardyn Associates, met als vaste vertegenwoordiger mevrouw V. D.

Deze vennootschap wordt verder de "nv Nascom nieuw" genoemd.

De nv Duo en de bvba Dugardyn Associates traden op als gedelegeerd bestuurders van de nv Nascom (nieuw).

De maatschappelijke zetel van de vennootschap was aanvankelijk gevestigd te 3600 Genk, C-Mine 1, bus 13, E. Coppéelaan 91. Op 12 februari 2016 werd de maatschappelijke zetel verplaatst naar 3600 Genk, C-Mine 12, bus B.2. Sinds 1 november 2019 is de maatschappelijke zetel gevestigd te 3600 Genk, C-Mine 129.

Er bleef steeds een vestigingseenheid van de nv Nascom (nieuw) actief te 3600 Genk, C-Mine 1, bus 13, E. Coppéelaan 91.

Het maatschappelijk doel van de nv Nascom (nieuw) is divers en omvat o.a. het adviseren, het assisteren en bemiddelen, het concipiëren, implementeren, uitvoeren en beheren van opdrachten en projecten in het terrein van: (1) digitale, mobiele en vaste netwerkdiensten; (2) structureren en beheren van ICT infrastructurele workflow; (3) verzamelen en beheren van business processen; (4) software ontwikkelen en het organiseren van opleidingen; (5) consultancy en auditing van informatica-, domotica- en netwerkinfrastructuur; de creatie, ontwikkeling, verbetering, herstelling, installatie, verkoop, distributie, commercialisering, algemene vertegenwoordiging van websites, logo's, grafisch materiaal, zowel hardware als software; aan- en verkoop, im- en export, groot- en kleinhandel, (...) van computers, hoogtechnologisch materiaal, apparatuur en andere mogelijke dragers, al dan niet voorzien van de ontwikkelde software; invoer- en uitvoer, kopen en verkopen, (...) van alle computersoftware en -hardware; de exploitatie van een studie-, organisatie- en raadgeversbureau inzake management, marketing en statistiek; verstrekken van advies, opleiding en diensten aan ondernemingen (...) inzake productie, commercialisering, marketing, financieel, logistiek, operationeel en organisatorisch beleid; onderzoek, ontwikkeling, vervaardiging of commercialisering van nieuwe producten en technologieën en hun toepassingen; ontwikkelen, kopen, verkopen, in licentie nemen of geven van concessies, brevetten, licenties, octrooien, knowhow en andere immateriële vaste activa en/of intellectuele rechten op vlak van informatietechnologie; opbouw en beheren van roerend/onroerend patrimonium; (...).

Wat haar BTW-activiteiten betreft, is de vennootschap sinds 19 januari 2016 ingeschreven onder de Nacebelcode 62.010 (ontwerpen en programmeren van computerprogramma's) en 62.020 (computerconsultancy-activiteiten).

Wat haar RSZ-activiteiten betreft, is de vennootschap sinds 19 januari 2016 ingeschreven onder de Nacebelcode 62.020 (computerconsultancy-activiteiten).

#### I.4

Op 19 januari 2016 zijn elf werknemers van de nv Nascom (oud), m.n. W. V., M. V., J. J., S. V., B. G., B. C., R. B., C. B., W. W., N. V. en V. V. in dienst getreden van de nv Nascom (nieuw).

Het sociaal secretariaat van de werkgever maakte bij de loonberekeningen gebruik van de regeling inzake doelgroepvermindering 'eerste aanwervingen', zoals omschreven in de programmawet (I) van 24 december 2002.

Bij beslissing van 12 juni 2017 oordeelde de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid dat de nv Nascom (oud) (0479.316.194), de nv DUO (0459.418.625) en de nv Nascom (nieuw) (0646.949. 022) eenzelfde technische eenheid uitmaken en het recht op doelgroep-

vermindering voor de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving op 19 januari 2016 zich niet heeft geopend omdat, binnen dezelfde technische bedrijfseenheid, op die dag 49 personen waren tewerkgesteld, terwijl in de loop van de periode tot en met het vierde kwartaal voorafgaand aan het kwartaal van de indiensttreding tot 66 personen waren tewerkgesteld, bijvoorbeeld op 30 maart 2015, waardoor de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving geen meer-tewerkstelling inhield.

Op grond hiervan besloot de rijksdienst tot schrapping over te gaan van de doelgroepvermindering voor de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving en dit voor alle kwartalen waarin deze werd toegepast vanaf het eerste kwartaal van 2016.

De berichten van wijziging der bijdragen dateren van 27 juli 2017 en 10 augustus 2017, waarbij nv Nascom (nieuw) telkens door de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid werd aangevaard tot betaling over te gaan.

De nv Nascom (nieuw) is, onder voorbehoud, overgegaan tot betaling aan de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid van de sociale bijdragen.

Zij blijft echter het standpunt van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid betwisten dat de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) eenzelfde technische bedrijfseenheid uitmaken, alsook het daaruit voortvloeiende gevolg dat er vanaf het eerste kwartaal 2016 geen recht wordt geopend op doelgroepvermindering 'eerste aanwervingen'.

In die zin vordert de nv Nascom (nieuw) de erkenning van het recht op doelgroepvermindering voor de eerste zes aanwervingen en de terugbetaling van alle, onder voorbehoud, betaalde sociale bijdragen.

Teneinde het geschil beslecht te zien wendde de nv Nascom (nieuw) zich tot de arbeidsrechtbank.

## **II. De procedure in eerste aanleg**

De procedure werd voor de Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel ingeleid bij een exploit van dagvaarding van 14 maart 2018.

De zaak is gekend onder het algemeen rolnummer 18/469/A.

De vordering van de nv Nascom (nieuw) strekte ertoe de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid te veroordelen tot terugbetaling van een bedrag van 48.392,81 euro aan sociale zekerheidsbijdragen die zij ingevolge de beslissing van de rijksdienst van 12 juni 2017 onder voorbehoud heeft betaald, meer de interesten en de kosten van het geding, dit alles onder verbeurte van een dwangsom van 2.500 euro per dag bij niet-betaling vanaf de betekening van het vonnis.

De Rijksdienst voor Sociale Zekerheid vroeg de handhaving van zijn beslissing van 12 juni 2017.

De Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel verklaarde, bij vonnis van 15 april 2019, de vordering van de nv Nascom (nieuw) ontvankelijk maar ongegrond en veroordeelde de nv Nascom (nieuw) tot de gerechtskosten.

De nv Nascom (nieuw) voelt zich gegriefd door het vonnis van de eerste rechters.

### **III. Het hoger beroep**

Bij verzoekschrift, neergelegd ter griffie van het arbeidshof Brussel op 12 juli 2019, stelde de nv Nascom hoger beroep in tegen het vonnis van de Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel van 15 april 2019.

De zaak werd ingeschreven onder het algemeen rolnummer 2019/AB/558.

De beschikking van het arbeidshof Brussel van 22 oktober 2019 legde, in toepassing van het artikel 747, §2 Ger. W., de conclusietermijnen en de rechtsdag vast.

In onderling akkoord hebben de partijen de conclusietermijnen uitgebreid.

Bij (synthese)besluiten, neergelegd ter griffie op 17 februari 2021, vordert de nv Nascom (nieuw) het hoger beroep ontvankelijk en gegrond te verklaren; het vonnis van de eerste rechters te vernietigen; opnieuw recht doende, in hoofdorde, de initiële vordering van de nv Nascom (nieuw) gegrond te verklaren en de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid te veroordelen tot betaling van de som van 48.392,81 euro, meer interesten en kosten van het geding, onder verbeurte van een dwangsom van 2.500 euro per dag bij niet-betaling vanaf de betekening van het tussen te komen arrest.



Bij (synthese)besluiten, neergelegd ter griffie op 25 november 2020, vordert de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid het hoger beroep ontvankelijk doch ongegrond te verklaren; de nv Nascom (nieuw) ervan af te wijzen en te veroordelen tot de kosten.

De partijen hebben hun grieven en middelen mondeling uiteengezet op de openbare zitting van 18 februari 2021.

Het arbeidshof Brussel sloot de debatten en nam vervolgens de zaak in beraad om uitspraak te doen.

#### **IV. Grieven van het hoger beroep**

##### **IV.1**

De nv Nascom (nieuw) is gegriefd door het vonnis a quo van 15 april 2019.

Als enige middel voert zij aan dat de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) geen technische bedrijfseenheid uitmaken.

Er bestaat tussen de nv Nascom (nieuw) en de nv Duo geen sociale en economische verwevenheid. Hoewel ze sectorgenoten zijn, hebben ze een verschillend maatschappelijk doel. Zoals blijkt uit de Nacebelcodes verrichten ze ook andere activiteiten. Ze zijn tevens geografisch verschillend gelegen. Ze hebben verschillende bestuurders, aandeelhouders en werknemers. De arbeidsvoorwaarden zijn verschillend, alsook hun sociale secretariaten, hun cliënteel, hun boekhouding, hun eigen publiciteitskanalen en hun eigen sociale organisatie. Het betreft hier m.a.w. gescheiden juridische entiteiten, met ruime autonomie en elk een eigen bedrijfscultuur, zonder sociale en economische samenhang.

Er bestaat evenmin een sociale en economische verwevenheid tussen de nv Nascom (oud) en de nv Nascom (nieuw). De nv Duo en de nv Nascom (nieuw) komen niet voor in de officiële akten van de nv Nascom (oud). Uit de loutere komst van 11 werknemers van de nv Nascom (oud) naar de nv Nascom (nieuw) kan geen sociale en economische samenhang worden afgeleid.

Het is niet aangetoond dat de nieuw in dienst genomen werknemers, werknemers vervangen die in de loop van de vier kwartalen voorafgaand aan de indiensttreding in dezelfde bedrijfseenheid werkzaam zijn geweest.

## IV.2

De Rijksdienst voor Sociale Zekerheid verwerpt de grieven en middelen waarop het hoger beroep is gestoeld.

Er zijn volgens de rijksdienst voldoende elementen om te besluiten tot een sociale verwevenheid. De nv Nascom (oud) werd overgenomen door de nv DUO. De nv DUO en een van haar bestuurders, de bvba Dugardyn Associates, hebben dienvolgens de nv Nascom (nieuw) opgericht. Mevrouw V. D. is hierbij de centrale bestuurder-spelverdeler. Op 19 januari 2016 traden 11 werknemers van de nv Nascom (oud) in dienst bij de nv Nascom (nieuw).

Er bestaat ook een economische verwevenheid tussen de drie vennootschappen. Het betreft hier entiteiten die identieke, gelijkaardige of complementaire activiteiten uitoefenen in de IT-sector. Alle bedrijven zijn als sectorgenoten actief onder dezelfde Nacebelcodes voor computerconsultancy-activiteiten en voor het ontwerpen en programmeren van computerprogramma's.

Dat de nv DUO gevestigd is te Brugge, terwijl de nv Nascom zich te Genk heeft gevestigd, verhindert niet dat de bedrijven economische verwevenheid zijn, nu het de bedoeling was complementair te zijn op regionaal vlak en een gezamenlijke knowhow uit te bouwen.

De beslissing van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid van 12 juni 2017 dient te worden bevestigd. Het hoger beroep is ongegrond. Het vonnis a quo moet worden gehandhaafd.

## V. Bespreking

### V.1 Ontvankelijkheid

Het vonnis van de Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel dateert van 15 april 2019.

Dit vonnis werd bij exploit betekend op 12 juni 2019.

De nv Nascom (nieuw) tekende, bij verzoekschrift neergelegd ter griffie van het arbeidshof Brussel op 12 juli 2019, hoger beroep aan tegen het vonnis van 15 april 2019.

De dies a quo is conform het artikel 52 Ger.W. niet inbegrepen in de termijn.

Het hoger beroep werd ingesteld binnen de termijn van een maand voorzien in het artikel 1051 Ger.W.

Het verzoekschrift voldoet aan de vormvoorwaarden van het artikel 1057 Ger.W.

Het hoger beroep is tijdig en regelmatig naar vorm en derhalve ontvankelijk.

## **V.2 Gegrondheid**

### **V.2.1**

De regeling van de doelgroepenvermindering ‘eerste aanwervingen’ is uitgewerkt in de programmawet (I) van 24 december 2002, alsook in het koninklijk besluit van 16 mei 2003 en is bedoeld als ondersteuning voor startende werkgevers.

Wat de doelgroepvermindering ‘eerste aanwervingen’ betreft, bepaalt de programmawet (I) van 24 december 2002:

#### Artikel 335

*“De werkgevers die werknemers tewerkstellen die onderworpen zijn aan de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders, kunnen voor elk van de bedoelde werknemers van een trimestriële doelgroepvermindering genieten zodra ze aan de voorwaarden van onderhavige wet voldoen.”*

#### Artikel 342

*“Voor zover ze kunnen beschouwd worden als nieuwe werkgevers, kunnen de werkgevers bedoeld in artikel 335 aanspraak maken op een doelgroepvermindering tijdens een aantal kwartalen, die gespreid zijn over een periode van een aantal kwartalen, voor eerste aanwervingen van werknemers, en met name voor maximaal zes werknemers.*

*De Koning bepaalt, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, de periode waarin de vermindering wordt toegekend en de periode waarin de vermindering moet worden uitgeput.”*

#### Artikel 343

*“§ 1*

*Als nieuwe werkgever van een eerste werknemer wordt beschouwd een werkgever die nooit onderworpen is geweest aan de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders, voor de tewerkstelling van werknemers andere dan leerlingen, dienstboden, deeltijds leerplichtigen en gelegheidsarbeiders bedoeld in artikel 2/1 van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders of die, sedert ten minste vier opeenvolgende kwartalen die het kwartaal van indienstneming voorafgaan, hieraan niet meer onderworpen waren.  
(...)”.*

Artikel 344

*“De in artikel 343 bedoelde werkgever geniet niet van de bepalingen van dit hoofdstuk indien de nieuw in dienst genomen werknemer een werknemer vervangt die in de loop van de vier kwartalen voorafgaand aan de indienstneming in dezelfde technische bedrijfseenheid werkzaam geweest is.”*

V.2.2

Het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002, zoals verschenen in het Belgisch Staatsblad van 31 december 2002, bepaalde dat onder ‘technische bedrijfseenheid’ moet worden verstaan *“de technische bedrijfseenheid als bepaald in artikel 14, §2, b van de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven”* (Parl. St., Kamer, 2002-2003, doc. 50 - 2124/001, Memorie van Toelichting, p. 172.; doc. 50 - 2124/002, p. 712; doc. 50 - 2124/032, p. 151).

Het artikel 14, §2, b van de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven stelt dat:

*“b) meerdere juridische entiteiten vermoed worden, tot het tegendeel wordt bewezen, een technische bedrijfseenheid te vormen, indien het bewijs kan worden geleverd:*

- (1) dat ofwel deze juridische entiteiten deel uitmaken van eenzelfde economische groep of beheerd worden door eenzelfde persoon of door personen die onderling een economische band hebben, ofwel deze juridische entiteiten éénzelfde activiteit hebben of activiteiten die op elkaar afgestemd zijn;*

- (2) *en dat er elementen bestaan die wijzen op een sociale samenhang tussen deze juridische entiteiten, zoals met name een gemeenschap van mensen verzameld in dezelfde gebouwen of in nabije gebouwen, een gemeenschappelijk personeelsbeheer, een gemeenschappelijk personeelsbeleid, een arbeidsreglement of collectieve arbeidsovereenkomsten die gemeenschappelijk zijn of die gelijkaardige bepalingen bevatten.*

*Wanneer het bewijs wordt geleverd van één van de voorwaarden bedoeld in (1) en het bewijs van bepaalde elementen bedoeld in (2), zullen de betrokken juridische entiteiten beschouwd worden als vormend een enkele technische bedrijfseenheid behalve indien de werkgever(s) het bewijs levert(en) dat het personeelsbeheer en -beleid geen sociale criteria aan het licht brengen, kenmerkend voor het bestaan van een technische bedrijfseenheid in de zin van artikel 14, § 1, tweede lid, 1°”.*

Het artikel 14, §1 van de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven omschrijft een ‘onderneming’ als *“technische bedrijfseenheid, bepaald (in het kader van deze wet) op grond van de economische en sociale criteria; in geval van twijfel primeren de sociale criteria”*.

Bij het artikel 50 van de programmawet (I) van 22 december 2003 werd de verwijzing naar de wet van 20 september 1948 geschrapt uit de definitie van wat onder ‘technische bedrijfseenheid’ moet worden begrepen *“aangezien het artikel 14 van deze wet niet zomaar toepasbaar kan gemaakt worden voor de definiëring van nieuwe werkgevers”*. Er wordt hierbij verwezen naar *“de nodige ervaring van de RSZ voor het hanteren van het begrip technische bedrijfseenheid”* (Parl. St., Kamer, 2003-2004, doc. 51 - 0473/001, Memorie van Toelichting, artikel 50, p. 34).

Uit al het voorgaande kan worden afgeleid dat het de wil van de wetgever is geweest om in het kader van de te behandelen materie, m.n. de bijdragevermindering voor bepaalde doelgroepen, een ruime draagwijdte te verlenen aan het begrip technische bedrijfseenheid, op basis van een breed assortiment aan economische en sociale indiciën (Cass., 12 november 2007, S.060108.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)), zonder dat de sociale criteria hierbij doorslaggevend moeten zijn.

De rechtspraak die de omschrijving van het begrip ‘technische bedrijfseenheid’, en de sociale en economische criteria die daaraan ten grondslag liggen, uitsluitend steunt op het artikel 14 van de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven, kan derhalve geen ijkpunt zijn in het voorliggend geschil.

Het Hof van Cassatie stelt dat voor de toepassing van het artikel 334 van de programmawet (I) van 24 december 2002 het bestaan van een technische bedrijfseenheid bepaald dient te worden op grond van sociale en economische criteria, wat betekent dat nagegaan moet worden of de entiteit waarin de nieuw in dienst genomen werknemer wordt tewerkgesteld, sociaal en economisch verweven is met de entiteit waarin in de loop van de twaalf maanden voorafgaand aan zijn indiensttreding een werknemer werkzaam is geweest die hij vervangt (Cass., 29 april 2013, *JTT*, 2013, 304; Cass., 21 februari 2018, *JTT*, 325).

De ruime draagwijdte van het begrip technische bedrijfseenheid heeft o.a. tot doel te vermijden dat een loutere wijziging van het juridisch statuut van de werkgever, zonder reële werkgelegenheidsschepping, recht geeft op het voordeel van de vermindering (Cass. 19 mei 2003, *RW*, 2003-04, 1418). De reële werkgelegenheidsschepping wordt beoordeeld zonder dat hierbij onderscheid wordt gemaakt naar gelang het statuut van de werknemers of de aard van het door hen verricht werk (Cass., 10 december 2017, S.070036.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)).

Het Hof van Cassatie heeft recentelijk nog bevestigd dat een nieuwe indienstneming, als bedoeld in het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002, geen recht geeft op doelgroepvermindering wanneer zij niet gepaard gaat met enige reële werkgelegenheidsschepping.

Om te bepalen of de nieuw in dienst genomen werknemer een werknemer vervangt die in de loop van de vier kwartalen voorafgaand aan de indienstneming in dezelfde technische bedrijfseenheid werkzaam is geweest, moet een vergelijking worden gemaakt tussen het personeelsbestand van de technische bedrijfseenheid op het ogenblik van de indienstneming van de nieuwe werknemer enerzijds en het maximale personeelsbestand van de technische bedrijfseenheid in de loop van de vier kwartalen voorafgaand aan die indienstneming anderzijds. Enkel wanneer het personeelsbestand van de technische bedrijfseenheid op het ogenblik van de indienstneming van de nieuwe werknemer is toegenomen en aan de overige wettelijke vereisten is voldaan, zal de doelgroepvermindering verworven zijn (Cass., 13 mei 2019, S.18.0039.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)).

### V.2.3

De Rijksdienst voor Sociale Zekerheid houdt voor dat de nv Nascom (nieuw) op grond van het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002 niet gerechtigd is op een doelgroepvermindering voor de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving op 19 januari 2016 omdat de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde in dienst geno-

men werknemer, een werknemer vervangt die in de loop van de vier kwartalen voorafgaand aan de indiensttreding werkzaam is geweest bij de nv Nascom (oud), die samen met de nv DUO en nv Nascom (nieuw) tot dezelfde technische bedrijfseenheid behoort. De eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving maken m.a.w. geen meer-tewerkstelling uit.

De Rijksdienst voor Sociale Zekerheid draagt de bewijslast wanneer hij zich op het artikel 334 van de programmawet (I) van 24 december 2002 beroept om het recht op de doelgroepvermindering 'eerste aanwervingen' niet toe te staan aan werkgevers die, op het niveau van een juridische entiteit, aan de voorwaarden voldoen om te genieten van de trimestriële doelgroepvermindering.

Het voorgaande sluit niet uit dat diegene die iets aanvoert, daarvan het bewijs moet leveren (art. 870 Ger.W.).

In alle geval zijn alle partijen gehouden om mee te werken aan de bewijsvoering (art. 8.4 B.W., Boek VIII).

Het arbeidshof dient, op basis van deze verdeling van de bewijslast, op concrete wijze te onderzoeken of de entiteit waarin de nieuw in dienst genomen eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde werknemer wordt tewerkgesteld (m.n. de nv Nascom nieuw) sociaal en economisch verweven is met de entiteiten waarmee het een technische bedrijfseenheid vormt (m.n. de nv DUO en nv Nascom oud) en waarin, in de loop van de vier kwartalen voorafgaand aan de indiensttreding, werknemers werkzaam zijn geweest die ze vervangen (Cass., 12 november 2007, S.060108.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)).

#### V.2.4

Het arbeidshof stelt, wat het bestaan van eenzelfde technische bedrijfseenheid betreft, het volgende vast:

- De naamloze vennootschap DUO, met ondernemingsnummer 0459.418.625, is op 31 december 1996 opgericht, aanvankelijk onder de rechtsvorm van een bvba en vanaf 29 december 2000 onder de rechtsvorm van een nv, door de heer J. C. en mevrouw V. D.

Mevrouw V. D. functioneerde aanvankelijk als zaakvoerder en vanaf 29 december 2000 als gedelegeerd bestuurder van deze vennootschap.

Met ingang van 6 april 2009 werd de bvba Dugardyn Associates, met vaste vertegenwoordiger mevrouw V. D., als nieuwe bestuurder van de nv DUO aangesteld.

Op 16 december 2009 kwam een einde aan het bestuursmandaat van de heer J. C. (en de bvba Coppieters) en werd de heer M. C. als nieuwe bestuurder benoemd met ingang vanaf 17 februari 2010 (sinds 31 maart 2018 is hij als bestuurder vervangen door de bvba The Craftsmen, waarvan hij de vaste vertegenwoordiger is).

- Op 15 januari 2015 nam de nv DUO de nv Nascom (oud) over, teneinde een groep te vormen (digital agency) met een sterke regionale positie en een ruime gemeenschappelijke knowhow, waarbij elk van de entiteiten onder haar eigen merknaam zou verder werken.

Een overeenkomst tot overname van het handelsfonds ligt niet voor.

Er zijn geen gemeenschappelijke bestuurders in de nv DUO en de nv Nascom (oud) bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad.

Na een poging tot gerechtelijke reorganisatie (18 december 2015), de overgang van het personeel naar de nv Nascom (nieuw) op 18 januari 2016, de beslissing tot wijziging van de maatschappelijke benaming in “NLC BIS” en de machtiging tot aangifte van een faillissement (12 februari 2016) werd deze vennootschap in staat van faillissement verklaard bij vonnis van 15 maart 2016.

- De naamloze vennootschap Nascom, met ondernemingsnummer 0646.949.022, is op 19 januari 2016 opgericht door de nv Duo, met als gedelegeerd bestuurder mevrouw V. D., en de bvba Dugardyn Associates, met als vaste vertegenwoordiger mevrouw V. D.

De beide vennootschappen traden op als gedelegeerd bestuurders van de nv Nascom (nieuw). Sinds 8 november 2019 treedt de heer M. C., ter vervanging van mevrouw V. D., op als vaste vertegenwoordiger van de nv DUO bij de uitoefening van het mandaat als gedelegeerd bestuurder bij de nv Nascom (nieuw).

- De nv Nascom (nieuw) vestigde op 19 januari 2016 haar maatschappelijke zetel te 3600 Genk, C-Mine 1, bus 13, E. Coppéelaan 91. Het betreft hier hetzelfde adres als de maatschappelijke- en uitbatingszetel van de nv Nascom (oud).



Op 12 februari 2016, m.n. op dezelfde dag waarop de algemene vergadering van de nv Nascom (oud) besloot een machtiging te verlenen aan de raad van bestuur tot het indienen van een aangifte van het faillissement, besliste de algemene vergadering van de nv Nascom (nieuw) haar maatschappelijke zetel te verplaatsen naar 3600 Genk, C-Mine 12, bus B.2.

Er bleef steeds, ook na het faillissement van de nv Nascom (oud), een vestigingseenheid van de nv Nascom (nieuw) actief te 3600 Genk, C-Mine 1, bus 13, E. Coppéelaan 91.

- Zowel de nv Nascom (oud), de nv DUO als de nv Nascom (nieuw) zijn/waren actief in de digitale sector, inzonderheid zijn/waren deze bedrijven werkzaam rond computer-consultancy-activiteiten en het ontwerpen en programmeren van computerprogramma's.

Alle voornoemde bedrijven streefden ernaar hun klanten te ondersteunen in hun *"digitale uitdagingen"*, o.a. door het ontwikkelen en implementeren van *"digitale strategieën, webplatformen en mobiele applicaties"*.

Met de overname van nv Nascom (oud) en de oprichting van nv Nascom (nieuw) had de nv DUO tot doel een *"full service digital agency"* (groep) uit te bouwen, die regionaal sterk verankerd is in Brugge, Genk en Antwerpen, en in staat zou zijn om grotere organisaties (klanten) te bedienen op basis van een zo ruim mogelijke expertise en knowhow.

- Het maatschappelijk doel van de vennootschappen is identiek, minstens gelijkaardig en/of complementair van aard:
  - nv Nascom (oud): het adviseren, het assisteren en bemiddelen, het concipiëren, implementeren, uitvoeren en beheren van opdrachten en projecten in het terrein van: (1) digitale, mobiele en vaste netwerkdiensten; (2) structureren en beheren van ICT infrastructurele workflow; (3) verzamelen en beheren van business processen; (4) software ontwikkelen en het organiseren van opleidingen; (5) consultancy en auditing van informatica-, domotica- en netwerkinfrastructuur.
  - nv DUO: het ontwikkelen van software voor internet en intranet toepassingen en voor het realiseren van cliënt-server projecten in de meest brede zin van de betekenis. De vennootschap heeft tevens tot doel het ontwerpen, realise-

ren, exploiteren, verhuren en verkopen van programma's en systemen voor automatische en/of elektronische gegevensverwerking en van alle toestellen en apparaten en bijbehoren die voor het voorgaande nodig zijn, daarop betrekking hebben of daarmee verband houden; het uitbaten van een werkplaats voor fotografische en andere reproductie, voor het typografisch zetten en drukken, voor steendruk, chromosteendruk en offset, voor heliogravure, voor fotokopie, voor serigrafie; het uitbaten van een bedrijf inzake kunstboekbinding en van een uitgeversbedrijf.

- nv Nascom (nieuw): het adviseren, het assisteren en bemiddelen, het concipiëren, implementeren, uitvoeren en beheren van opdrachten en projecten in het terrein van: (1) digitale, mobiele en vaste netwerkdiensten; (2) structureren en beheren van ICT infrastructurele workflow; (3) verzamelen en beheren van business processen; (4) software ontwikkelen en het organiseren van opleidingen; (5) consultancy en auditing van informatica-, domotica- en netwerkinfrastructuur; de creatie, ontwikkeling, verbetering, herstelling, installatie, verkoop, distributie, commercialisering, algemene vertegenwoordiging van websites, logo's, grafisch materiaal, zowel hardware als software; aan- en verkoop, im- en export, groot- en kleinhandel, (...) van computers, hoogtechnologisch materiaal, apparatuur en andere mogelijke dragers, al dan niet voorzien van de ontwikkelde software; invoer- en uitvoer, kopen en verkopen (...) van alle computersoftware en -hardware; de exploitatie van een studie-, organisatie- en raadgeversbureau inzake management, marketing en statistiek; verstrekken van advies, opleiding en diensten aan ondernemingen (...) inzake productie, commercialisering, marketing, financieel, logistiek, operationeel en organisatorisch beleid; onderzoek, ontwikkeling, vervaardiging of commercialisering van nieuwe producten en technologieën en hun toepassingen; ontwikkelen, kopen, verkopen, in licentie nemen of geven van concessies, brevetten, licenties, octrooien, knowhow en andere immateriële vaste activa en/of intellectuele rechten op vlak van informatietechnologie; opbouw en beheren van roerend/onroerend patrimonium; (...).
- Alle vennootschappen zijn/waren, wat hun BTW-activiteiten betreft, actief onder dezelfde, minstens gelijkaardige of complementaire Nacebelcodes 62.010 (ontwerpen en programmeren van computerprogramma's) en 62.020 (computerconsultancy-activiteiten).
- De vennootschappen zijn/waren bij de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid, wat de tewerkstelling van hun personeel betreft, gekend onder dezelfde Nacebelcodes 62.010

(ontwerpen en programmeren van computerprogramma's) en/of 62.020 (computerconsultancy-activiteiten).

- Op 19 januari 2016 traden elf personeelsleden van de nv Nascom (oud), die aldaar op 18 januari 2016 hun arbeidsrelatie hadden beëindigd, in dienst van de nv Nascom (nieuw).

Deze personen werden tewerkgesteld onder dezelfde arbeidsvoorwaarden als voorheen.

#### V.2.5

Uit de voorgaande vaststellingen blijkt vooreerst dat de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) economisch sterk met elkaar verweven zijn/waren.

Er is sprake van een economische verwevenheid wanneer de activiteiten van de juridische entiteiten dezelfde zijn *of* op elkaar zijn afgestemd en complementair zijn. De economische activiteiten van de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) zijn identiek, gelijkaardig, minstens aanvullend en/of complementair van aard. Alle juridische entiteiten zijn actief in de digitale sector. Het zijn "*sectorgenoten*", met een gelijkaardig en/of aanvullend maatschappelijk doel (stukken 1-4, bundel geïntimeerde). Zowel de nv Nascom (oud) als de nv Nascom (nieuw) leveren digitale, mobiele en vaste netwerkdiensten, structureren en beheren ICT infrastructurele workflow, ontwikkelen software en zijn actief in de consultancy en auditing van informatica-, domotica- en netwerkinfrastructuur. In dezelfde lijn is de nv DUO actief in het ontwikkelen van software voor internet en intranet, in het realiseren van cliënt-server projecten in de meest brede zin van de betekenis, alsook in het uitwerken van programma's en systemen voor automatische en/of elektronische gegevensverwerking. Verder zijn de nv Nascom (nieuw) en de nv DUO werkzaam op het vlak van websites, logo's, grafisch materiaal, zowel hardware als software, en in het verhandelen van computersoftware en – hardware, hoogtechnologisch materiaal, apparatuur, e.a., die voor al het voorgaande nodig zijn (kbo-public search).

Dat de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) allen sterk economisch verweven zijn/waren, blijkt tevens uit het gegeven dat ze, wat hun BTW-activiteiten betreft, ingeschreven zijn/waren onder dezelfde, minstens gelijkaardige Nacebelcodes 62.010 (ontwerpen en programmeren van computerprogramma's) en 62.020 (computerconsultancy-activiteiten). Ook hun personeel is/was actief onder dezelfde Nacebelcodes 62.010 (ontwerpen en programmeren van computerprogramma's) en/of 62.020 (computerconsultancy-activiteiten) (stukken 1-4, bundel geïntimeerde; kbo-public search).

Het is duidelijk dat alle entiteiten, in essentie, dezelfde economische activiteit voor ogen hadden, m.n. inspelen op de “*digitale uitdagingen*” van hun klanten door, op flexibele wijze, “*digitale strategieën, webplatformen en mobiele applicaties*” te ontwikkelen en te implementeren (stuk 3, bundel geïntimeerde).

Met de overname van nv Nascom (oud) en de oprichting van nv Nascom (nieuw) had de nv DUO tot doel een “*full service digital agency*” (groep) tot leven te brengen, die regionaal sterk verankerd is (te Brugge, Genk en Antwerpen) en in staat zou zijn om grotere organisaties (klanten) te bedienen op basis van een ruim gamma aan expertise en knowhow (stukken 3 en 5, bundel geïntimeerde).

#### V.2.6

De nv DUO is, na de (feitelijke) overname van de nv Nascom (oud) op 15 januari 2015, niet in het kapitaal en/of bestuur getreden van de nv Nascom (oud), wat gelet op de financiële moeilijke omstandigheden waarin dit bedrijf verkeerde niet verwonderlijk is. In die zin is de nv DUO, na de overname, nooit officieel vertegenwoordigd geweest, noch als bestuurder noch als aandeelhouder, in het kapitaal of bestuur van de nv Nascom (oud). Wel is er sprake van een feitelijke overname van de nv Nascom (oud) door de nv DUO.

Zoals gezegd, was de nv DUO, via haar gedelegeerd bestuurder mevrouw V. D., *feitelijk* bestuurder van de overgenomen nv Nascom (oud). Zo verklaarde mevrouw V. D., naar aanleiding van de overname van de nv Nascom (oud) in januari 2016, dat “*het management van de nv Nascom het bedrijf zou verlaten*”, dat “*er werk zou gemaakt worden van een nieuw management voor het Genkse bedrijf*”, dat “*ze (...) op zoek waren naar drie extra werknemers*” en dat de nv DUO en de nv Nascom (oud) onder één groep doch elk “*onder hun eigen merknaam zou[den] doorgaan*”. Dat de nv DUO de feitelijk macht had over het bestuur en beleid van de nv Nascom (oud) blijkt tevens uit het feit dat de maatschappelijke zetel van de nv Nascom (nieuw), die op 19 januari 2016 door de nv DUO en de bvba Dugardyn Associates was opgericht, op hetzelfde adres werd gevestigd als de maatschappelijke- en uitbatingszetel van de nv Nascom (oud). Zonder een feitelijke bestuurlijke verstrengeling tussen al deze entiteiten, zou een dergelijke beslissing niet mogelijk zijn geweest.

De nv Nascom (nieuw) werd opgericht door de nv Duo, met als gedelegeerd bestuurder mevrouw V. D., en de bvba Dugardyn Associates, met als vaste vertegenwoordiger mevrouw V. D. Deze beide vennootschappen traden op als gedelegeerd bestuurders van de nv Nascom (nieuw).

Het bestuur en beleid van de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) was hetzij juridisch hetzij feitelijk in handen van de nv DUO en de bvba Dugardyn Associates. Hierbij speelde mevrouw V. D., gelet op haar leidinggevende mandaten in al deze bedrijven (CEO, gedelegeerd bestuurder, vaste vertegenwoordiger, e.a.) een centrale rol. Zij oefende een doorslaggevende invloed uit op de beleidslijnen, het management en de sociaaleconomische beslissingen van al de genoemde juridische entiteiten. Het bestuur en beleid van de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) waren duidelijk op elkaar afgestemd, zoals bijvoorbeeld blijkt uit hun *gelijktijdige* vennootschapsrechtelijke beslissingen. Op hetzelfde ogenblik dat de algemene vergadering van de nv Nascom (oud) besloot een machtiging te verlenen aan haar raad van bestuur tot het indienen van een aangifte van het faillissement, m.n. op 12 februari 2016, besliste de algemene vergadering van de nv Nascom (nieuw) haar maatschappelijke zetel te verplaatsen naar 3600 Genk, C-Mine 12, bus B.2. en dit om elke verwarring betreffende het aankomend faillissement van de nv Nascom (oud) te vermijden. Ook financieel-economisch hadden deze entiteiten, minstens sinds de overname, dezelfde belangen. Ze waren ook op commercieel-organisatorisch vlak sterk met elkaar verweven.

Met de overname van de nv Nascom (oud) en de oprichting van de nv Nascom (nieuw) had de nv DUO tot doel een “*full service digital agency*” (groep) op te richten, die regionaal sterk verankerd is (te Brugge, Genk en Antwerpen), en in staat moest zijn om grotere organisaties (klanten) te bedienen op basis van een ruim gamma aan expertise en knowhow (stuk 3, bundel geïntimeerde).

#### V.2.7

De bewering dat een van de juridische entiteiten ook andere diensten leverde en/of in een ruimere regio actief was, doet geen afbreuk aan de economische verbondenheid die tussen de vennootschappen bestaat. Dit geldt *a fortiori* nu, bij de beoordeling van de economische verwevenheid, geenszins vereist is dat de activiteiten van de entiteiten exact dezelfde moet zijn; het volstaat dat ze deels gelijkaardig en/of aanvullend zijn. Ook de regio waar ze actief zijn en/of de plaats waar de maatschappelijke zetel is gevestigd, moet niet identiek zijn. Het gegeven dat entiteiten actief zijn in andere regio's, sluit het bestaan van een technische bedrijfseenheid niet uit. Ook het gegeven dat er tussen een of meer entiteiten geen gemeenschappelijke aandeelhouders/bestuurders bestaan, haalt de vastgestelde economische verbondenheid niet onderuit. Om te kunnen besluiten dat een bedrijvigheid van een entiteit (op basis van sociale en economische criteria) verweven is met deze van een andere entiteit is niet vereist dat een entiteit juridisch (in zijn bestaande rechtsvorm) wordt voortgezet (Cass., 30 oktober 2006, S.05.00 85.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)). De stopzetting (faillissement) van een economische activiteit door een entiteit sluit de economische verwevenheid met een andere

entiteit geenszins uit (Cass., 12 november 2017, S.060108.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)). De wijziging van het juridisch statuut van de werkgevers is niet bepalend (Cass., 19 mei 2003, S.02011.F, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)). Evenmin is het noodzakelijk dat het om dezelfde aandeelhouders/bestuurders zou gaan.

#### V.2.8

De nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) zijn/waren ook sterk sociaal met elkaar verweven.

Hierbij dient onderlijnd te worden dat niet de eigenlijke sociale samenhang, maar slechts elementen die wijzen op een sociale samenhang moeten worden aangetoond (M. VAN PUTTEN, *Het arbeidsrecht en de onderneming - Proeve tot (meta)juridisch onderzoek naar de betekenissen van arbeid en onderneming in en voor het arbeidsrecht als elementen voor een geactualiseerde reconstructie van dat recht*, Intersentia, Antwerpen, 2009, 250).

Er is sprake van sociale samenhang als in onderscheiden entiteiten minstens één gemeenschappelijk persoon werkzaam is (als werknemer, als beheerder,...) (Bull. B150, Vr. en Antw., Kamer, zittingsperiode 49, 1998-1999, vraag nr. 676 van de heer Filip Anthuenis van 5 oktober 1989).

Er werd reeds aangehaald dat de nv DUO, via haar gedelegeerd bestuurder mevrouw V. D., na de overname, als *feitelijk* bestuurder het (commercieel-organisatorisch) bestuur en beleid bepaalde in de nv Nascom (oud).

Tevens waren de nv Duo, met als gedelegeerd bestuurder mevrouw V. D., en de bvba Dugardyn Associates, de oprichters en gedelegeerd bestuurders van de nv Nascom (nieuw).

De omstandigheid dat er geen gemeenschappelijke aandeelhouders en/of officiële bestuurders zijn, verhindert niet dat er sociale verwevenheid kan bestaan tussen juridische entiteiten bij overgang van personeel van de ene werkgever naar de andere (Cass., 29 april 2013, S.12.0096.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)).

Er waren tevens elf gemeenschappelijke werknemers actief bij de door nv DUO overgenomen nv Nascom (oud) en de nv Nascom (nieuw). Op 19 januari 2016 zijn W. V., M. V., J. J., S. V., B. G., B. C., R. B., C. B., W. W., N. V. en V. V., na op 18 januari 2016 een einde te hebben gesteld aan hun arbeidsovereenkomst bij de nv Nascom (oud), in dienst getreden van de nv Nascom (nieuw).

Alle bovenstaande elementen wijzen op een duidelijke sociale verwevenheid tussen de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw). Dit blijkt *a fortiori* uit de verklaring van mevrouw V. D. dat “[hoewel] de merken apart [bleven] bestaan, de teams van beide bedrijven [sinds de overname van de sectorgenoot] al nauw samenwerken” ([www. data-news.knack.be/ict/nieuws](http://www.data-news.knack.be/ict/nieuws)).

De elementen die in het artikel 14, §2, b), (2) van de wet van 20 september 1948 wijzen op een sociale samenhang zijn niet bepalend. Dit blijkt manifest uit het artikel 50 van de programmawet (I) van 22 december 2003 die de verwijzing naar de wet van 20 september 1948 heeft geschrapt uit de definitie van wat onder ‘technische bedrijfseenheid’ moet worden begrepen “*aangezien het artikel 14 van deze wet niet zomaar toepasbaar kan gemaakt worden voor de definiëring van nieuwe werkgevers*” (*Parl. St., Kamer, 2003-2004, doc. 51-0473/001, Memorie van Toelichting, artikel 50, p. 34*).

De vaststelling dat de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid heeft nagelaten te onderzoeken of er nog bijkomende elementen zijn die wijzen op een sociale samenhang tussen de beide vennootschappen (personeelsbeleid, sociaal secretariaat, toepasselijke cao 's, sociale documenten, enz....) kan niet verhinderen dat er thans afdoende elementen voorhanden zijn die wijzen op een sterke sociale en economische samenhang tussen de nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw).

In het licht van de reeds vastgestelde sociale verwevenheid, is het niet doorslaggevend dat de nv DUO en de nv Nascom een tijdlang een eigen administratie (facturatie), een eigen sociaal secretariaat, een onderscheiden boekhouding, eigen leveranciers en mogelijks een eigen bedrijfscultuur hebben gehad.

Het gegeven dat de nv Nascom (oud), de nv DUO en/of de nv Nascom (nieuw) zich, louter om commerciële redenen, een tijdlang als afzonderlijke “merken” hebben geprofileerd, gelet op hun sterke naambekendheid, en daarbij gebruik maakten van eigen sociale media en publiciteitskanalen, eigen logo's, stickers, werkmethodes, e.a., staat er niet aan in de weg dat deze juridische entiteiten ook als “*een groep*” of een eenheid hebben gefunctioneerd, waarbij de nv DUO het (commercieel-organisatorisch) bestuur en het beleid in handen had en via haar gedelegeerd bestuurder mevrouw V. D. de beleidslijnen, het management en de sociaaleconomische beslissingen van alle juridische entiteiten uitstippelde, kon opleggen en/of op elkaar kon afstemmen.

## V.2.9

Al het voorgaande doet het arbeidshof besluiten dat de voornoemde vennootschappen sociaal én economisch sterk met elkaar verweven zijn, waarbij de nv DUO, via de (feitelijke) overname van de nv Nascom (oud) en de oprichting van de nv Nascom (nieuw), een hoofdactiviteit van de (gefaillieerde) nv Nascom (oud) heeft voortgezet (“doorstart”), zodat ze allen eenzelfde technische bedrijfseenheid uitmaken als bedoeld in het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002.

#### V.2.10

Conform het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002 opent het recht op doelgroepvermindering ‘eerste aanwervingen’ zich *niet* wanneer de nieuw in dienst genomen werknemer een werknemer vervangt die in de loop van de vier kwartalen voorafgaand aan de indiensttreding in dezelfde technische bedrijfseenheid werkzaam is geweest.

Er is sprake van een ‘vervanging’ van de ene werknemer door de andere, als bedoeld in het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002, wanneer er, in de referentieperiode, geen netto aangroei is van het personeelsbestand in dezelfde technische bedrijfseenheid. Er is dus geen gerechtigdheid op doelgroepvermindering wanneer de nieuwe werknemer niet bovenop het bestaand personeel komt (omdat hij een andere werknemer vervangt). De doelgroepvermindering kan daarentegen wel worden toegestaan indien de nieuw aangeworven werknemer een werkelijke netto aanwerving uitmaakt bovenop het bestaande personeel (Cass., 13 mei 2019, C.18.0039.N, conclusie advocaat-generaal VANDERLINDEN, [www.juportal.be](http://www.juportal.be); E. Poelman, *Doelgroepvermindering*, SPS, Wolters-Kluwer, 2017, 17; Arbh. Antwerpen, afdeling Hasselt, 26 januari 2018, 2017/AH/84, onuitgeg.).

Het arbeidshof merkt, wat de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving in de nv Nascom (nieuw) betreft, op dat:

- Het bestaan van een technische bedrijfseenheid niet verhinderd wordt door de overname van de bedrijvigheid van een onderneming in herstructurering (gerechtelijke reorganisatie) of een onderneming die naderhand failliet werd verklaard (Cass., 9 december 2019, S.19.0017.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)).
- De nv Nascom (oud), de nv DUO en de nv Nascom (nieuw) wegens hun sterke sociale en economische verwevenheid eenzelfde technische bedrijfseenheid uitmaken als bedoeld in het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002.
- De vraag of er sprake is van enige reële werkgelegenheidsschepping niet beoordeeld wordt vanuit de toestand van de afzonderlijke juridische entiteiten, maar vanuit de-



zelfde technische bedrijfseenheid (Cass., 1 februari 2010, S.09.0017.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be); Cass., 13 mei 2019, S.18.0039.N, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)).

- Het niet betwist is dat de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving in de nv Nascom (nieuw) op 19 januari 2016, in vergelijking met de periode tot en met het vierde kwartaal voorafgaand aan het kwartaal van de indienstnemeningen, geen meer-tewerkstelling heeft teweeggebracht in dezelfde technische bedrijfseenheid, d.w.z. dat het personeelsbestand niet netto is aangegroeid zoals is uiteengezet in de beslissing van de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid van 12 juni 2017 (stuk 6, bundel geïntimeerde).
- De telberekening die de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid hanteert om de netto-aanwerving objectief te evalueren, geen voorwerp uitmaakt van kritiek (E. Poelman, *Op.cit.*, SPS, Wolters-Kluwer, 2017, 17-18).

Dit alles heeft tot gevolg dat het recht op doelgroepvermindering voor de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving op 19 januari 2016 zich *niet* heeft geopend in toepassing van het artikel 344 van de programmawet (I) van 24 december 2002.

De Rijksdienst voor Sociale Zekerheid besliste op 12 juni 2017 dan ook terecht tot schrapping over te gaan van de doelgroepvermindering voor de eerste, tweede, derde, vierde, vijfde en zesde aanwerving op 19 januari 2016 en dit voor alle kwartalen waarin deze werd toegepast vanaf het eerste kwartaal 2016.

#### V.2.11

Uit al het voorgaande volgt dat de vordering van de nv Nascom (nieuw) om een dwangsom aan de rijksdienst op te leggen, zonder grondslag is.

#### V.2.12

Het arbeidshof besluit dat het hoger beroep integraal ongegrond is.

Het vonnis van de vijfde kamer van de Nederlandstalige arbeidsrechtbank Brussel van 15 april 2019, in de zaak gekend onder het algemeen rolnummer 18/469/A, dient dan ook te worden bevestigd, in al zijn beschikkingen.

#### V.2.13

Het artikel 1017, tweede lid, Ger.W. is niet toepasselijk op de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid ter zake van vorderingen ingesteld door of tegen de bijdrage-plichtige werkgevers (Cass 9 mei 1983, *Arr. Cass.*, 1982-83, 1116; Cass., 26 september 1973, *Arr. Cass.*, 1974, 95).

De nv Nascom, met ondernemingsnummer 0646.949.022, treedt op in haar hoedanigheid van bijdrage plichtige werkgever en niet in deze van sociaal verzekerde of gerechtigde, zodat het artikel 1017, tweede lid, Ger.W. geen uitwerking vindt (Cass 18 oktober 1999, *Arr. Cass.*, 1999, 538).

De nv Nascom (nieuw) dient, als in het ongelijk gestelde partij, conform het artikel 1017, eerste lid, Ger.W. te worden veroordeeld tot de kosten van het geding.

De kosten van het geding worden opgesomd in het artikel 1018 Ger.W.

De rechtsplegingsvergoeding is verschuldigd op grond van het artikel 1022 Ger.W. en moet worden begroot conform de artikelen 2 en 3 van het koninklijk besluit van 26 oktober 2007 tot vaststelling van het tarief van de rechtsplegingsvergoeding.

Er wordt slechts één rechtsplegingsvergoeding toegekend per aanleg en per gerechtelijke band. Deze wordt berekend op basis van de hoofdvordering (Cass., 10 januari 2011, [www.juportal.be](http://www.juportal.be)).

Het bedrag van de rechtsplegingsvergoeding in graad van beroep wordt bepaald door het bedrag van de vordering of van het verweer zoals omschreven in de beroepsakte, of, in geval van wijziging van de vordering in de loop van de aanleg, het bedrag van de vordering zoals dit in de laatste conclusie in die aanleg wordt gevorderd (B. VAN DEN BERGH, S. SOBRIE, *De rechtsplegingsvergoeding in al zijn facetten*, Wolters-Kluwers, Mechelen, 2016, 127).

De partijen zijn het erover eens dat de vordering in geld waardeerbaar is (van 40.000,01 tot 60.000,00 euro), zodat de rechtsplegingsvergoeding, in graad van beroep, 3.000 euro draagt, nu geen argumenten worden aangevoerd om af te wijken van het basisbedrag (art. 3 KB 26 oktober 2007).

**OM DEZE REDENEN  
HET ARBEIDSHOF**

Gelet op de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken,



en uitgesproken op de openbare terechtzitting van 15 april 2021 door:

, raadsheer m.o.,

, griffier.