

ARBEJDSUDLEJE

DEN DANSKE HVERVGIVERS HÆFTELSE
FOR MANGLENDE INDEHOLDELSE



Ved advokat Torben Buur - DAHL Herning

DISPOSITION

1. INTRO - SKATTEPLIGT TIL DK
2. HVAD ER ARBEJDSUDLEJE
3. BESKATNING OG INDEHOLDELSE
4. HVERVGIVERS HÆFTELSE

SITUATION

- Dansk hvervgiver lader en opgave udføre ved hel eller delvis bistand fra en udenlandsk virksomhed.
- Der afregnes overfor den udenlandske virksomhed mod udstedelse af faktura; dvs. bruttobeløbet udbetales.

PROBLEMSTILLING

- Skulle den danske hvervgiver have indeholdt skat ved udbetalingen?
- Hæfter den danske hvervgiver ved manglende indeholdelse?

REGELGRUNDLAG: KILDESKATTELOVEN (KSL)

INTRO - PERSONERS SKATTEPLIGT TIL DANMARK

FULD SKATTEPLIGT - KSL § 1

- Dvs. alle indtægter medregnes i den skattepligtige indkomst.
- Ex 1: Personer, der har bopæl her i landet.
- Ex 2: Personer, der opholder sig her i landet i et tidsrum af mindst 6 måneder.

BEGRÆNSET SKATTEPLIGT - KSL § 2

- Dvs. skattepligten er begrænset til en bestemt indkomstkilde.
- Ex 1: **ARBEJDE HER I LANDET- FOR DANSK ARBEJDSGIVER**
- Ex 2: **ARBEJDSUDLEJE - HER ER EN UDENLANDSK ARBEJDSGIVER**

HVAD ER ARBEJDSUDLEJE

HIDTIDIG AFGRÆNSNING

- Afgrænsning overfor entreprise
- FT 1981/82, Tillæg A, 2. samling, spalte 3304:

"Ved bedømmelsen af, om en arbejdstager skal anses for udlejet, lægges især vægt på, om

- a) om den **overordnede ledelse** af arbejdet påhviler bygherren,*
- b) Arbejdet udføres på en **arbejdsplads, som bygherren disponerer over**, og for hvilken han **bærer ansvaret**,*
- c) **Vederlaget til udlejeren beregnes efter den tid der er medgået**, eller under hensyntagen til anden sammenhæng mellem vederlaget og den løn, arbejdstageren får,*
- d) Hovedparten af **arbejdsredskaber og materiel stilles til rådighed** af bygherren, og*
- e) Udlejeren ikke ensidigt **fastsætter antallet af arbejdstagere** og deres kvalifikationer."*

HVAD ER ARBEJDSUDLEJE

NYT BEGREB - L 195 2011/12

- I 2010 præciserede OECD arbejdsudlejebegrebet i kommentaren til modeloverenskomsten:

*"...at der ved afgørelsen af, om der foreligger arbejdsudleje eller entrepriser, i første række skal lægges vægt på om de tjenesteydelser, der udføres af den fysiske person, **udgør en integreret del af aktiviteterne i den virksomhed, hvor tjenesteydelserne leveres.**"*

HVAD ER ARBEJDSUDLEJE

NYT BEGREB - L 195 2011/12

- Det foreslås ”at skærpe retstilstanden på området”.
- Ny definition på arbejdsudleje i KSL § 2, stk. 1, nr. 3:

Pligt til at svare indkomstskat påhviler personer, der:

”Erhverver indkomst i form af vederlag for personligt arbejde i forbindelse med at være stillet til rådighed for at udføre arbejde for en virksomhed her i landet, når arbejdet udgør en integreret del af virksomheden.”

- I kraft: Gælder for kontrakter indgået efter 19. september 2012
- Overgangsregel: Fra 1. oktober 2013 også for tidligere indgåede kontrakter.

HVAD ER ARBEJDSUDLEJE

EN INTEGRERET DEL AF VIRKSOMHEDEN

- Selvom der formelt indgås entreprisekontrakt, så omfattes vederlaget nu af arbejdsudleje, hvis "*arbejdet udgør en integreret del af virksomheden.*"
- Direkte adresserede brancher i L 195: landbrug, skovbrug, gartneri og slagteri. I praksis også ofte håndværksbranchen.
- Den "integrerede" del kan jf. L 195 både være
 - arbejde, som udgør virksomhedens kerneydelser, og
 - arbejde, som udøves som et naturligt led i en virksomheds drift, f.eks. bogholderi, rengøring eller kantinedrift.

HVAD ER ARBEJDSUDLEJE

EKSEMPLER FRA FORARBEJDERNE I L 195 2011/12 :

- Dansk virksomhed (fx håndværks- / produktionsvirksomhed) køber softwareudvikling og instruktion. **Ikke arbejdsudleje**
- Dansk hotel tilføres receptionist i 5 måneder fra udenlandsk hotel. **Arbejdsudleje**
- Dansk hotel indgår aftale med udenlandsk byggefirma om at ombygge hotellets køkken. **Ikke arbejdsudleje**

HVAD ER ARBEJDSUDLEJE

EKSEMPLER FRA PRAKSIS

- SKM2013.450SR: Udlejningsvirksomhed af beboelsesbygninger. Køb af arbejdskraft til enkeltstående og større restaurerings- og vedligeholdelsesopgaver : Ikke arbejdsudleje - ctr. hvis blot løbende vedligeholdelsesopgaver.
- Arbejdsudlejereglerne gælder også mellem koncernselskaber.
- SKM 2013.433SR: Svenske vikarer flyttede IT-opgave fra svensk til dansk koncernselskab. Efter flytning skulle det danske selskab udføre opgaven. Ikke arbejdsudleje, da IT-opgaven endnu ikke ansås for integreret del af virksomheden.
- Hvis hvervgiver bestemmer fra opgave til opgave, om underleverandør skal anvendes, så udg.pkt. arbejdsudleje. Uanset om ansatte eller ej - og uanset om ekspertise eller ej.

HVAD ER ARBEJDSUDLEJE

UNDTAGELSE: MERE PERMANENT OUTSOURCING

- Ikke arbejdsudleje, hvis på mere permanent basis outsourcet en arbejdsopgave, så arbejdsopgaven ikke længere er en integreret del af den danske virksomhed.
- **SKM2013.373SR - støbningsarbejde**
Selvom ydelserne (støbningsarbejde) ansås som integreret del af den danske byggevirksomhed, ansås ydelserne fra en udenlandsk virksomhed ikke for arbejdsudleje, da støberiarbejdet var outsourcet på mere permanent basis til en bestemt udenlandsk virksomhed, der anvendtes som underleverandør.
- **SKM2013.402SR - Tidsbegrænset aftale på 6 mdr. ej permanent**

BESKATNING OG INDEHOLDELSE

BESKATNING

- Begrænset skattepligtig: vederlaget for arbejdsudlejen
- Skat - 30 % af bruttoindtægten (penge og naturalier)
 - Beregnes af den del, som er tilgået den arbejdsudlejede arbejdstager. Kendes den del ikke, da af det samlede vederlag.
- AM-bidragspligtig - 8 %

INDEHOLDELSE

- I forbindelse med udbetalingen skal hvervgiveren foretage indeholdelse af skatten og AM-bidraget.

HÆFTELSE VED MANGLENDE INDEHOLDELSE

KSL § 69

*" Den, som undlader at opfylde sin pligt til at indeholde skat, eller som indeholder denne med for lavt beløb, er over for det offentlige umiddelbart ansvarlig for betaling af manglende beløb, **medmindre han godtgør, at der ikke er udvist forsømmelighed fra hans side** ved iagttagelse af bestemmelserne i denne lov."*

- Hvad skal der til for at godtgøre det?
- Praksis - fx U2001.530H og U2008.2243H: Hvis hvervgiver var bekendt med "de faktiske forhold", så som udgangspunkt hæftelse.
- Men det er hvervgiveren vel faktisk altid bekendt med - er der så objektivi ansvar?

HÆFTELSE VED MANGLENDE INDEHOLDELSE

VESTRE LANDSRETS DOM AF 21. OKTOBER 2013

- Dansk tømrervirksomhed
- Underentreprenør på større bygge/renoveringsprojekt - skulle forestå tagentreprise.
- Opbygning af kviste blev udført af polsk tømrervirksomhed

- Forelagt kontraktgrundlaget for revisor
- Revisor vurderede ud fra SKATs vejledning i SKM2007.608 om arbejdsudleje ctr. entreprise.
- **Revisors konklusion: Det er entreprise - ingen indeholdelsespligt !**

- Processuelt aftales, at det kan lægges til grund, at revisoren karakteriserede forholdet som entrepriseforhold.

HÆFTELSE VED MANGLENDE INDEHOLDELSE

VESTRE LANDSRETS DOM AF 21. OKTOBER 2013:

██████████ har været bekendt med det faktiske grundlag for betalingen for de polske håndværkeres arbejde, der som ovenfor fastslået var arbejdsudleje. Det forhold, at han rådførte sig med sin revisor, som vurderede aftaleforholdet som et entrepriseforhold, kan ikke medføre, at ██████████ har haft føje til ikke at anse sig for indeholdelsespligtig af A-skat og arbejdsmarkedsbidrag. Det tiltrædes på den baggrund, at ██████████ er ansvarlig for den manglende indeholdelse.

Landsretten stadfæster derfor byrettens dom.

Konsekvens: Bindende svar må indhentes.



TORBEN BUUR

Advokat (L), partner

- Skatter og afgifter
- Corporate Commercial

Torben Buur har speciale i skatteret, selskabsret og virksomhedsoverdragelser samt krydsfeltet mellem disse discipliner. Skatteretligt beskæftiger Torben Buur sig med såvel skatteproces som skatterådgivning i bred forstand.

Han underviser bl.a. i skatteret på HD-R og HD-F under Aarhus Universitet (Handelshøjskolen Aarhus) og på Master i Skat under Copenhagen Business School (CBS) og forestår løbende kurser herom for primært revisorer

Selskabsretligt yder Torben Buur rådgivning om såvel almindelige som specielle selskabsretlige forhold, ofte i samspil med relevante skatteregler, fx vedr. omstruktureringer.

Endelig behandler Torben Buur virksomhedsoverdragelser og dertil knyttede processer, herunder juridisk due diligence undersøgelse, forhandling og kontraktudfærdigelse. Han har afholdt flere kurser om bl.a. due diligence.

Direkte: 88 91 92 45

Mobil: 30 51 92 43

Mail: tbu@dahlaw.dk