



Aktuelt og værd at vide

Det glæder os også denne måned at kunne informere dig om aktuelle udviklinger og vigtige ændringer inden for tysk skatte- og erhvervsret.

Isolde Schulze og Marin Burmester ønsker dig god læsning.

Informationsbrev november 2017

I. Overholdelse af mindstelønskrav via loyalitetspræmie

Hvis arbejdsgiveren ud over grundlønnen udbetaler en loyalitetspræmie som en del af betalingen for det faktisk udførte arbejde, udgør præmien en del af lønnen med hensyn til overholdelse af den fastlagte mindsteløn. Det har den tyske forbundsarbejdsret fastslået. I den pågældende sag udbetalte ejeren af et fjerkræslagteri en loyalitetspræmie til medarbejderne for sammenhængende arbejde, hvis medarbejderen ikke havde haft fravær i den pågældende måned. Hvis loyalitetspræmien ikke blev indregnet, ville arbejdsgiveren ikke overholde mindstelønskravet. En medarbejder var af den opfattelse, at loyalitetspræmien ikke kunne medregnes i mindstelønnen og lagde derfor sag an med krav om betaling af mindstelønnen. Hverken Arbejdsretten i Leipzig eller landsretten i Sachsen gav sagsøger medhold. Herefter indgav medarbejderen revisionsanke.

Den tyske forbundsarbejdsdomstol bekræftede de foregående instansers afgørelser og afviste revisionsanken. I begrundelsen hed det, at medarbejderen ikke havde krav på mindsteløn, da arbejdsgiveren allerede betalte mindsteløn. Arbejdsgiveren havde udbetalt loyalitetspræmien uden forbehold ved siden af grundlønnen som en del af betalingen for det faktisk udførte arbejde. Som betaling i det gensidige forhold opfylder loyalitetspræmien dermed formålet med forordningen om ufravigelige arbejdsforhold i slagteribranchen og bestemmelserne i den gældende overenskomst, som heller ikke udelukker indregning af præmier i mindstelønnen.

II. Stråmandsdirektør hæfter for socialsikringsbidrag

Selv om en direktør kun fungerer som stråmand og overlader varetagelsen af sine kompetencer til tredjemand og ikke er involveret i udformningen af ansættelsesforhold, hæfter direktøren personligt, hvis arbejdsgiverandelen af socialsikringsbidragene ikke indbetales. I en retssag, der blev afgjort for nylig, havde den kvindelige direktør i et GmbH (anpartsselskab), der drev et callcenter, ansat to telefonmedarbejdere som selvstændige.

* Fachberater für den Heilberufsbereich (IFU / ISM gGmbH)

Europastraße 33 a
24976 Flensburg-Handewitt

☎ 04 61 - 90 25 0-0
☎ 04 61 - 90 25 0-50

@ info@nwup.de
🌐 www.nwup.de

Partnerschaftsgesellschaft
Amtsgericht Kiel: PR 103 KI

De tyske socialdomstole fastslog derefter, at der var tale om medarbejdere, som anpartsselskabet burde have indbetalt socialsikringsbidrag for. Da direktøren for anpartsselskabet blev mødt med krav om indbetaling af bidragene, gjorde hun gældende, at hun kun havde fungeret som "stråmand", ikke havde haft kompetencer og heller ikke havde været involveret i kontrakterne med medarbejderne. Det var socialdomstolen ikke enig i. Ifølge afgørelsen er alene den formelle stilling som direktør tilstrækkelig til at begrunde ansvar, da alle juridiske og dermed også faktiske pligter overgår til direktøren i kraft af den formelle stilling. Hvis man har ansatte, bliver man nødt til at overveje deres retlige status – også med henblik på socialsikring. Det gælder ikke mindst, hvis de aktiviteter, som medarbejderne normalt udfører, er blevet flyttet til "selvstændige". Hvis man som direktør ikke involverer sig, accepterer man stiltiende, at der er begrundet faktiske ansættelsesforhold, og dermed handler man forsætligt, hvis indbetalingen af socialsikringsbidrag udebliver.

Kontrolmedarbejderne fra den tyske socialsikring har skærpet fokus på at undersøge fakturaer fra enkeltpersoner, der udadtil optræder som selvstændige. Hvis disse personer anses for at være medarbejdere, har det alvorlige økonomiske konsekvenser for ordregiver – her arbejdsgiveren. Denne skal selv efterbetale bidragene til socialsikring, og det gælder både arbejdstager- og arbejdsgiverandelen. Hvis der formodes at være tale om forsætlig manglende indbetaling, behandles fakturabeløbet som nettoløn, der omregnes til bruttoløn, hvoraf socialsikringsbidragene beregnes og opkræves. Det kan løbe helt op i EUR 1.100,00 om måneden pr. medarbejder. Ved forsæt kan socialsikringen kræve bidrag helt op til 30 år tilbage plus 6 % rente pr. år. Ved uagtsomhed skal der efterbetales bidrag og renter for op til fire år. Hvis man som virksomhedsindehaver ønsker sikkerhed ved anvendelse af rigtige selvstændige, har man mulighed for at gennemføre en såkaldt statusafklaringsssag (Statusfeststellungsverfahren).

III. Godkendelse af vindmølleanlæg udløber efter tre års stilstand

Vindmøller i Tyskland har ofte danske ejere, og de bør nok kigge nærmere på en afgørelse fra forvaltningsdomstolen i Trier, hvis møllerne står stille i en længere periode. I den pågældende sag havde tilsynsmyndigheden for drift af vindmøllerne erklæret den miljøretlige tilladelse til tre vindmøller for udløbet. Møllerne havde været i drift fra 2004 til 2013 og havde derefter stået stille indtil 2016. I løbet af stilstandsperioden forekom der flere indbrud i møllerne, og der opstod betydelige skader, som umuliggjorde planmæssig drift. I oktober 2016 meddelte tilsynsmyndigheden ejeren, at de tre eksisterende vindmøllers tilladelse var udløbet 01.09.2016. Forvaltningsdomstolen har stadfæstet denne afgørelse, da tilladelsen ipso jure udløber, hvis en vindmølle er ude af drift i tre år. Klager kan ikke påberåbe sig vedligeholdelsesarbejder, istandsættelse og prøvekursler i den mellemliggende periode, da disse arbejder ikke kan anses som drift af møllerne, men netop har til formål at muliggøre en sådan drift. Heller ikke den ubetydelige strømproduktion til egen drift, som har fundet sted i en af vindmøllerne i stilstandsperioden, kan vurderes som drift, da der kun var tale om egen strømforsyning. Ligeledes blev ejerens driftsaktiviteter i forbindelse med forsknings- og udviklingsarbejde ikke vurderet som en afbrydelse af den treårige periode, da dette arbejde i sin tid ikke var dækket af den miljøretlige tilladelse. Hvis driftstilladelsen udløber, betyder det ikke blot, at den fortsatte strømproduktion umuliggøres. Andre konsekvenser kan være, at vindmøllerne som følge af kontraktlige bestemmelser ofte skal nedtages.

Særligt tema om international skattelovgivning

Dokumentationspligtens omfang ved arbejdsløn fra udlandet uden beskatning

Indtægter fra lønmodtagerarbejde i grænseoverskridende sager kan ofte beskattes i arbejdslandet, hvorved Tyskland fritager disse indtægter fra beskatning bortset fra progressionsbeskatning. Da der ved indtægter fra lønmodtagerarbejde foreligger en særlig risiko for ulovlig manglende indberetning i det andet land, er der knyttet særlig dokumentation til denne fritagelse. Der ydes fritagelse, hvis indtægterne beskattes i udlandet eller er fritaget for beskatning via lovgivningen. Efter at den tyske forfatningsdomstol har erklæret dokumentationspligten for forenelig med forfatningen, er der afsagt en lang række domme om fortolkning af dokumentationskravet.

Aktuelt har skatteretten i Düsseldorf taget stilling til dokumentationspligten og stillet høje krav til de attester, der skal fremlægges. Selv om det måtte være vanskeligt eller umuligt at indhente en officiel bekræftelse af beskatning i et andet land, retfærdiggør dette ikke begrænsning af dokumentationskravet til en rimelighedskontrol – heller ikke under inddragelse af proportionalitetsprincippet. Den skattepligtige skal føre dokumentation under anvendelse af alle juridiske og faktiske muligheder. Hvis dette trods beviselige vanskeligheder ikke lykkes, består muligheden for billighedsforanstaltninger. En arbejdsgiverattest er kun tilstrækkelig som dokumentation, hvis der indleveres yderligere dokumenter, af hvilke det retlige grundlag for beskatningsfritagelse i det andet land fremgår. Det anbefales derfor at indsamle enhver form for dokumentation for den foretagne beskatning i udlandet og fremlægge denne for de tyske skattemyndigheder.

Vi er naturligvis gerne behjælpelige med besvarelse af eventuelle spørgsmål.

Med venlig hilsen

Nielsen • Wiebe & Partner

Isolde Schulze
Rechtsanwältin

Dipl.-Bw. (FH) Marin Burmester
Steuerberaterin • FB f. IntSteuerR



Isolde Schulze
Rechtsanwältin



Dipl.-Kfm.
Stefan Drewniok*
Steuerberater



Dipl.-Bw. (FH)
Marin Burmester
Steuerberaterin,
Fachberaterin für
Internationales
Steuerrecht



Heide Biesel
Steuerberaterin



Magnus von Buchwaldt
Wirtschaftsprüfer,
Steuerberater,
Rechtsanwalt

* Fachberater für den Heilberufsbereich (IFU / ISM gGmbH)

Europastraße 33 a
24976 Flensburg-Handewitt

☎ 04 61 - 90 25 0-0
☎ 04 61 - 90 25 0-50

@ info@nwup.de
🌐 www.nwup.de



Direkte link til os!

Partnerschaftsgesellschaft
Amtsgericht Kiel: PR 103 KI