



Belastingdienst

Belastingdienst, Postbus 90121, 4800 RA Breda

Vereniging voor juridische interim-
professionals
T.a.v.: mw. mr. H.G.A. Keder
IJdok 83
1013 MM Amsterdam

Kantoor Breda

Postbus 90121
4800 RA Breda
www.belastingdienst.nl

Doorkiesnummer
088- 1579075

Mobiel nummer
06-15 89 5368

E-mailadres
is.vestjens@belastingdienst.nl

Datum
12 juli 2016

Onze referentie
91216.50940.1

Uw referentie

Betreft: beoordeling overeenkomst van opdracht

Geachte mevrouw Keder,

Op 7 juni 2016 legde u aan de Belastingdienst een overeenkomst van opdracht van VVJIP voor met het verzoek te beoordelen of er een verplichting is tot het afdragen of voldoen van loonheffingen als er conform deze overeenkomst wordt gewerkt. U legde deze overeenkomst voor als branche organisatie.

Beoordeling van uw verzoek

U heeft het verzoek gebaseerd op de modelovereenkomst Nederland ICT (brancheovereenkomst) waarbij er geen sprake is van gezag (nummer 905159058810) en de gemarkeerde bepalingen ongewijzigd overgenomen.

De overeenkomsten die op de website van de Belastingdienst zijn gepubliceerd zijn reeds goedgekeurd. Ik zie dat u bepaalde aanvullingen/wijzigingen heeft aangebracht in niet gemarkeerde bepalingen van de algemene modelovereenkomst. Deze aanvullingen/wijzigingen doen geen afbreuk aan de inhoud van de modelovereenkomst. U hoeft geen loonheffingen in te houden en te betalen zolang er volgens de overeenkomst wordt gewerkt.

De toelichting die hoort bij deze algemene modelovereenkomst heb ik ter informatie bijgevoegd. In de toelichting treft u meer informatie aan over het gebruik, de werking, reikwijdte en geldigheidsduur van de algemene modelovereenkomst.

Ik vertrouw erop u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd. Mocht u nog vragen hebben, dan kunt u mij bereiken op het in deze brief opgenomen telefoonnummer.

Hoogachtend,
namens de inspecteur,

Mevrouw mr. I.S. Vestjens

VOORBEELDOVEREENKOMST ICT PROFESSIONAL | GEEN WERKGEVERSGEZAG

Beoordeling Belastingdienst nr. 905159058810 | 19 – 02 – 2016

Nederland ICT heeft aan de Belastingdienst een modelovereenkomst van opdracht voorgelegd, met het verzoek te beoordelen of er voor de bij de overeenkomst betrokken partijen gevolgen zijn voor de loonheffingen als er volgens deze overeenkomst wordt gewerkt.

Beoordeling overeenkomst ICT Professional

Ik ben van mening dat werken volgens de bijgevoegde overeenkomst, onder voorbehoud van hetgeen hieronder in de toelichting is opgenomen, niet leidt tot de verplichting loonheffingen af te dragen of te voldoen, omdat geen sprake is van een (fictieve) dienstbetrekking tussen opdrachtgever en zelfstandige. Bij mijn beoordeling ga ik uit van de op dit moment geldende regelgeving.

Hierna geef ik een toelichting op mijn beoordeling. Hierbij komen de volgende onderwerpen aan de orde:

1. De privaatrechtelijke dienstbetrekking.
(Ik concludeer dat bij werken op basis van de voorgelegde overeenkomst geen sprake is van een dienstbetrekking vanwege het ontbreken van een gezagsverhouding.)
2. De fictieve dienstbetrekkingen.
(Voor specifieke arbeidsrelaties gelden 'fictieve dienstbetrekkingen'. Ik maak op dit punt een voorbehoud bij mijn beoordeling.)
3. De reikwijdte van deze beoordeling.
(Mijn standpunt geldt onder de voorwaarde dat opdrachtgever en opdrachtnemer in de praktijk ook volgens de voorgelegde overeenkomst handelen. Ik heb de overeenkomst uitsluitend beoordeeld voor de loonheffingen.)
4. Het gebruik van de beoordeelde overeenkomst.
(Kenmerknummer Belastingdienst; geldigheidsduur en gevolgen van aanvullingen en wijzigingen.)

Toelichting bij deze beoordeling.

1. Geen privaatrechtelijke dienstbetrekking

Ik ben van mening dat het werken volgens de bijgevoegde overeenkomst niet leidt tot een privaatrechtelijke dienstbetrekking. Uit de beoordeling komt naar voren dat op basis van de overeenkomst geen sprake is van een gezagsverhouding. Hierna zal ik ingaan op de algemene vereisten die gelden voor een arbeidsovereenkomst. Ik zal ook aangeven welke onderdelen van de overeenkomst het meest bepalend zijn voor mijn beoordeling.

Arbeidsovereenkomst

Een echte dienstbetrekking is gebaseerd op de arbeidsovereenkomst (artikel 7:610 BW). Een arbeidsovereenkomst is aanwezig als aan drie voorwaarden is voldaan:

1. De werknemer moet persoonlijk arbeid verrichten.
2. De werkgever moet de werknemer een beloning betalen voor de verrichte arbeid.
3. De werkgever kan de werknemer bindende aanwijzingen en instructies geven over het verrichten van de arbeid op zodanige wijze dat sprake is van een 'gezagsverhouding'.

Als tenminste één van de drie elementen ontbreekt is geen sprake van een arbeidsovereenkomst. Mogelijk is dan nog wel sprake van een fictieve dienstbetrekking. Aan de hand van voorgelegde overeenkomsten beoordeelt de Belastingdienst of de daarin opgenomen bepalingen al dan niet bijdragen aan de aanwezigheid van elk van de hiervoor genoemde elementen van een arbeidsovereenkomst.

Geen gezagsverhouding

Ik kom tot het oordeel dat op basis van de voorgelegde overeenkomst geen sprake is van een gezagsverhouding. Hiervoor is van belang in hoeverre de opdrachtgever het recht heeft om opdrachten en aanwijzingen te geven voor het werk dat moet worden gedaan. Uit afspraken over instructie, leiding, toezicht en verantwoordingsplicht, die betrekking hebben op de directe werkzaamheden of andere elementen van de arbeidsrelatie, leidt de Belastingdienst af of sprake kan zijn van werkgeversgezag. Ook afspraken die betrekking hebben op het al dan niet mogen werken voor derden, regeling van klachten, e.d. kunnen van belang zijn.

VOORBEELDOVEREENKOMST ICT PROFESSIONAL | GEEN WERKGEVERSGEZAG

Beoordeling Belastingdienst nr. 905159058810 | 19 – 02 – 2016

Op basis van de verschillende elementen van de overeenkomst, in samenhang gezien, heb ik geoordeeld dat geen sprake is van een gezagsverhouding. Het meest duidelijk komt dit naar voren in de overwegingen onder b, c, d en e en in de artikelen 1.1, 1.3, 1.4 en 1.5 en de toelichting bij bijlage 1, letter C van de overeenkomst in samenhang, waarin de instructiebevoegdheid van de opdrachtgever nadrukkelijk wordt beperkt.

2. Voorbehoud toepasselijkheid enkele fictieve dienstbetrekkingen

In gevallen waarin geen sprake is van een privaatrechtelijke dienstbetrekking kennen de loonheffingen voor een aantal situaties 'fictieve dienstbetrekkingen' (gelijkstellingen). Voor enkele groepen (thuiswerkers, gelijkgestelden, artiesten) is in de loop van 2016 nog een wijziging van regelgeving te verwachten.

Let op! Bij mijn beoordeling, maak ik een voorbehoud voor de situaties waarin een fictieve dienstbetrekking van toepassing is, omdat ik dit niet kan beoordelen op basis van de door u voorgelegde overeenkomst. Lees de bijlage voor meer informatie over fictieve dienstbetrekkingen.

3. Zekerheid onder voorwaarde conforme feitelijke uitvoering

De opdrachtgever hoeft geen loonheffingen af te dragen of te voldoen als partijen in de praktijk handelen volgens hetgeen zij overeen zijn gekomen in de door de Belastingdienst beoordeelde overeenkomst.

Ik heb mijn standpunt gegeven naar aanleiding van een verzoek om vooroverleg. Ik heb mijn oordeel uitsluitend gebaseerd op de tekst van de voorgelegde (model)overeenkomst. Op mogelijk eerder ingenomen standpunten wordt niet teruggekomen.

Uitsluitend oordeel loonheffingen

Een overeenkomst is de vastlegging van afspraken tussen opdrachtgever en opdrachtnemer. De Belastingdienst beoordeelt overeenkomsten alleen op de elementen die van belang zijn om de vraag te kunnen beantwoorden of sprake is van de plicht tot het afdragen of voldoen van loonheffingen. De Belastingdienst kan op basis van een voorgelegde overeenkomst geen oordeel geven over de fiscale kwalificatie van de inkomsten van de opdrachtnemer in de inkomstenbelasting. Het standpunt voor de loonheffingen heeft evenmin betekenis voor de omzetbelasting.

Ook als deze overeenkomst gebruikt wordt door een opdrachtnemer die een niet-natuurlijk persoon is (zoals een besloten vennootschap), houdt het oordeel slechts in dat de opdrachtgever geen loonheffingen verschuldigd is. Dit oordeel heeft geen betekenis voor de vennootschapsbelasting. Ook ten aanzien van overige specifieke (niet fiscale) wet- en regelgeving, kan de Belastingdienst geen oordeel geven.

4. Kenmerknummer beoordeling

Deze beoordeling is bij de Belastingdienst geregistreerd onder nummer **905159058810**

Verwijzing naar de beoordeling

Als opdrachtgever en opdrachtnemer ervoor kiezen om te werken volgens een door de Belastingdienst beoordeelde overeenkomst, kan in de overeenkomst tussen opdrachtgever en opdrachtnemer bijvoorbeeld de volgende tekst worden opgenomen:

"Deze overeenkomst is gebaseerd op de door de Belastingdienst op 19 februari 2016 onder nummer 905159058810 beoordeelde overeenkomst."

Gemarkeerde bepalingen, aanvullingen en wijzingen

In deze overeenkomst zijn de artikelen met de voorwaarden die van belang zijn bij het bepalen of er sprake is van een dienstbetrekking, gemarkeerd. De niet-gemarkeerde artikelen kunt u aanvullen en aanpassen voor uw eigen situatie, als dat niet in strijd is met de gemarkeerde artikelen.

Indien in de daadwerkelijk gebruikte (ingevulde) overeenkomst bepalingen worden toegevoegd of worden gewijzigd, mag dit geen afbreuk doen aan het karakter van de overeenkomst. Hetzelfde

VOORBEELDOVEREENKOMST ICT PROFESSIONAL | GEEN WERKGEVERSGEZAG

Beoordeling Belastingdienst nr. 905159058810 | 19 – 02 – 2016

geldt voor het van toepassing zijn van niet bij het verzoek aan de Belastingdienst voorgelegde voorschriften, etc.

Hiervoor verwijst ik naar de bovenstaande uitleg over de wijze van beoordelen van deze overeenkomst. Over de voorgelegde overeenkomst is geoordeeld dat geen sprake is van een gezagsverhouding. Ingeval van aanvullingen of wijzigingen die afbreuk doen aan *dit onderdeel* kan aan de overeenkomst na wijziging *in elk geval* niet meer de zekerheid worden ontleend dat opdrachtgever geen loonheffingen hoeft af te dragen of te voldoen.

Geldigheidsduur beoordeling

Deze beoordeling van de voorgelegde modelovereenkomst heeft een geldigheidsduur van vijf jaar, te rekenen vanaf de datum van de goedkeuring, onder voorbehoud van wijzigingen in relevante wet- of regelgeving gedurende die vijf jaar. Ook jurisprudentie kan aanleiding zijn deze beoordeling van de (voorbeeld)overeenkomst voor de toekomst in te trekken. Daarbij zal de Belastingdienst de beginselen van behoorlijk bestuur in acht nemen.

Geen aansprakelijkheid voor schade

De Belastingdienst heeft de overeenkomst uitsluitend beoordeeld met het oog op het geven van zekerheid voor het werken buiten dienstbetrekking in het kader van de loonheffingen. De Belastingdienst is niet aansprakelijk voor gevolgen, van welke aard dan ook, van het gebruik van de overeenkomst.

Bijlage

Algemene informatie over fictieve dienstbetrekkingen en de gageregeling voor bepaalde artiesten

Overzicht arbeidsrelaties die onder voorwaarden worden aangemerkt als fictieve dienstbetrekkingen

- Aanneming van werk
- Tussenpersonen, agenten
- Stagiaires
- Meewerkende kinderen
- Commissarissen
- (Statutaire) bestuurders van lichamen
- Sekswerkers
- Topsporters
- Werken door tussenkomst van een derde (intermediair)
- Thuiswerkers
- Gelijkgestelden (als niet-ondernemer met een bepaalde regelmaat een periode werken voor dezelfde opdrachtgever)
- Opting-in (kiezen voor dienstbetrekking)
- (Partners van) houders van een aanmerkelijk belang, die arbeid verrichten voor het desbetreffende lichaam
- Artiesten en beroepssporters die werken op basis van een overeenkomst van korte duur
- Bemanning van vissersvaartuigen (deelvissers)

Meer informatie over de hierboven genoemde regelingen kunt u vinden op de website van de belastingdienst en in het Handboek loonheffingen.

Let op! Na een voorgenomen wijziging van de regelgeving, bestaat naar verwachting vanaf 1 mei 2016, de mogelijkheid dat opdrachtgever en opdrachtnemer gezamenlijk in hun overeenkomst kunnen bepalen, dat de fictieve dienstbetrekkingen voor *thuiswerkers* en *gelijkgestelden* niet op een arbeidsrelatie van toepassing zijn. Hetzelfde zal gaan gelden voor specifieke regelingen die gelden voor bepaalde *artiesten* die optreden op basis van een overeenkomst van korte duur. Dit onderdeel van de wijzigingen naar aanleiding van de Wet deregulering beoordeling arbeidsrelaties (DBA) staat op dit moment nog niet vast.

Tijdens de parlementaire behandeling van het wetsvoorstel DBA is aangekondigd dat er een wijziging van regelgeving komt, met betrekking tot de fictieve dienstbetrekking voor de commissaris. Vooruitlopend hierop, bevat het besluit van de Staatssecretaris van Financiën van

VOORBEELDOVEREENKOMST ICT PROFESSIONAL | GEEN WERKGEVERSGEZAG

Beoordeling Belastingdienst nr. 905159058810 | 19 – 02 – 2016

14 maart 2016, Stcrt. 2016, nr. 14756 een goedkeuring om de arbeidsverhouding van een commissaris met ingang van 1 mei 2016, niet aan te merken als fictieve dienstbetrekking.