

Beoordeling op basis van uw verzoek

Ik ben van mening dat werken volgens de bijgevoegde overeenkomst niet leidt tot de verplichting loonheffingen af te dragen of te voldoen, omdat dit niet leidt tot een (fictieve) dienstbetrekking tussen opdrachtgever en (onder)aannemer. 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 en de gezagsverhouding.
(Ik concludeer dat bij werken op basis van de door u voorgelegde overeenkomst geen sprake is van een dienstbetrekking vanwege het ontbreken van een gezagsverhouding.)
2. De fictieve dienstbetrekking bij aanneming van werk.
(Voor de opdrachtgever is van belang of wordt voldaan aan de voorwaarden voor het buiten toepassing laten van deze fictieve dienstbetrekking.)
3. Informatie over andere fictieve dienstbetrekkingen.
(Voor specifieke arbeidsrelaties gelden andere 'fictieve dienstbetrekkingen'. Ik maak op dit punt een voorbehoud bij mijn beoordeling.)
4. De reikwijdte van deze beoordeling.
(Mijn standpunt geldt onder de voorwaarde dat opdrachtgever en (onder)aannemer in de praktijk ook conform de voorgelegde overeenkomst handelen. Ik heb de overeenkomst uitsluitend beoordeeld voor de loonheffingen.)
5. Het gebruik van de beoordeelde overeenkomst.
(Kenmerknummer Belastingdienst; geldigheidsduur en gevolgen van aanvullingen en wijzigingen.)

Toelichting bij deze beoordeling

1. Geen privaatrechtelijke dienstbetrekking

Bij aanneming van werk spreekt de aannemer met de opdrachtgever af om, buiten dienstbetrekking, een werk van stoffelijke aard tot stand te brengen en op te leveren (art.7:750 BW). Omdat ook werknemers in opdracht een werk van stoffelijk aard kunnen maken, is het allereerst van belang na te gaan of in de aannemingsovereenkomst de kenmerken van een privaatrechtelijke dienstbetrekking ontbreken.

Ik ben van mening dat het werken volgens de bijgevoegde aannemingsovereenkomst niet leidt tot een 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

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Branchevereniging INretail Stoffeerder

Beoordeling Belastingdienst nr. 90515.80388.1.0 | 07 april 2016

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 hiervoor van belang zijn.

Op basis van de verschillende elementen van de overeenkomst, in samenhang bezien, heb ik geoordeeld dat geen sprake is van een gezagsverhouding. Het meest duidelijk komt dit naar voren in de overwegingen a en b en art. 4 van de overeenkomst, waarin de instructiebevoegdheid van de opdrachtgever nadrukkelijk wordt beperkt.

2. Geen fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'

Als géén sprake is van een privaatrechtelijke dienstbetrekking, dan kan nog wel sprake zijn van de fictieve dienstbetrekking voor aanneming van werk. Dat is het tweede onderdeel van de beoordeling.

Bij aanneming van werk moet de opdrachtgever van de (onder)aannemer voor de loonheffingen beoordelen of hij een overeenkomst sluit met een (onder)aannemer die het werk verricht als zelfstandige (art.3, lid 1, letter a Wet LB). (Kleine aannemers die de werkzaamheden niet zelfstandig of als nevenwerkzaamheden verrichten, worden namelijk door de wet fictief aangemerkt als 'werknemer' van de opdrachtgever die wel bedrijfsmatig handelt.)

Op basis van de voorgelegde overeenkomst, kom ik tot de conclusie dat voldoende aannemelijk is, dat de fictieve dienstbetrekking met betrekking tot aanneming van werk niet van toepassing is. Het meest duidelijk komt dit naar voren in de inschrijving in de Kamer van Koophandel, het BTW nummer, overwegingen a en b en art. 4 van de overeenkomst.

Let op! Op mijn oordeel maak ik wel een voorbehoud. Als de opdrachtnemer gedurende langere tijd (nagenoeg) geen andere opdrachtgevers heeft dan de ene opdrachtgever waarmee hij de bijgevoegde overeenkomst heeft afgesloten, zou de afhankelijkheid van die ene opdrachtgever zodanig groot kunnen worden, dat de fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk' (kleine aannemers) toch van toepassing zou kunnen zijn.

3. Andere fictieve dienstbetrekkingen

Ik heb hiervoor vermeld dat bij aanneming van werk sprake kan zijn van een fictieve dienstbetrekking. Daarnaast kennen de loonheffingen nog andere fictieve dienstbetrekkingen. Ingeval van aanneming van werk is slechts in uitzonderlijke situaties sprake van samenloop met andere fictieve dienstbetrekkingen.

Bij mijn beoordeling, maak ik een voorbehoud voor de situaties waarin een andere 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.

4. Zekerheid onder voorwaarde conforme feitelijke uitvoering

De opdrachtgever hoeft geen loonheffingen af te dragen of te voldoen als partijen in de praktijk handelen conform hetgeen zij overeen zijn gekomen in de door de Belastingdienst beoordeelde overeenkomst op grond waarvan geen sprake is van een (fictieve) dienstbetrekking.

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Branchevereniging INretail Stoffeerder

Beoordeling Belastingdienst nr. 90515.80388.1.0 | 07 april 2016

Ik heb mijn standpunt gegeven naar aanleiding van het door u ingediende verzoek om vooroverleg. Ik heb mijn oordeel uitsluitend gebaseerd op de tekst van de door u voorgelegde (model)overeenkomst. Op mogelijk in uw situatie 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.

5. Het gebruik van de beoordeelde overeenkomst

Kenmerknummer beoordeling

Deze beoordeling is bij de Belastingdienst geregistreerd onder nummer 90515.80388.1.0.

Verwijzing naar de beoordeling

Als opdrachtgever en opdrachtnemer ervoor kiezen om te werken volgens een door de Belastingdienst beoordeelde overeenkomst, is het belangrijk dat dit duidelijk wordt vastgelegd. Daarvoor kan bijvoorbeeld in de overeenkomst tussen opdrachtgever en opdrachtnemer de volgende tekst worden opgenomen:

“Deze overeenkomst is gebaseerd op de door de Belastingdienst op 7 april 2016 onder nummer 90515.80388.1.0 beoordeelde overeenkomst.”

Geldigheidsduur beoordeling

Deze beoordeling van de voorgelegde (model)overeenkomst 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.

Aanvullingen en wijzigingen beoordeelde overeenkomst

Indien in de daadwerkelijk gebruikte (ingevulde) overeenkomst bepalingen worden toegevoegd of worden gewijzigd, kan dit gevolgen hebben voor mijn oordeel. Hetzelfde geldt ten aanzien van niet bij het verzoek aan de Belastingdienst voorgelegde relevante bepalingen, overeenkomsten (met derden), bijlagen, voorschriften, etc., zoals bijvoorbeeld voorschriften van derden.

Aanvullingen en/of wijzigingen zijn wel mogelijk, voor zover deze geen afbreuk doen aan het karakter van de overeenkomst. Hiervoor verwijs ik naar de bovenstaande uitleg over de wijze van beoordelen van deze overeenkomst. Over de voorgelegde overeenkomst is op basis van het verzoek en de daarin opgenomen afspraken geoordeeld dat geen sprake is van een gezagsverhouding en dat – onder het hiervoor opgenomen voorbehoud – voldoende aannemelijk is gemaakt dat de fictieve dienstbetrekking inzake aanneming van werk niet van toepassing is. Ingeval van aanvullingen of wijzigingen die afbreuk doen aan deze onderdelen kan aan de overeenkomst na wijziging in elk geval niet meer de zekerheid worden ontleend

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Branchevereniging INretail Stoffeerder

Beoordeling Belastingdienst nr. 90515.80388.1.0 | 07 april 2016

dat opdrachtgever geen loonheffingen hoeft af te dragen of te voldoen. Wijzigingen of aanvulling op ondergeschikte punten zijn dus mogelijk en hebben geen gevolgen voor de uitkomst van de beoordeling.

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

Let op! Bij aanneming van werk is slechts in uitzonderlijke situaties sprake van samenloop met nog andere fictieve dienstbetrekkingen. Andere fictieve dienstbetrekkingen kunnen mogelijk wel van toepassing zijn, als de feitelijke uitvoering afwijkt van de voorgelegde overeenkomst.

Mocht een van deze situaties zich voordoen, dan kan de opdrachtgever aan deze beoordeling niet de zekerheid ontnemen dat hij geen loonheffingen is verschuldigd.

De onderstaande algemene informatie heb ik volledigheidshalve opgenomen.

Fictieve dienstbetrekkingen

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!

Sinds 1 mei 2016 kunnen de opdrachtgever en de opdrachtnemer er samen voor kiezen om de fictieve dienstbetrekkingen voor thuiswerkers en gelijkgestelden niet op hun arbeidsrelatie van toepassing te laten zijn. Dat geldt ook voor bepaalde artiesten die optreden op basis van

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Branchevereniging INretail Stoffeerder

Beoordeling Belastingdienst nr. 90515.80388.1.0 | 07 april 2016

een overeenkomst van korte duur. Die gezamenlijke keuze moet blijken uit de afspraken die de opdrachtgever en de opdrachtnemer vóór de eerste betaling hebben vastgelegd.

Tijdens de parlementaire behandeling van de Wet 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 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.

OVEREENKOMST VAN AANNEMING Stoffeerdere

Partijen

Ondergetekenden

1. Naam:
Straat/Postbus:
Postcode:
Plaats:
Telefoonnummer:
E-mailadres:
KvK-nummer:
BTW-nummer:

hierna te noemen: de opdrachtgever,

en

2. Naam:
Straat/Postbus:
Postcode:
Plaats:
Telefoonnummer:
E-mailadres:
KvK-nummer:
BTW-nummer:

hierna te noemen: de opdrachtnemer

In aanmerking nemende dat:

- a. partijen met deze overeenkomst géén arbeidsovereenkomst beogen af te sluiten, maar een overeenkomst van aanneming van werk. Partijen zullen de uitvoering van deze overeenkomst in overeenstemming laten zijn met de wettelijke regels bij het zelfstandig uitvoeren van een overeenkomst van aanneming in de zin van artikel 7:750 BW;
- b. de opdrachtnemer zelfstandig en voor eigen rekening en risico een stofferingsonderneming drijft;
- c. partijen deze overeenkomst onder de navolgende voorwaarden en bepalingen wensen aan te gaan;
- d. Op de leveringen van opdrachtgever aan particulieren de CBW-Erkend Algemene Voorwaarden van toepassing zijn;
- e. Deze overeenkomst gelijkloidend is aan de door Belastingdienst op ..{datum}.. onder nummer opgestelde modelovereenkomst

verklaren het volgende te zijn overeengekomen:

Artikel 1. De werkzaamheden

- 1.1 Deze overeenkomst heeft betrekking op hierna te noemen vormen van het tot stand brengen van zogenoemde werken van stoffelijke aard voornamelijk, maar niet uitsluitend, bij particulieren:

-

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Branchevereniging INretail Stoffeerder

Beoordeling Belastingdienst nr. 90515.80388.1.0 | 07 april 2016

-
-
-

1.2 Deze overeenkomst is van toepassing op alle relevante opdrachten die navolgend door opdrachtnemer van opdrachtgever worden aangenomen.

1.3 De opdrachtnemer verplicht zich tot nakoming van de opdracht door het werk uit te voeren naar de eisen van goed en deugdelijk werk en naar de bepalingen van deze overeenkomst.

[Mogelijke aanvulling:

1.4 Als bijlage bij deze overeenkomst is een nadere beschrijving van de onder 1.1 genoemde werkzaamheden opgenomen, inclusief te hanteren normen en richtlijnen ten aanzien van de kwaliteit en arbeidsomstandigheden.]

Artikel 2. Opdrachtverlening

2.1 De opdrachtgever benadert opdrachtnemer met een verzoek tot het uitvoeren van werkzaamheden bij een klant van opdrachtgever.

2.2 Het tijdstip dat de werkzaamheden moeten worden uitgevoerd wordt door opdrachtgever in overleg met opdrachtnemer en de klant bepaald.

2.3 De opdrachtnemer kan zelf bepalen of de werkzaamheden worden aangenomen.

2.4 De opdrachtgever is verplicht de opdrachtnemer tijdig in het bezit te stellen van de beschikbare stukken en informatie welke betrekking hebben op de uitvoering en de duur van de opdracht.

Artikel 3. Vergoeding

1.1 De opdrachtgever betaalt opdrachtnemer een vast tarief per uur/per dagdeel/per dag van €..... of een nader te bepalen bedrag voor uitvoering van een opdracht, exclusief BTW;

1.2 De opdrachtnemer draagt voor eigen rekening zorg voor afhandeling van klachten en herstel als gevolg van eventuele onvolkomenheden in de uitvoering en afronding van de werkzaamheden.

1.3 Door opdrachtgever kan bij de afhandeling van klachten en herstel - in goed overleg met opdrachtnemer - ook met de klant een financiële vergoeding worden afgesproken, welke in mindering kan worden gebracht op de vergoeding verschuldigd aan opdrachtnemer.

1.4 De opdrachtnemer zal medewerking verlenen in het geval dat de klant er voor kiest gebruik te maken van de CBW geschillencommissie.

Artikel 4. Onafhankelijkheid

4.1 De opdrachtnemer voert de opdracht uit in volledige onafhankelijkheid en bepaalt zelf onder welke omstandigheden en op welke wijze de opdracht wordt uitgevoerd

4.2 De opdrachtgever houdt dan ook geen toezicht op het werk van de opdrachtnemer. De klant bepaalt of de werkzaamheden naar tevredenheid conform afspraken zijn uitgevoerd.

4.3 Opdrachtnemer is vrij in het indelen van zijn werkzaamheden binnen de context van de opdracht en de overeengekomen resultaatsverplichting.

4.4 De opdrachtnemer is volledig vrij in het aannemen van opdrachten van derden.

4.5 De opdrachtnemer is na overleg gerechtigd anderen in te schakelen bij de uitvoering van de overeengekomen werkzaamheden dan wel de werkzaamheden door anderen te laten uitvoeren ter vervanging van zijn eigen arbeid.

4.6 De opdrachtnemer is volledig vrij in het weigeren van opdrachten van opdrachtgever

4.7 De opdrachtnemer is aansprakelijk voor nakoming van het overeengekomen resultaat.

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Branchevereniging INretail Stoffeerder

Beoordeling Belastingdienst nr. 90515.80388.1.0 | 07 april 2016

- 4.8 De opdracht zal worden uitgevoerd, met inachtneming van wettelijke voorschriften, die betrekking hebben op arbeidsomstandigheden en veiligheid.
- 4.9 De opdrachtnemer zal bij de uitvoering van zijn werkzaamheden gebruik maken van eigen gereedschap en materieel.
- 4.10 Indien de opdrachtnemer door ziekte, arbeidsongeschiktheid of om andere redenen de overeengekomen werkzaamheden niet kan leveren, dan is de opdrachtgever geen vergoeding verschuldigd aan de opdrachtnemer. Opdrachtnemer dient dit zo spoedig mogelijk te melden [en bij voorkeur voor]
- 4.11 De opdrachtnemer draagt tijdens de uitvoering van het werk geen kleding van opdrachtgever.

[Mogelijke aanvullingen

- 4.12 De opdrachtnemer zal gebruik maken van een eigen vervoermiddel.
- 4.13 Indien dit in uitzonderlijke gevallen nodig is kan in overleg een vervoermiddel van opdrachtgever worden gebruikt. In dat geval zal separaat een overeenkomst worden opgesteld. De opdrachtnemer kan het gereedschap en materieel ten behoeve van de werkzaamheden aanschaffen via de opdrachtgever. Opdrachtnemer zal hiervoor van opdrachtgever een factuur ontvangen.]

Artikel 5. Betaling en termijnen

- 5.1 Het aan de opdrachtnemer toekomende zal door hem eerst kunnen worden gefactureerd nadat de werkzaamheden zijn afgerond.
- 5.2 De opdrachtnemer is zelf verantwoordelijk voor het factureren voor zijn/haar werkzaamheden.
- 5.3 De opgestelde facturen moeten voldoen aan de wettelijke factuureisen.
- 5.4 Betaling van een door de opdrachtnemer opgestelde factuur gebeurt zo snel mogelijk en uiterlijk binnen 30 dagen nadat die factuur in goede orde door de opdrachtgever is ontvangen.

Artikel 6. Incasso en ter beschikkingstelling pinautomaat

- 6.1 Opdrachtnemer zal aan de klant enkel een door opdrachtgever opgestelde factuur uitreiken en zorgdragen voor de incasso van het nog openstaande bedrag.
- 6.2 Bij contante betaling door de klant wordt het bedrag zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk binnen 72 uur na afronding van de werkzaamheden aan opdrachtgever afgedragen.
- 6.3 Blijft opdrachtnemer in gebreke dan kunnen rente en kosten in rekening worden gebracht door opdrachtgever en kan het contant te ontvangen bedrag zonder nadere aankondiging worden verrekend met toekomstige facturen van de opdrachtnemer.
- 6.4 Indien voor aanvang van de werkzaamheden blijkt dat de klant na afronding niet in staat zal zijn het nog openstaande bedrag op de factuur te voldoen, zal opdrachtnemer geen werkzaamheden uitvoeren tenzij hiervoor uitdrukkelijk goedkeuring is ontvangen van opdrachtgever.

[Mogelijke aanvulling

- 6.5 Met het oog op de incasso door opdrachtnemer van de betaling door de klant, kan door de opdrachtgever aan de opdrachtnemer een pinautomaat ter beschikking worden gesteld. In dat geval zal separaat een overeenkomst worden opgesteld. In deze overeenkomst wordt vastgesteld dat schade aan of verlies van het pinapparaat voor rekening van opdrachtnemer is.]

Artikel 7. Aansprakelijkheid en verzekeringen

- 7.1 De opdrachtnemer is aansprakelijk voor alle schade die door hemzelf of door hem ingeschakelde derden wordt toegebracht aan eigendommen van de opdrachtgever of

**Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Branchevereniging INretail
Stoffeerder**

Beoordeling Belastingdienst nr. 90515.80388.1.0 | 07 april 2016

aan derden bij de uitvoering van de werkzaamheden op grond van deze
overeenkomst.

- 7.2 De opdrachtnemer dient in het bezit te zijn van een
bedrijfsaansprakelijkheidsverzekering (AVB) met een dekking van minimaal €.....

Artikel 8. Beëindiging

- 8.1 De onderhavige overeenkomst is geen duurovereenkomst. Partijen kunnen zonder
nader overleg besluiten te stoppen met respectievelijk het aanbieden van
werkzaamheden, dan wel het aannemen daarvan op basis van deze overeenkomst.

Aldus overeengekomen en ondertekend te

Datum:

De opdrachtgever

De opdrachtnemer