

Beoordeling overeenkomst inhuur externe deskundigheid

Ik ben van mening dat werken volgens de bijgevoegde overeenkomst voor de opdrachtgever vanaf 1 januari 2016 niet leidt tot de verplichting loonheffingen af te dragen of te voldoen, omdat geen sprake is van een (fictieve) dienstbetrekking tussen opdrachtgever en opdrachtnemer, onder het voorbehoud dat de zgn. 'gelijkgesteldenregeling' (fictieve dienstbetrekking), artikel 2c Uitvoeringsbesluit loonbelasting 1965 en art. 5 Besluit aanwijzing gevallen waarin arbeidsverhouding als dienstbetrekking wordt beschouwd (Besluit van 24 december 1986, Stb. 1986, 655) vanaf 1 januari 2016 bij de toepassing van de overeenkomst kan worden uitgesloten.

Toelichting

Dienstbetrekking

Bij mijn beoordeling ga ik uit van de op dit moment geldende regelgeving. Ik ben van mening dat werken volgens de bijgevoegde overeenkomst niet leidt tot een privaatrechtelijke dienstbetrekking tussen opdrachtgever en opdrachtnemer.

Op basis van de op dit moment geldende regelgeving kan een fictieve dienstbetrekking, de zgn. 'gelijkgesteldenregeling', niet worden uitgesloten. Na een beoogde wijziging van de regelgeving per 1 januari 2016, bestaat naar verwachting de mogelijkheid dat opdrachtgever en opdrachtnemer gezamenlijk kunnen bepalen, dat de fictieve dienstbetrekking voor gelijkgestelden niet op een arbeidsrelatie van toepassing is. Een concept van de AmvB waarin dit zal worden geregeld is aan de Eerste Kamer toegezonden (Eerste Kamer, vergaderjaar 2015–2016, 34 036, C). Bij mijn beoordeling ga ik uit van de op dit moment geldende regelgeving. Dat betekent dat ik een voorbehoud maak, voor de situaties waarin de bedoelde regeling voor gelijkgestelden van toepassing is en zolang de regelgeving nog niet is gewijzigd. Eventueel moet de opdrachtgever in die situatie, dus wel loonheffingen afdragen of voldoen. Meer informatie over de genoemde regelingen kunt u vinden op de website van de belastingdienst en in het Handboek loonheffingen 2015.

In verband met de hierboven bedoelde voorgenomen aanpassing van de gelijkgesteldenregeling per 1-1-2016 zal deze overeenkomst na het definitief worden van deze wijziging, alleen ten aanzien van deze wijziging worden aangepast en opnieuw worden gepubliceerd.

Zekerheid onder voorwaarde conforme feitelijke uitvoering

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.

Ik heb mijn standpunt gegeven naar aanleiding van het ingediende verzoek om vooroverleg. Ik heb mijn oordeel uitsluitend gebaseerd op de tekst van de voorgelegde overeenkomst.

Geen oordeel over ondernemerschap

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. Op basis van het standpunt voor de loonheffingen kan de Belastingdienst geen oordeel geven over de gevolgen voor de omzetbelasting.

Gebruik kenmerknummer beoordeling

VOORBEELDOVEREENKOMST INHUUR EXTERNE DESKUNDIGHEID

Beoordeling Belastingdienst nr. 9101567983 | 13 – 10 – 2015

Deze beoordeling is bij de Belastingdienst op 13 – 10 – 2015 geregistreerd onder nummer 9101567983.

Verwijzing naar de beoordeling

Bij het gebruik van een door de Belastingdienst beoordeelde voorbeeldovereenkomst, moet de daadwerkelijk gebruikte overeenkomst verwijzen naar het door de Belastingdienst toegekende nummer van het beoordeelde model. Daarvoor dient in de overeenkomst tussen opdrachtgever en opdrachtnemer steeds de volgende tekst te worden gebruikt:

“Deze overeenkomst is gelijklopend aan de door de Belastingdienst op 13 – 10 – 2015 onder nummer 9101567983 beoordeelde overeenkomst.”

Indien bovenstaande tekst *niet* wordt opgenomen in de overeenkomst, kunnen partijen aan de door opdrachtgever en opdrachtnemer gebruikte overeenkomst niet het vertrouwen ontleen dat geen loonheffingen hoeven te worden afgedragen of voldaan. Wijzigingen in de tekst van de door de Belastingdienst beoordeelde overeenkomst, kunnen gevolgen hebben voor de loonheffingen.

Geldigheidsduur beoordeling

Het oordeel over deze 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 het oordeel over deze overeenkomst voor de toekomst in te trekken. Daarbij zal de Belastingdienst de beginselen van behoorlijk bestuur in acht nemen.

Verhaalsverbod

In de bijgevoegde overeenkomst is een bepaling opgenomen die mogelijk betrekking heeft op eventuele correcties loonheffingen.

De Belastingdienst wijst opdrachtgevers op de verhaalsverboden die zijn opgenomen in art. 42, zevende lid, Zorgverzekeringswet (Zvw) en art. 20 Wet financiering sociale verzekeringen (Wfsv), voor respectievelijk inkomensafhankelijke bijdrage Zorgverzekeringswet en premies werknemersverzekeringen. Op grond van deze wettelijke bepalingen is een beding dat in strijd is met de verhaalsverboden nietig. Artikel 125, tweede en derde lid, Wfsv bevat een strafbepaling gericht tegen overtreding van het verhaalsverbod premies werknemersverzekeringen.

Privacy wet- en regelgeving

Met betrekking tot het vaststellen en administreren van persoonlijke gegevens van opdrachtnemer wijst de Belastingdienst op de toepasselijke privacy wet- en regelgeving, waaronder begrepen de Wet bescherming persoonsgegevens.

Geen aansprakelijkheid voor schade

De overeenkomst is opgesteld door de opdrachtgever en/of opdrachtnemer, maar niet door de Belastingdienst. 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.

Overeenkomst van opdracht inhuur externe deskundigheid

De ondergetekenden:

BV X gevestigd te Y, in dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door ..., hierna te noemen 'opdrachtgever';
en

~1237465

pagina 2

VOORBEELDOVEREENKOMST INHUUR EXTERNE DESKUNDIGHEID

Beoordeling Belastingdienst nr. 9101567983 | 13 – 10 – 2015

... [naam voluit], gevestigd te (... [postcode]) ... [plaats] aan de ... [adres], in dezen rechtsgeldig vertegenwoordigd door ... [naam], hierna te noemen 'opdrachtnemer';

overwegen het volgende:

- dat opdrachtgever werkzaam is op het gebied van ... en dat hij uit dien hoofde opdrachtnemer heeft verzocht de hierna omschreven werkzaamheden uit te voeren;
 - dat opdrachtgever zelf niet over de benodigde kennis beschikt voor een goede uitvoering van de opdracht;
 - dat opdrachtnemer werkzaam is op het gebied van ... en dat hij/ zij als zodanig in staat en bereid is de hierna omschreven opdracht uit te voeren;
 - dat opdrachtgever en opdrachtnemer in dat verband een overeenkomst van opdracht wensen aan te gaan;
 - dat opdrachtgever en opdrachtnemer uitdrukkelijk niet de bedoeling hebben om ter zake een arbeidsovereenkomst te sluiten;
- zijn het volgende overeen gekomen.

1 Aard en duur van de overeenkomst

1.1 De opdracht, die opdrachtnemer voor opdrachtgever zal verrichten, bestaat uit het volgende: ...[een zo gedetailleerd mogelijke omschrijving van de opdracht].

1.2 Eventuele aanvullende afspraken en/ of toezeggingen die worden gemaakt na het sluiten van deze overeenkomst zijn slechts bindend indien en voor zover zij door partijen schriftelijk zijn bevestigd.

1.3 De overeenkomst wordt geacht te zijn aangegaan voor de duur van de overeengekomen werkzaamheden, zodat deze van rechtswege eindigt op het moment dat de werkzaamheden naar het oordeel van opdrachtgever zijn voltooid. In ieder geval eindigt de overeenkomst op ... [datum], zonder dat daarvoor nadere opzegging is vereist.

1.4 De werkzaamheden vangen aan op ...[datum] en zullen uiterlijk eindigen op ... [datum]. Indien het zich laat aanzien dat de opdrachtnemer de omschreven werkzaamheden niet binnen de afgesproken tijd kan afronden, zullen partijen in overleg treden over eventuele verlenging van de overeenkomst. Opdrachtnemer dient opdrachtgever onverwijld in kennis te stellen indien opdrachtnemer verwacht dat de opdracht niet in de voorgestelde tijd kan worden afgerond.

2 Uitvoering

2.1 Het staat opdrachtnemer vrij de werkzaamheden voor eigen rekening en risico geheel of ten dele te laten uitvoeren door derden, waaronder ondergeschikten. Opdrachtnemer blijft evenwel verantwoordelijk voor de kwaliteit van het werk en het naleven van de gemaakte afspraken.

2.2 Binnen de in het vorige lid gestelde grenzen is opdrachtnemer vrij zijn werkzaamheden naar eigen inzicht in te (laten) richten en uit te (laten) voeren.

2.3 Voor het overige zal opdrachtnemer bij het uitvoeren van de overeenkomst waar mogelijk rekening houden met de redelijke wensen van opdrachtgever, mits dit naar haar oordeel bevorderlijk is voor een behoorlijke uitvoering van de overeenkomst.

2.4 Opdrachtnemer neemt bij het aangaan van de overeenkomst een inspanningsverplichting op zich en verplicht zich derhalve de overeenkomst naar beste inzicht en vermogen en als een zorgvuldig handelend beroepsbeoefenaar uit te voeren.

3 Vergoeding en betaling

3.1 Voor het verrichten van de werkzaamheden ontvangt opdrachtnemer een bedrag van EUR ... [bedrag] ... [per uur/ totaal/ anders], exclusief BTW en andere heffingen die van overheidswege worden opgelegd. Reiskosten en overige onkosten voor de uitvoering van de overeenkomst worden in beginsel ... [niet vergoed/ vergoed op basis van ...].

3.2 Opdrachtnemer zendt voor de verrichte werkzaamheden ... [wekelijks/ maandelijks/ na afronding van (een deel van) de werkzaamheden, te weten ...] een factuur. Opdrachtgever is gehouden deze binnen een termijn van 30 dagen na factuurdatum te voldoen, zonder korting of verrekening op een door opdrachtnemer nader aan te wijzen rekeningnummer, bij gebreke waarvan opdrachtgever van rechtswege in verzuim is, zonder dat nadere ingebrekestelling is vereist.

3.3 Indien opdrachtgever in verzuim is, zijn – onverminderd de overige rechten van opdrachtnemer - alle vorderingen van opdrachtnemer op opdrachtgever dadelijk en geheel opeisbaar. Bovendien heeft opdrachtnemer in dat geval het recht haar dienstverlening op te schorten, zonder dat zij aansprakelijk is voor eventuele schade als gevolg daarvan. Eventuele gerechtelijke en buitengerechtelijke kosten die opdrachtnemer moet maken voor de incasso van haar vorderingen, komen geheel voor rekening van opdrachtgever.

3.4 Eventueel bezwaar tegen de hoogte van een factuur van opdrachtnemer dient binnen 14 dagen na de verzending daarvan schriftelijk aan opdrachtnemer gemotiveerd kenbaar te worden

gemaakt. Indien bezwaar of de motivatie daarvan binnen de gestelde termijn uitblijft, wordt opdrachtgever geacht met de hoogte van de factuur in te stemmen. Bezwaar ontslaat de opdrachtgever niet van zijn verplichting de factuur te voldoen, tenzij opdrachtnemer dit schriftelijk bevestigt.

4 Belastingen en sociale premies

4.1 Onderhavige overeenkomst is bedoeld een overeenkomst van opdracht te zijn zoals omschreven in artikel 7:400 e.v. van het Burgerlijk Wetboek. Opdrachtgever zal dan ook over de in het kader van deze overeenkomst verschuldigde honoraria geen loonheffing en premies werknemersverzekeringen inhouden en afdragen.

4.2 Mocht opdrachtgever op enig moment onverhoopt worden geconfronteerd (bijvoorbeeld op grond van een werkelijke dan wel fictieve dienstbetrekking) met één of meerdere (na)heffingsaanslagen loonbelasting of sociale premies in verband met onderhavige overeenkomst, dan vrijwaart opdrachtnemer de opdrachtgever voor eventuele aanspraken ter zake, tenzij het ontstaan van deze aanspraken (mede) het gevolg is van een handelen of nalaten van opdrachtgever zelf.

4.3 Indien de situatie als bedoeld in artikel 4.2 zich voordoet, is opdrachtnemer, dan wel de natuurlijk persoon als bedoeld in artikel 2.1 – zo mogelijk gezamenlijk met opdrachtgever – gerechtigd het oordeel van de Belastingdienst omtrent de vermeende inhoudings- en afdrachtplicht aan te vechten alvorens tot betaling over te gaan. Opdrachtgever zal aan een dergelijke rechtsvordering zoveel mogelijk haar medewerking verlenen en onthoudt zich in ieder geval van al hetgeen de positie van opdrachtnemer, dan wel de natuurlijk persoon als bedoeld in artikel 2.1, in deze zou kunnen schaden.

5 Tussentijdse beëindiging

5.1 Opdrachtgever heeft het recht deze overeenkomst tussentijds te beëindigen met inachtneming van een opzegtermijn van ... weken. Opzegging dient schriftelijk te geschieden ...[eventueel: en zal niet leiden tot aansprakelijkheid voor eventuele schade die de wederpartij daardoor lijdt].

5.2 Elk van de partijen heeft het recht de overeenkomst met onmiddellijke ingang geheel of gedeeltelijk tussentijds te beëindigen, zonder dat een opzegtermijn in acht hoeft te worden genomen, zonder dat een ingebrekestelling of rechterlijke tussenkomst is vereist en zonder dat de opzeggende partij tot een schadevergoeding zal zijn verschuldigd:

- in geval de wederpartij ernstig tekort schiet in de nakoming van enige verplichting voortvloeiende uit de overeenkomst en dit tekortschieten niet binnen vier weken na schriftelijke kennisgeving hiervan door de eerstgenoemde partij is hersteld;
- in geval de wederpartij een beroep doet op overmacht en de overmachtperiode langer dan drie maanden heeft geduurd, of zodra vaststaat dat deze periode langer dan drie maanden gaat duren;
- in geval door de wederpartij surcéance van betaling is aangevraagd, de wederpartij in staat van faillissement is verklaard, in staat van liquidatie is verklaard of een bewindvoerder over diens activa of een deel daarvan is aangesteld;
- indien de wederpartij niet behoorlijk of niet tijdig aan een voor hem uit de overeenkomst voortvloeiende verplichting voldoet, ondanks daartoe in de gelegenheid te zijn gesteld en ondanks daartoe te zijn aangemaand.

6 Geheimhouding en zorgvuldigheid

6.1 Elk van de partijen en eventuele door de opdrachtnemer in het kader van deze overeenkomst in te schakelen personen zijn verplicht tot geheimhouding van alle informatie die hen in het kader van de overeenkomst ter kennis is gekomen en waarvan het vertrouwelijke karakter bekend is, danwel waarvan partijen het vertrouwelijke karakter redelijkerwijs hadden kunnen begrijpen.

6.2 Elk van de partijen zal bij het gebruik van de informatie, die haar ter kennis is gekomen in het kader van de overeenkomst, de grootst mogelijke zorgvuldigheid betrachten.

7 Overige bepalingen

7.1 Deze opdracht is tot stand gekomen omdat opdrachtgever zelf niet over de benodigde kennis beschikt voor een goede uitvoering van de opdracht.

7.2 Opdrachtnemer verklaart een beroeps- en/of aansprakelijkheidsverzekering te hebben afgesloten die in voldoende mate dekking biedt tegen schade, die kan ontstaan bij of als gevolg van de uitvoering van de overeengekomen werkzaamheden. Eventuele aansprakelijkheid van opdrachtnemer is te allen tijde beperkt tot het bedrag dat door de verzekeraar onder de door opdrachtnemer afgesloten verzekering wordt uitgekeerd.

7.3 Op deze overeenkomst en de uitvoering van deze overeenkomst zijn van toepassing de Algemene Voorwaarden van opdrachtgever d.d. ..., zoals gepubliceerd op de website van opdrachtgever. Toepassing van de Algemene Voorwaarden van opdrachtnemer is nadrukkelijk uitgesloten.

VOORBEELDOVEREENKOMST INHUUR EXTERNE DESKUNDIGHEID

Beoordeling Belastingdienst nr. 9101567983 | 13 – 10 – 2015

7.4 Alle geschillen, die mochten ontstaan naar aanleiding van onderhavige overeenkomst, danwel nadere overeenkomsten die daarvan het gevolg mochten zijn, zullen worden voorgelegd aan de rechtbank te Rotterdam.

Aldus opgemaakt en in tweevoud getekend op:

Opdrachtgever: Opdrachtnemer:

Datum: ... Datum: ...

Plaats: ... Plaats: ...

Bijlagen:

Kopie rechtsgeldig identiteitsbewijs natuurlijk persoon artikel 2.1

Kopie Algemene Voorwaarden opdrachtgever