

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | VEBIDAK, FNV en CNV VAKMENSEN Dakdekkers – Aanneming van werk

Beoordeling Belastingdienst nr. 90520171494310 | 8 februari 2017

VEBIDAK, FNV en CNV VAKMENSEN hebben voor hun leden aan de Belastingdienst een overeenkomst voor het (onder)aannemen van werk 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.

Onder voorbehoud van wat in de toelichting is opgenomen, leidt werken volgens deze overeenkomst naar onze mening tot werken buiten dienstbetrekking. De toelichting op onze beoordeling kunt u hierna lezen.

Toelichting op de beoordeling van de overeenkomst

U vindt hier de volgende informatie

- beoordeling van de overeenkomst (zie punt 1)
- werken volgens de overeenkomst (zie punt 2)
- mogelijkheid tot aanpassen (zie punt 3)
- vastleggen van het kenmerknummer van de overeenkomst (zie punt 4)
- geldigheidsduur van de beoordeling (zie punt 5)
- Belastingdienst niet aansprakelijk voor schade (zie punt 6)

Alleen oordeel over loonheffingen

Wij hebben de overeenkomst alleen beoordeeld op de elementen die van belang zijn voor het antwoord op de vraag of de opdrachtgever loonheffingen moet inhouden en betalen. Wij oordelen niet over:

- de inkomsten van de opdrachtnemer (natuurlijk persoon)
Of de inkomsten van de opdrachtnemer winst uit onderneming, loon uit dienstbetrekking of resultaat uit overige werkzaamheden zijn, bepalen wij bij zijn aangifte inkomstenbelasting.
- het ondernemerschap voor de btw
- de inkomsten van rechtspersonen
Als een opdrachtnemer bijvoorbeeld een besloten vennootschap is, heeft deze beoordeling geen betekenis voor de vennootschapsbelasting.
- andere fiscale en niet-fiscale regelgeving.

1 Beoordeling van de overeenkomst

Deze overeenkomst is bedoeld voor situaties van (onder)aanneming van werk. Als u deze overeenkomst gebruikt, hoeft de opdrachtgever geen loonheffingen in te houden en te betalen omdat er dan geen dienstbetrekking is tussen de opdrachtgever en de (onder)aannemer (zie 1.1 en 1.2). Om die zekerheid te hebben, moet u:

- erop toezien dat de (onder)aannemer niet langdurig en alleen via dezelfde opdrachtgever werkt (zie punt 1.2)
- werken volgens de afspraken in de overeenkomst (zie punt 2)
- kenmerkende onderdelen van de overeenkomst niet veranderen (zie punt 3)
- het kenmerknummer van de overeenkomst vastleggen (zie punt 4)

Bij mijn beoordeling ben ik uitgegaan van de op dit moment geldende regelgeving.

1.1 Geen echte dienstbetrekking

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

Er is sprake van een echte dienstbetrekking als is voldaan aan de volgende 3 voorwaarden:

- De werknemer heeft zich verplicht om persoonlijk voor de werkgever te werken.
- De werkgever is verplicht om de werknemer voor het werk loon te betalen.
- Tussen de werknemer en de werkgever bestaat een gezagsverhouding.

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | VEBIDAK, FNV en CNV VAKMENSEN Dakdekkers – Aanneming van werk

Beoordeling Belastingdienst nr. 90520171494310 | 8 februari 2017

Als minstens 1 van deze 3 elementen ontbreekt, is er geen sprake van een echte dienstbetrekking.

Ik ben van mening dat het werken volgens de bijgevoegde aannemingsovereenkomst niet leidt tot een echte dienstbetrekking. Op basis van de overeenkomst is namelijk geen sprake 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 art. 2.1, 2.2, 2.3 en 3.3 van de overeenkomst, waarin de instructiebevoegdheid van de opdrachtgever nadrukkelijk wordt beperkt.

Door het ontbreken van een gezagsverhouding is er geen sprake van een echte dienstbetrekking. Of de opdrachtgever loonheffingen moet inhouden en betalen is dan nog afhankelijk van de vraag of een fictieve dienstbetrekking van toepassing is (zie punt 1.2).

1.2 Fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'

Als géén sprake is van een echte 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 de (onder)aannemer het werk verricht als zelfstandige. 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.

Bij werken volgens de afspraken en voorwaarden uit de voorgelegde overeenkomst, mag de opdrachtgever aannemen dat de (onder)aannemer werkzaam is in het kader van een bedrijf of zelfstandig beroep. Het meest duidelijk komt dit naar voren in art. 1.3, 1.7, 2.4, 2.6, 3.4 en 4.2 van de overeenkomst. Hierop maken wij een voorbehoud voor de situatie waarin de (onder)aannemer gedurende langere tijd maar voor één opdrachtgever werkzaam is. Als de (onder)aannemer voor het verwerven van opdrachten en opbrengsten te zeer afhankelijk is van (de) opdracht(en) van één opdrachtgever, is dat namelijk een belangrijke indicatie voor het ontbreken van de vereiste economische zelfstandigheid.

De opdrachtgever zal dit in het algemeen kunnen inschatten op basis van het aantal, de looptijd en de omvang van de door hem met eenzelfde (onder)aannemer gesloten overeenkomsten. De opdrachtgever mag niet (meer) aannemen dat aan de overeenkomst geen gevolgen voor de loonheffingen zijn verbonden, als hij naar aanleiding hiervan in redelijkheid moet twijfelen aan de economische zelfstandigheid van (onder)aannemer.

Onder het hiervoor genoemde voorbehoud is de fictieve dienstbetrekking voor aanneming van werk niet van toepassing.

Overige fictieve dienstbetrekkingen

Behalve de fictieve dienstbetrekking voor aanneming van werk kennen de loonheffingen nog andere fictieve dienstbetrekkingen. Bij 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.

Dakdekkers – Aanneming van werk

Beoordeling Belastingdienst nr. 90520171494310 | 8 februari 2017

2 Werken volgens de overeenkomst

De opdrachtgever en opdrachtnemer moeten in de praktijk werken volgens de voorwaarden en afspraken in de overeenkomst. In de toelichting is uitgelegd wat hierbij van belang is. Zolang opdrachtgever en opdrachtnemer werken volgens de voorwaarden en afspraken van de overeenkomst, is er geen sprake van een echte dienstbetrekking. Onder voorbehoud van hetgeen daarover in punt 1.2 is vermeld, is ook geen sprake van een fictieve dienstbetrekking voor aanneming van werk. Onder dat voorbehoud hoeft de opdrachtgever geen loonheffingen in te houden en te betalen.

3 Overeenkomst aanpassen: kenmerkende bepalingen niet veranderen

Deze overeenkomst bevat een aantal artikelen die van belang zijn bij het bepalen of er sprake is van een dienstbetrekking. In de punten 1.1 en 1.2 is de inhoud van die artikelen genoemd. U mag deze onderdelen van de overeenkomst niet veranderen.

De overige onderdelen van de overeenkomst kunt u aanvullen en aanpassen aan uw eigen situatie, als dat niet in strijd is met hetgeen in 1.1 en 1.2 is genoemd. Wij hebben over deze overeenkomst geoordeeld dat er geen sprake is van een gezagsverhouding en dat – onder voorbehoud, zie 1.2 - de fictieve dienstbetrekking voor aanneming van werk niet van toepassing is. Als aanvullingen of veranderingen afbreuk doen aan de artikelen waarop dat oordeel is gebaseerd, biedt de overeenkomst niet meer de zekerheid dat de opdrachtgever geen loonheffingen hoeft in te houden en te betalen.

Wij hebben ons standpunt gegeven naar aanleiding van een verzoek om vooroverleg. Ons oordeel is uitsluitend gebaseerd op de voorgelegde overeenkomst, de bijlage en de toelichting. Als in aanvulling daarop algemene voorwaarden, voorschriften, specificaties e.d. van toepassing zijn, mogen ook die geen afbreuk doen aan het karakter van de overeenkomst.

4 Vastleggen van het kenmerknummer van de overeenkomst

Deze beoordeling is bij de Belastingdienst geregistreerd onder nummer 905-2017-14943-1-0. Als u wilt werken volgens deze 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 8 februari 2017 onder nummer 90520171494310 beoordeelde overeenkomst.'

5 Geldigheidsduur van de beoordeling

Ons oordeel over deze overeenkomst is 5 jaar geldig vanaf de datum van beoordeling, onder voorbehoud van wijzigingen in de wet- of regelgeving in die 5 jaar. Ook jurisprudentie kan aanleiding zijn deze beoordeling van de overeenkomst in te trekken. Daarbij nemen wij de beginselen van behoorlijk bestuur in acht.

6 Belastingdienst niet aansprakelijk voor schade

Wij hebben deze overeenkomst alleen beoordeeld om zekerheid te geven voor het werken buiten dienstbetrekking voor de loonheffingen. Wij zijn niet aansprakelijk voor gevolgen, van welke aard dan ook, van het gebruik van deze overeenkomst.

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | VEBIDAK, FNV en CNV VAKMENSEN Dakdekkers – Aanneming van werk

Beoordeling Belastingdienst nr. 90520171494310 | 8 februari 2017

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
- (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 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.

Met ingang van 1 januari 2017 is de fictieve dienstbetrekking van commissarissen vervallen. Vooruitlopend daarop had de Staatssecretaris van Financiën bij besluit van 14 maart 2016, Stcrt. 2016, nr. 14756 al goedgekeurd dat de arbeidsverhouding van een commissaris met ingang van 1 mei 2016 niet aangemerkt hoefde te worden als fictieve dienstbetrekking.