




Flexibele arbeid na de Wet DBA

Mr. A(leid) A.W. Langevoord

20 november 2017




N | O | B
J | J | J
J | J | J
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Casus Tobias

- Tobias is ondernemer in de zin van de Wet IB 2001 (geen discussie dat dit zo is)
- Hij houdt zich bezig met de implementatie van IT-projecten
- U heeft een IT-afdeling (10 man) die wat hulp kan gebruiken bij de implementatie van een IT-project
- U huurt Tobias in voor 3 dagen per week (ovk van opdracht)
- De overige dagen werkt hij elders
- Tobias gaat onderdeel uitmaken van uw IT-afdeling en zal worden aangestuurd door de IT-manager tijdens het project




N | O | B
J | J | J
J | J | J
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



QUIZZZZ

Moeten er loonheffingen (LH) worden ingehouden op de fee die Tobias in rekening brengt?

N | O | B
J J J
J J J
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Wet LB 1964

- De Wet LB is een zelfstandige wet met een zelfstandig begrippenkader
- Wet LB 1964 sluit aan bij het civiele begrip 'dienstbetrekking'
- Wet LB 1964 maakt **geen** uitzondering voor ondernemers
- Tobias sluit een overeenkomst van opdracht met opdrachtgever → arbeidsovereenkomst?

N | O | B
J J J
J J J
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Geschiedenis

De wetgeving vóór 1-1-2001

N | O | B
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Verschil ovk van opdracht / arbeids-ovk


- Overeenkomst van opdracht
 - Vergoeding (nota)
 - Opdracht uitvoeren (arbeid)
 - Instructies voorafgaande aan werk / controle achteraf
- Arbeidsovereenkomst
 - Vergoeding (loon)
 - (persoonlijk) arbeid verrichten
 - Instructies gedurende het werk

N | O | B
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Beoordeling 'echte' dienstbetrekking

- Betaling van loon → dit zal het probleem niet zijn
- Het persoonlijk verrichten van arbeid → meestal wel gewenst
 - Niet bij eenvoudige arbeid
 - Wel bij hooggekwalificeerde arbeid
- Gezagsverhouding → bron van onzekerheid
 - Feiten en omstandigheden geven doorslag
 - Beoordeling vooraf / BD + UWV: beoordeling achteraf


 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs



URLB 1965 - Fictieve dienstbetrekking


- Fictieve dienstbetrekking van de 'gelijkgestelde'
 - arbeidsverhouding (langer dan een maand) van degene die
 - persoonlijk arbeid verricht
 - op doorgaans ten minste 2 dagen per week
 - tegen een bruto-inkomen dat doorgaans over een week ten minste zal bedragen 2/5 maal het WML
- Arbeid verricht in de uitoefening van een bedrijf of in de zelfstandige uitoefening van een beroep → **fictieve dienstbetrekking** niet van toepassing


 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs



Casus Tobias 2001

- Civielrechtelijke dienstbetrekking → **onduidelijk**
- Fictieve dienstbetrekking → **ja**
- Hoe kan opdrachtgever aantonen dat Tobias arbeid verrichtte
 - in de uitoefening van een bedrijf of
 - in de zelfstandige uitoefening van een beroep
- Bewijsrechtelijk probleem: onzekerheid voor opdrachtgever



de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs




Geschiedenis

De wetgeving 2001 en 2004



de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



2001 - Introductie VAR-verklaring

- VAR-verklaring in de Wet IB 2001:
 - Winst uit onderneming (wuo)
 - Resultaat uit overige werkzaamheid (row)
- Vereenvoudiging bewijspositie voor de **fictieve** dienstbetrekking van de 'gelijkgestelde'
- Probleem voor Tobias en opdrachtgever opgelost ?
 - Fictieve dienstbetrekking → Ja
 - 'Echte' dienstbetrekking → Nee



de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



2004: De uitbreiding werking VAR-verklaring

- Uitbreiding van de VAR-verklaring naar dga's
- Koppeling in de Wet LB naar de VAR-verklaring
- Juiste VAR-verklaring:
 - Opdrachtgever werd uitgezonderd van inhoudingsverplichting
 - Opdrachtnemer was niet verzekerd voor werkn.verzekeringen
- Het begrip dienstbetrekking wordt hier **niet** door beïnvloed !!!
- Probleem voor Tobias en opdrachtgever opgelost ?
 - Fictieve dienstbetrekking → Ja
 - 'Echte' dienstbetrekking → Nee, maar geen risico op naheffingen



de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Het heden

Wetgeving per 1 mei 2016

N | O | B
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Wet deregulering arbeidsrelaties (Wet DBA)

- De VAR-verklaring is vervallen → **dat is eigenlijk alles**
- Op het loon van **alle** werknemers moet dus weer LH worden ingehouden
- Zijn we weer terug bij 'af' ?
 - Beoordeling 'echte' dienstbetrekking → Ja
 - Fictieve dienstbetrekking → Ja, maar je kunt deze contractueel uitsluiten (thuiswerkers en 'gelijkgestelden')

N | O | B
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Handreiking: modelovereenkomsten

- Vóór 2001: overeenkomst van opdracht via advocaat
 - Iedere overeenkomst was toegesneden op situatie
 - Niet zo'n groot risico op civielrechtelijke dienstbetrekking
- 1 mei 2016: door overheid voorgeschreven teksten
 - Sluiten vaak niet aan op de situatie (weinig flexibel)
 - Civiele dienstbetrekking wordt beoordeeld door Belastingdienst (met uitleg die niet overeenkomt met jurisprudentie civiele rechter)


 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs



Bieden modelovereenkomsten de oplossing?

- Beoordeling vooraf → geen dienstbetrekking obv modelcontract
- Toetsing achteraf → feiten blijken toch net even anders te liggen
- Hierdoor ontstaat het risico → dit is niet op te lossen door het sluiten van een modelovereenkomst
- Wat gaan we doen → gedogen en coachen (feiten in overeenstemming brengen met wat er in de model ovk staat ☺)


 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs




Toekomst - Regeerakkoord

- Voorstel:
 - Laag tarief (< 125% WML) en
 - reguliere bedrijfsactiviteiten → (fictieve) dienstbetrekking
 - langere duur (> 3 maanden) → (fictieve) dienstbetrekking
 - Hoog tarief (> € 75 per uur) en
 - kortere duur (< 1 jaar) → opting out mogelijkheid
 - geen reguliere bedrijfsactiviteiten → opting out mogelijkheid
 - Meer dan laag tarief → opdrachtgeversverklaring




de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs




Webmodule (opdrachtgeversverklaring)

- Opdrachtgevers krijgen zekerheid over vrijwaring van loonbelasting en premies werknemersverzekeringen
 - Voorwaarde: webmodule moet naar waarheid zijn ingevuld
- *Opdrachtgever* moet enkele *duidelijke* vragen beantwoorden over de aard van de werkzaamheden (welke dan)?
 - Gezagsverhouding zal voortaan meer getoetst worden op basis van materiële in plaats van formele omstandigheden (???)
 - Er komt een gewenningsperiode van 1 jaar
- Zelfstandigen krijgen op termijn eigen plek in BW




de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Hmmm, zijn er wellicht alternatieven?

- Voorkom een dienstbetrekking met de opdrachtgever:
 - Bemiddeling
 - Tussenkost
 - Uitzendbureau
 - Payroll bureau
- Verzoek ex art. 59, lid 3 Wfsv aan UWV
- Verklaring van recht ex 96 Rv aan arbeidsrechter
- Opdrachtnemer werkt met eigen BV ?


 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs



Tobias besluit eigen ZZP-BV op te richten

- Civielrechtelijk:
 - Je kunt geen arbeidsovereenkomst sluiten met een vennootschap die als opdrachtnemer optreedt
 - Er is geen overeenkomst tussen Tobias en de opdrachtgever
 - Civiele rechter kijkt niet snel door vennootschap heen (uitzondering: Thuiszorg Rotterdam/PGGM)
 - De Wet DBA is op deze relatie dus niet van toepassing



 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs



De ZZP BV - fiscaal


- Tijdens parlementaire behandeling niet aan de orde geweest
- Belastingdienst toetst bij voorleggen een andere relatie: natuurlijk persoon \leftrightarrow opdrachtgever
- Belastingdienst kan niet zomaar een vennootschap negeren (al vindt ze van wel...)
- Als vennootschap geen reële betekenis heeft \rightarrow risico dat er door de vennootschap 'heen gekeken' kan worden (schijn en wezen) \rightarrow bewijslast inspecteur
- Zou je dit kunnen voorleggen aan inspecteur (welke \rightarrow Vpb ?)



 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs



Gevolgen werken met ZZP-BV


- Eigen vennootschap heeft reële betekenis:
 - Werknemer in dienst bij eigen vennootschap
 - Opdrachtgever loopt geen Wet DBA-risico, want met hem is geen dienstbetrekking aanwezig
 - Als onder leiding en toezicht van opdrachtgever wordt gewerkt \rightarrow inlenersaansprakelijkheid (beheersbaar risico)
- Wat als dga voorheen VAR-dga had (kan reële betekenis dan nog ter discussie worden gesteld)?


 de Nederlandse Orde
 van Belastingadviseurs



Variant: Uniforce-constructie

- Uniforce houdt 20% aandelen van Uren-BV en 80% stemrechten
- Opdrachtnemer houdt 80% aandelen van Uren-BV en 20% stemrechten
- Opdrachtnemer is dus verzekerd voor werknemersverzekeringen (kan eigen ontslag niet tegenhouden)
- Uren-BV is eenmans-uitzendbureau
- **Belastingdienst heeft dit goedgekeurd !**



de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Wat maakt Uniforce anders dan 'normale' BV?

- Is de Uniforce-constructie geen 'schijnconstructie' ???
 - Uniforce is een echte 'constructie' om een civielrechtelijke dienstbetrekking met de opdrachtgever te voorkomen
 - Werknemers die geen VAR-wuo konden krijgen maakten hier gebruik van
- In de Uniforce-constructie is de aandeelhouder verzekerd voor de werknemersverzekeringen → is dat dan van belang?
- Waarom is de tussenkomst van Uniforce van belang?
- Kunnen andere partijen dit dan ook?



de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs



Wat moet Tobias nu doen?

Dank voor uw aandacht 😊

N | O | B
de Nederlandse Orde
van Belastingadviseurs