

VOORBEELDOVEREENKOMST TIJDELIJKE WAARNEMING HUISARTS

Beoordeling Belastingdienst nr. 9061554654-2 | 22 - 03 - 2016

Aan de Belastingdienst is een individuele overeenkomst van opdracht voorgelegd, die ziet op tijdelijke waarneming van een huisarts.

Beoordeling op basis van het verzoek

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 hiervoor van belang zijn.

VOORBEELDOVEREENKOMST TIJDELIJKE WAARNEMING HUISARTS

Beoordeling Belastingdienst nr. 9061554654-2 | 22 – 03 – 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 artikel 2 van de overeenkomst, 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, vermoedelijk met ingang van 1 mei 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 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 modelovereenkomst. 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 op 22 – 03 – 2016 geregistreerd onder nummer **9061554654-2**

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 gelijkkluidend aan de door de Belastingdienst op 22 – 03 – 2016 onder nummer 9061554654-2 beoordeelde overeenkomst."

Aanvullingen en wijzingen

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 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.

VOORBEELDOVEREENKOMST TIJDELIJKE WAARNEMING HUISARTS

Beoordeling Belastingdienst nr. 9061554654-2 | 22 - 03 - 2016

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 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.

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 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 OPDRACHT

Ondergetekenden

[NAAM], gevestigd te [PLAATS], te dezen vertegenwoordigd door [NAAM/FUNCTIE], hierna te noemen "opdrachtgever"

en

Naam : [NAAM], huisarts

Voorna(a)m(en) : [VOORNAAM]

Adres : [ADRES]

Postcode / plaats : [POSTCODE/PLAATS]

hierna te noemen: "de opdrachtnemer"

Overwegende dat:

- de opdrachtnemer aan verschillende opdrachtgevers op tijdelijke basis diensten verleent als huisarts.
- Dat de opdrachtnemer op de hoogte is van de (fiscale) vereisten van (fiscaal) ondernemerschap en meent hieraan te voldoen en het voorts duidelijk is, dat de onderhavige overeenkomst geen fiscaal ondernemerschap garandeert.
- opdrachtgever behoefte heeft om van de diensten van opdrachtnemer gebruik te maken in verband met de tijdelijke afwezigheid van een van de huisartsen.

Verklaren als volgt te zijn overeengekomen:

Artikel 1. Looptijd

1. De opdrachtnemer verricht met ingang van [DATUM] diensten als huisarts ten behoeve van opdrachtgever.
2. Deze diensten worden verricht in verband met de afwezigheid van mevrouw / de heer [NAAM] (invullen naam huisarts) wegens verlof/ziekte/anderszins tijdelijke afwezigheid.
3. Deze overeenkomst van opdracht eindigt op [DATUM] <in geval van verlof, hier de einddatum invullen en in geval van ziekte of anderszins deze zin afmaken met de navolgende tekst> op het moment dat mevrouw / de heer [NAAM] (invullen naam huisarts) zijn/haar werkzaamheden hervat.

Artikel 2. Omschrijving werkzaamheden

1. De opdrachtnemer verricht de diensten als huisarts naar eigen inzicht en kennis op basis van zelfstandigheid. Een en ander naar de stand van kennen en kunnen zoals die in de kring van zijn/haar beroepsgenoten verwacht mag worden.
2. De opdrachtnemer neemt niet deel aan binnen de organisatie gebruikelijke formele overlegstructuren.
3. De opdrachtnemer is vrij in de wijze waarop hij zijn administratie voert en gegevens registreert in het kader van haar dienstverlening. De opdrachtnemer is niet gehouden om administratieve gegevens aan opdrachtgever te verstrekken, anders dan basisgegevens die noodzakelijk zijn voor de voortgang van de zorg aan de patiënt.
4. De opdrachtnemer kan naar eigen inzicht en in zelfstandigheid bepalen wanneer hij voor het verlenen van diensten aan opdrachtgever beschikbaar is. Wel stelt hij, nadat hij kennis heeft genomen van het aanbod van opdrachtgever, opdrachtgever tijdig op de hoogte van de momenten waarop hij beschikbaar is om zijn diensten te verlenen.

Artikel 3. Werktijden

De opdrachtnemer zal 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. De opdrachtnemer en opdrachtgever zullen in onderling overleg de werktijden afspreken, hierbij zal aansluiting worden gezocht bij de openingstijden van het gezondheidscentrum en de Arbeidstijdenwet. Conform de Arbeidstijdenwet geldt de pauze niet als werktijd, derhalve wordt de pauze niet doorbetaald.

VOORBEELDOVEREENKOMST TIJDELIJKE WAARNEMING HUISARTS

Beoordeling Belastingdienst nr. 9061554654-2 | 22 - 03 - 2016

Artikel 4. Vergoeding

1. De opdrachtnemer ontvangt een uurvergoeding voor de verleende diensten, gebaseerd op overeengekomen tarieven te weten €.... voor dagdiensten en €..... voor avond/nacht/weekend diensten.
2. De opdrachtnemer ontvangt een vergoeding van € 0,19 per kilometer voor het woon-werkverkeer. De vergoeding bedraagt maximaal 20 kilometer (enkele reis).
3. De opdrachtnemer ontvangt een autokostenvergoeding van € 0,19 per kilometer voor het rijden van visites.
4. De opdrachtnemer declareert zijn vergoeding inclusief reiskosten aan het einde van de opdracht op basis van een overzicht van de gewerkte uren en gemaakte reiskosten.
5. Uitbetaling van de declaratie kan uitsluitend plaatsvinden na afsluiten van deze overeenkomst en overhandiging van een kopie paspoort/ID.
6. De opdrachtnemer is onder uitsluiting van opdrachtgever volledig aansprakelijk voor de betaling van de verschuldigde belastingen en premies over de vergoeding, voor zowel het werkgevers als het werknemersdeel.

Artikel 5. Zelfstandigheid

1. De opdrachtnemer verklaart gedurende de looptijd van deze overeenkomst te (blijven) voldoen aan de kenmerken, die op grond van de wet en gebruik in de (para)medische sector gelden voor zelfstandige beroepsbeoefenaren.
2. De opdrachtnemer verbindt zich opdrachtgever te vrijwaren voor eventuele aanspraken van derden, voortvloeiend uit het niet voldoen aan de hierboven in artikel 5.1 bedoelde kenmerken.

Artikel 6. Aansprakelijkheid

1. De opdrachtnemer is jegens opdrachtgever aansprakelijk voor alle door patiënten dan wel anderen geleden schade, voortvloeiend uit tekortschieten door de opdrachtnemer bij de uitvoering van deze overeenkomst.
2. De opdrachtnemer verklaart daartoe een collectieve dan wel individuele beroepsaansprakelijkheidsverzekering te hebben afgesloten.
3. Opdrachtgever is jegens de opdrachtnemer niet aansprakelijk voor schade, welke bij opdrachtnemer is ontstaan in het kader van de uitvoering van deze overeenkomst, tenzij sprake is van opzet dan wel bewuste roekeloosheid.

Artikel 7. Geheimhouding

De opdrachtnemer verbindt zich om zowel tijdens als na beëindiging van deze overeenkomst op geen enkele wijze aan derden enige mededeling te doen van gegevens van vertrouwelijke aard betreffende patiënten, dan wel overige gegevens welke hem ter kennis zijn gekomen bij het verlenen van de overeengekomen diensten.

Artikel 8. Tussentijdse beëindiging

Ieder der partijen is bevoegd deze overeenkomst terstond te beëindigen indien de andere partij in ernstige mate tekortschiet bij de uitvoering van deze overeenkomst, zonder dat partijen deswege een aanspraak op schadevergoeding jegens elkaar kunnen doen gelden.

Aldus overeengekomen en in tweevoud opgemaakt en getekend te [PLAATS] op [DATUM],

Opdrachtnemer

Opdrachtgever

[FUNCTIE]