

Beoordeling overeenkomst KUNST EN CULTUUREDUCTIE

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.

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. Voorts is het duidelijk dat de onderhavige overeenkomst geen fiscaal ondernemerschap garandeert. Op basis van het standpunt voor de loonheffingen kan de Belastingdienst geen oordeel geven over de gevolgen voor de omzetbelasting.

Gebruik kenmerknummer beoordeling

Deze beoordeling is bij de Belastingdienst op 13 – oktober – 2015 geregistreerd onder nummer 9051596334.

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 gelijkloidend aan de door de Belastingdienst op 13 – 10 – 2015 onder nummer 9051596334 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.

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.

VOORBEELDOVEREENKOMST - KUNST EN CULTUUREDUCTIE

Beoordeling Belastingdienst nr. 9051596334 | 13 oktober 2015

Overeenkomst van opdracht kunst- en cultuureductie

Ondergetekenden:

<naam van instelling> , gevestigd te <vestigingsplaats, adres en postcode> ,
in rechte vertegenwoordigd door haar directeur, <de heer/mevrouw, initialen en achternaam> ,
hierna te noemen: "opdrachtgever",
en
<de heer/mevrouw, initialen en achternaam>, geboren op <geboortedatum> ,
wonende te <plaats, adres en postcode> ,
hierna te noemen: "opdrachtnemer";

Overwegende:

- Opdrachtgever is een organisatie voor kunst- en cultuureductie die in haar verzorgingsgebied kunst- en cultuureductieve activiteiten in de ruimste zin van het woord verzorgt ten behoeve van cursisten afkomstig van scholen, amateurkunstverenigingen en derden.
- Opdrachtnemer heeft specifieke kennis, kunde, opleiding en ervaring om werkzaamheden op het terrein van de kunst- en cultuureductie te verrichten.
- Opdrachtgever en opdrachtnemer hebben uitdrukkelijk de bedoeling om geen arbeidsovereenkomst maar een overeenkomst van opdracht te sluiten.
- Er is geen onderwijsinspectie of –toezicht van toepassing op de kunst- en cultuureductie en er zijn geen wettelijk geregelde examens en diploma's.

zijn overeengekomen:

Artikel 1 – Werkzaamheden

De opdrachtnemer zal voor de opdrachtgever werkzaamheden op het terrein van de kunst- en cultuureductie verrichten die bestaan uit:
<opsomming werkzaamheden>

Artikel 2 – Inhoud en uitvoering

Er bestaat geen gezagsverhouding tussen opdrachtgever en opdrachtnemer. Opdrachtnemer heeft de artistieke leiding en bepaalt zelf de inhoud van de activiteiten. Het staat opdrachtnemer vrij om het overeengekomen resultaat naar eigen inzicht te verwezenlijken, waarbij de activiteiten moeten voldoen aan hetgeen vooraf aan de cursisten is bekendgemaakt.

Artikel 3 – Duur en omvang

De overeenkomst is aangegaan voor bepaalde tijd voor de duur van de overeengekomen werkzaamheden binnen één cursusjaar. De begindatum is <datum> en de einddatum is <datum>. De omvang van de werkzaamheden in deze periode bedraagt <aantal uren per week of voor genoemde periode of andere omschrijving>.

Artikel 4 – Vervanging

Opdrachtnemer kan de afgesproken werkzaamheden deels of geheel door een ander laten verrichten. Opdrachtnemer licht opdrachtgever hierover zo spoedig mogelijk in, behoudens in geval van overmacht. Opdrachtnemer dient zich ervan te vergewissen dat de vervanger tenminste op hetzelfde niveau de werkzaamheden kan verrichten; opdrachtgever kan een vervanger weigeren indien deze niet voldoet aan dit niveau. Opdrachtnemer blijft jegens opdrachtgever ook bij vervanging aansprakelijk voor het resultaat.

Bij ziekte of verhindering van opdrachtnemer zorgt opdrachtnemer zelf voor vervanging. Opdrachtnemer vrijwaart opdrachtgever voor schade die ontstaat als gevolg van het onvoldoende tijdig doorgeven van ziekte of verhindering. Bij ziekte of verhindering van opdrachtnemer vindt geen betaling van honorarium en onkosten plaats indien de werkzaamheden geen doorgang vinden omdat opdrachtnemer geen vervanging heeft gevonden. Bij ziekte van opdrachtnemer of diens vervanger zal de opdrachtnemer de werkzaamheden zo snel mogelijk op een nader overeen te komen moment alsnog verrichten.

Artikel 5 – Gebruik van materialen en eigendommen

Opdrachtnemer maakt deels gebruik van eigen materialen en gereedschappen en/of deels van materialen en gereedschappen van de opdrachtgever. Hij/zij staat garant voor een oordeelkundig gebruik van eigendommen van opdrachtgever en de aan hem/haar toevertrouwde zaken, zoals de sleutel van het gebouw of leslokaal. Bij vervanging dient opdrachtnemer op dezelfde wijze garant te staan voor gebruik door zijn/haar vervanger. Schade door nalatigheid of onoordeelkundig gebruik kan verhaald worden op opdrachtnemer.

Indien gewenst door opdrachtnemer zorgt opdrachtgever voor een veilige en afgesloten opslag van eigendommen van opdrachtnemer. Opdrachtgever draagt binnen zijn locatie zorg voor de eigendommen van opdrachtnemer zoals een goed huisvader betaamt. Opdrachtgever is niet aansprakelijk voor schade aan de eigendommen van opdrachtnemer wanneer die schade wordt veroorzaakt tijdens de uitoefening van de overeengekomen werkzaamheden.

Artikel 6 – Plaats van de werkzaamheden

De werkzaamheden zullen in de regel plaatsvinden te <adres>.

Artikel 7 – Honorarium

Het honorarium van opdrachtnemer bedraagt € <bedrag> <exclusief/ inclusief> btw per (les)uur/dagdeel/periode/totaal. In dit honorarium zijn alle werkzaamheden begrepen, zoals bijv. de tijd voor voorbereiding, overleg met de opdrachtgever of diens vertegenwoordiger, klant- en oudercontacten en presentaties. De in het kader van de opdracht door opdrachtnemer in redelijkheid gemaakte materiaal- en reiskosten worden afzonderlijk en gespecificeerd in rekening gebracht op basis van onderliggende nota's en specificaties. Het honorarium en onkosten worden – ook in geval van vervanging – slechts betaald aan opdrachtnemer.

Artikel 8 – Geheimhouding

Opdrachtnemer verklaart alle vertrouwelijke informatie van opdrachtgever, waaronder de bedrijfsgegevens en financiële en technische gegevens, waaronder hij/zij uit hoofde van de overeengekomen werkzaamheden de beschikking heeft gekregen geheim te houden, alsmede de naam van opdrachtgever niet op enigerlei wijze voor reclamedoelinden te zullen gebruiken. Een en ander op straffe van een direct opeisbare, niet voor rechterlijke matiging vatbare boete ten behoeve van opdrachtgever van € 5.000 (zegge: vijfduizend euro) exclusief incassokosten en wettelijke rente, voor het enkele feit van de overtreding en € 1.000 (zegge: éénduizend euro) voor iedere dag of gedeelte daarvan dat deze overtreding voortduurt.

Artikel 9 – Relatiebeding (optioneel)

Het is opdrachtnemer niet toegestaan tijdens of na afloop van de werkzaamheden cursisten van opdrachtgever te werven voor de eigen onderneming. Bij overtreding van dit verbod is opdrachtnemer jegens opdrachtgever een dadelijk en ineens zonder sommatie of ingebrekestelling opeisbare boete van € 5.000 (zegge: vijfduizend euro) verschuldigd voor het enkele feit der overtreding en € 1.000 (zegge: éénduizend euro) voor iedere dag of gedeelte daarvan dat de opdrachtnemer in overtreding is. Alsdan zijn tevens de gerechtelijke en buitengerechtelijke kosten voor rekening van de opdrachtnemer. De hiervoor genoemde boete laat onverlet de gehoudenheid van de opdrachtnemer tot betaling van een volledige schadevergoeding aan opdrachtgever indien de schade meer mocht belopen dan gemeld boetebedrag.

Artikel 10 – Aansprakelijkheid

Opdrachtnemer is aansprakelijk voor schade die hij/zij mocht veroorzaken bij de uitoefening van de werkzaamheden.

Artikel 11 - Intellectueel eigendom

Alle rechten met betrekking tot producten van de geest, die opdrachtnemer in het kader van de overeenkomst ontwikkelt of gebruikt, komen toe aan opdrachtgever voor zover deze niet reeds aan derden toebehoren.

Artikel 12 – Opzegging

Ieder der partijen kan deze overeenkomst opzeggen met inachtneming van een redelijke opzegtermijn.

VOORBEELDOVEREENKOMST KUNST EN CULTUUREDUCTIE

Beoordeling Belastingdienst nr. 9051596334

| 13 – 10 - 2015

Artikel 13 – Toepasselijk recht/ bevoegde rechter

Partijen verklaren dat op deze overeenkomst het Nederlandse recht van toepassing is. Alle geschillen betreffende deze overeenkomst zijn aan de uitspraak van de bevoegde rechter in het arrondissement waarbinnen de statutaire vestigingsplaats van opdrachtgever is gelegen.

Aldus overeengekomen en in tweevoud opgemaakt en ondertekend te <plaats>, <datum>.

<naam> <naam>

Opdrachtgever Opdrachtnemer