

Deloitte.

Congres Flexibilisering

Keuzesessie 2

Hoe richt u uw flexibele
schil nu in?

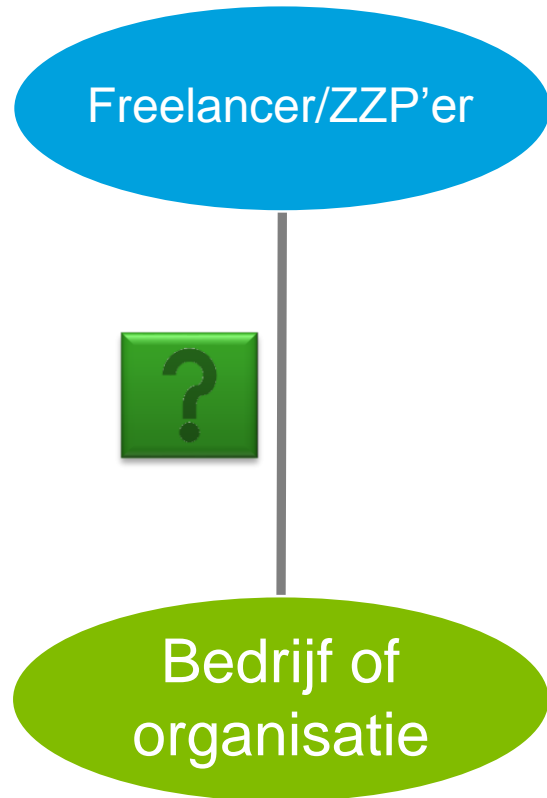
Houten, 24 mei 2016

Boris Emmerig



Congres Flexibilisering

Drie soorten arbeidsrelaties



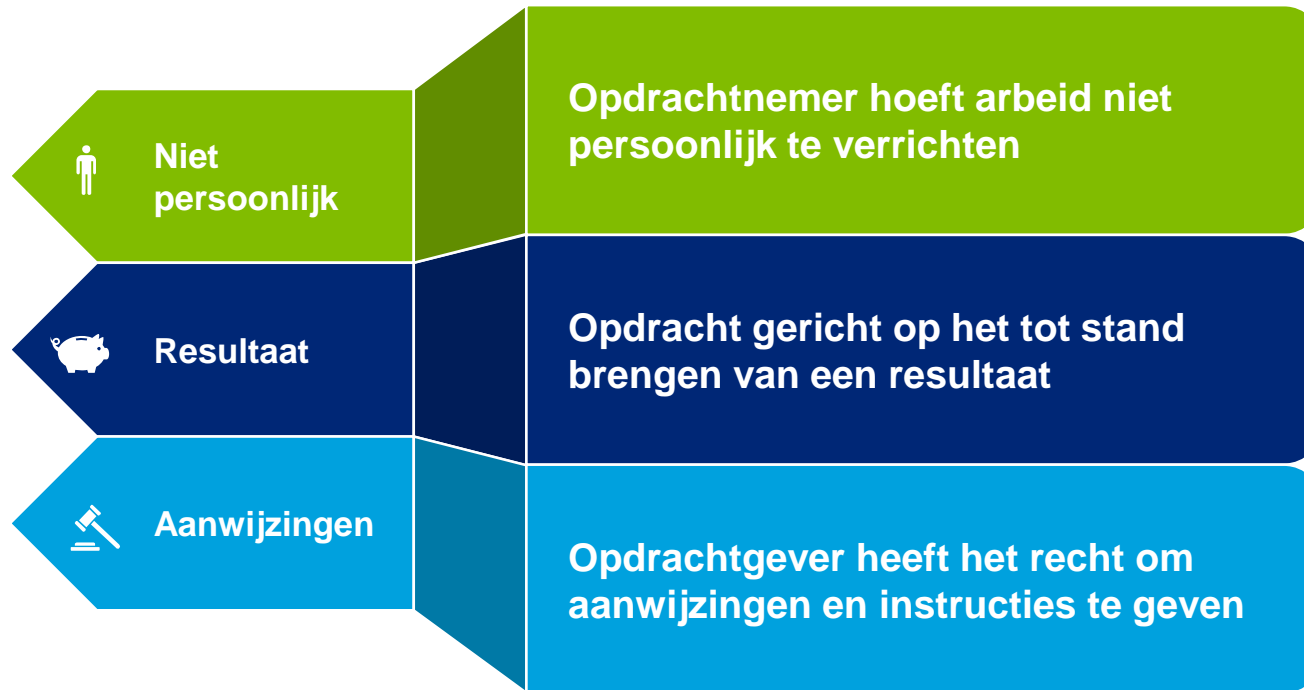
Congres Flexibilisering

Kenmerken van een arbeidsovereenkomst



Congres Flexibilisering

Kenmerken van de overeenkomst van opdracht



Congres Flexibilisering

Het Gouden Kooi-arrest



Hoge Raad
25 maart 2011



Congres Flexibilisering

Een dunne lijn / PostNL

Rb. Noord-Holland 18/12/15 Arbeidsovereenkomst

- Wat heeft partijen bij het aangaan van de overeenkomst voor ogen gestaan?
 - Vervoersovereenkomst
 - Ongelijkheidscompensatie en beschermingsgedachte van het arbeidsrecht
 - Ongeschoolde, laag betaalde arbeid met hoog produktiegehalte
- Op welke wijze hebben partijen feitelijk uitvoering gegeven aan de overeenkomst?
 - Beloning (ondernemerschap)
 - Ondernemers- en investeringsrisico
 - Instructiebevoegdheid

Rb. Noord-Holland 18/12/2015 Géén arbeidsovereenkomst

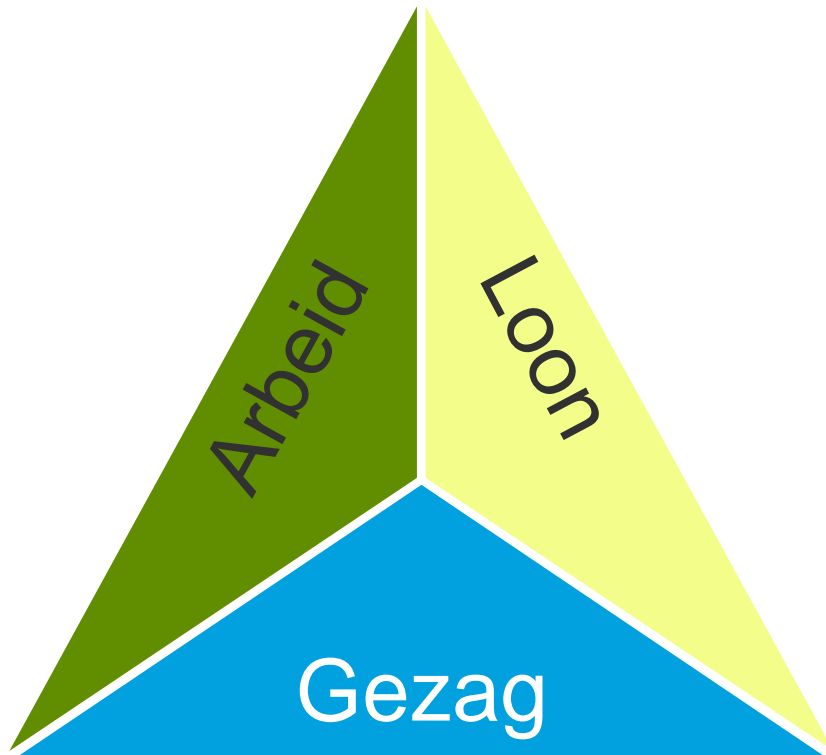
- Werkte al als zelfstandige en had inzicht in de gevolgen
- Ondernemerschap
 - beloning
 - bedrijfskapitaal
 - btw nummer
 - VAR-WUO
 - inschrijving bij de Kamer van Koophandel
- Hoge vervangingsgraad (44%)

Rb. Noord-Holland 18/12/2015 Arbeidsovereenkomst

- Groen/Schoevers (NJ 1998/149)
- ABN AMRO/Mahli (NJ 2003/124)
- Diosynth/Groot (NJ 2005/239)
- Thuiszorg Rotterdam/PGGM (NJ 2007/449)
- De Gouden Kooi (NJ 2011/594)
- Uit de jurisprudentie volgt dat het bij de vraag of een arbeidsovereenkomst dan wel een overeenkomst van opdracht is gesloten, gaat om een totaaloordeel van de gezamenlijke omstandigheden.

Congres Flexibilisering

Handreiking DBA



Hof Den Haag 2 april 2012 (Lasser)

Hof Den Bosch 28 januari 2014 (Belastingadviseur)

Rechtbank Rotterdam 13 november 2015 (Universitair docent)

Rechtbank Noord-Holland 18 december 2015 (Pakketbezorger)

Congres Flexibilisering





Arbeidsovereenkomst – overeenkomst van opdracht : verschillende gevolgen

Juridische verschillen	
Arbeidsovereenkomst	Overeenkomst van opdracht
Wet Werk en Zekerheid	n.v.t.
Wet Arbeid en Zorg	n.v.t.
Doorbetaling bij ziekte	n.v.t.
Wet op de ondernemingsraden	n.v.t.
Pensioenwetgeving	n.v.t.

Fiscale verschillen	
Arbeidsovereenkomst	Overeenkomst van opdracht
Loonbelasting	n.v.t.
Sociale premies / zorgverzekering	n.v.t.
n.v.t.	Omzetbelasting

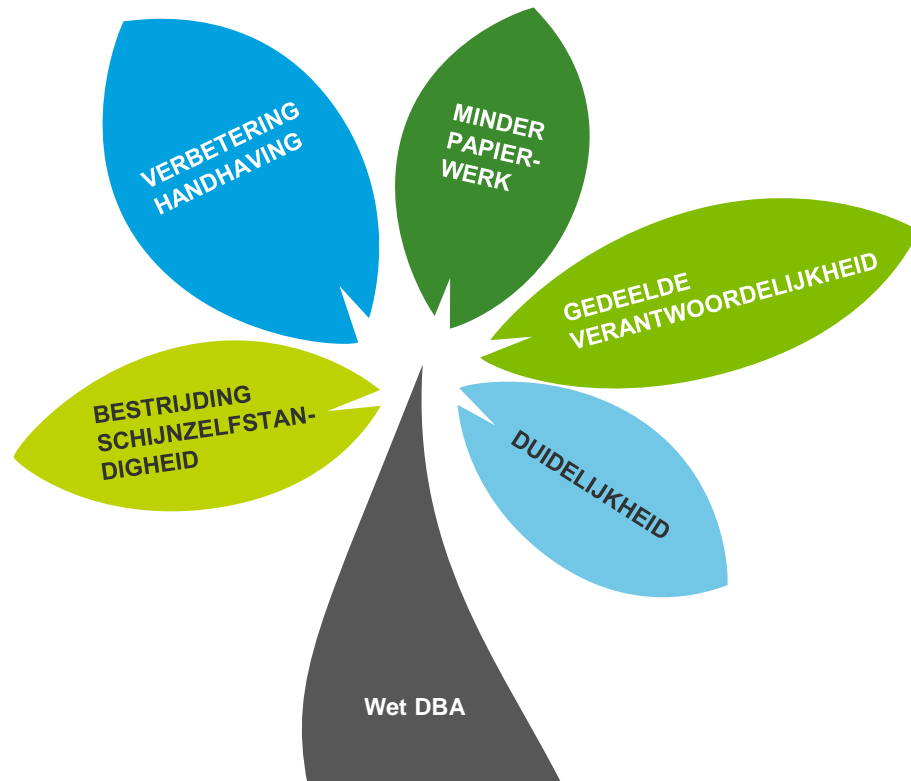
Congres Flexibilisering

Verklaring Arbeidsrelatie

- 1** **VAR Loon**
De Belastingdienst merkt de arbeidsrelatie aan als een dienstbetrekking 
- 2** **VAR resultaat uit overige werkzaamheden**
Opdrachtgever moet zelf bepalen of er sprake is van een dienstbetrekking 
- 3** **VAR winst uit onderneming**
Geen inhoudingen. Omschrijving werkzaamheden moet kloppen 
- 4** **VAR directeur-grotoaandehouder**
Geen inhoudingen. Omschrijving werkzaamheden moet kloppen 

Congres Flexibilisering

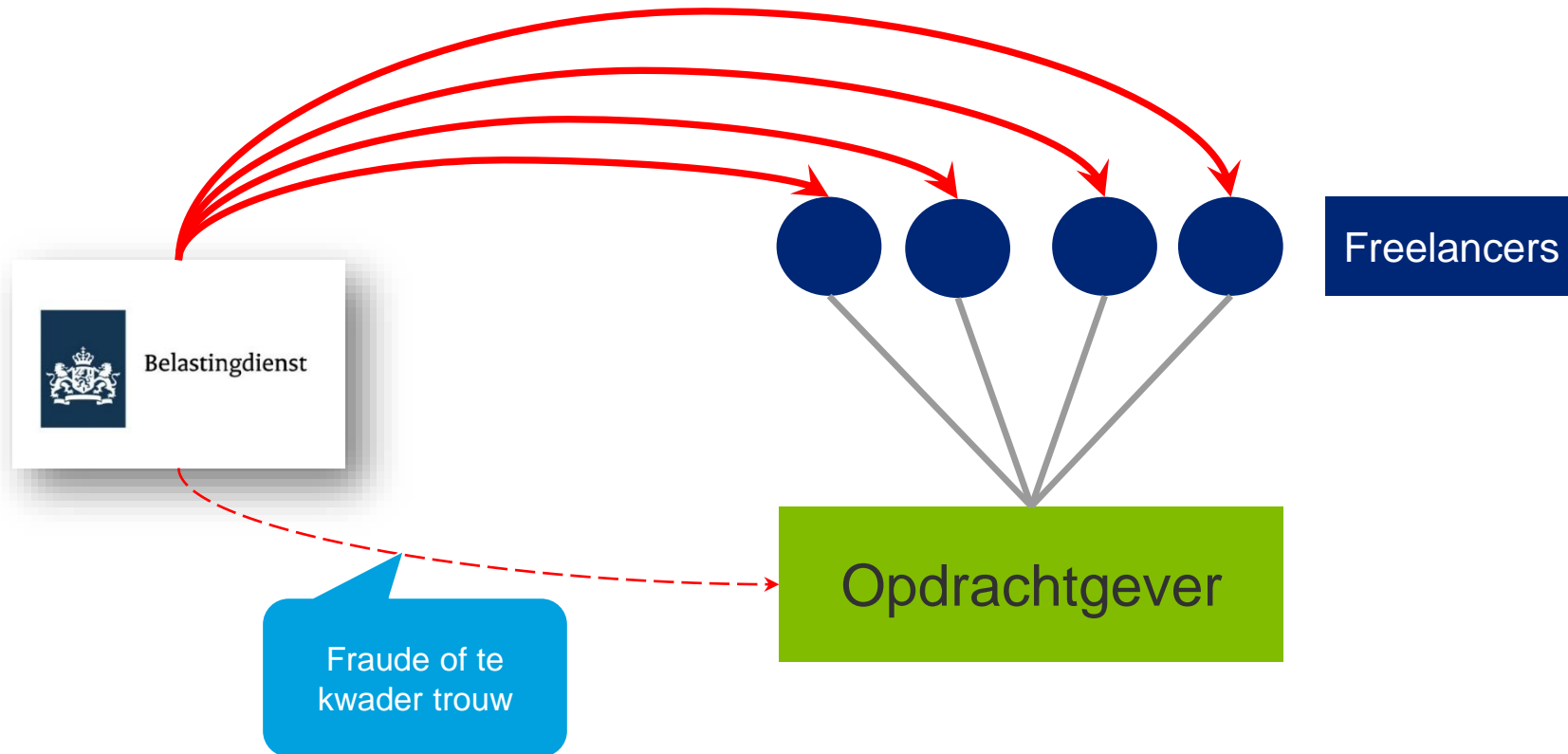
Doelstellingen van de wetgever



- BESTRIJDING SCHIJNZELFSTANDIGHEID**
Sommige freelancers zijn ten onrechte als zodanig aangemerkt. Derving van belastinginkomsten en sociale premies.
- VERBETERING HANDHAVING**
De VAR-systematiek was onuitvoerbaar. Opdrachtgevers kunnen nu ook naheffingsaanslagen krijgen.
- MINDER PAPIERWERK**
Wanneer duidelijk is dat geen sprake is van een dienstbetrekking, hoeft niets extra's gedaan te worden.
- GEDEELDE VERANTWOORDELIJKHEID**
Opdrachtgever en opdrachtnemer worden samen verantwoordelijk voor de vormgeving van de arbeidsrelatie.
- MEER DUIDELIJKHEID**
Een VAR is slechts een beoordeling van de situatie vooraf. Nu wordt achteraf beoordeeld.

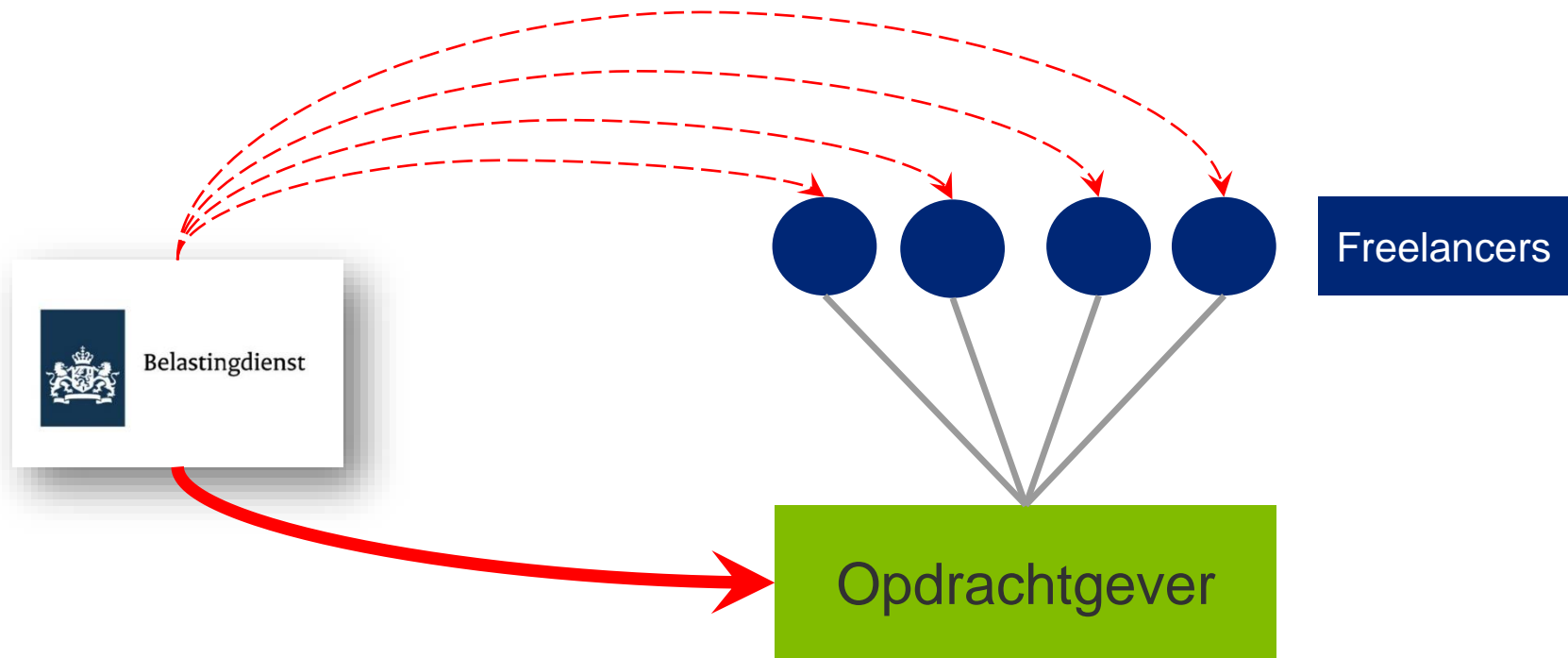
Congres Flexibilisering

Handhavingsproblemen VAR



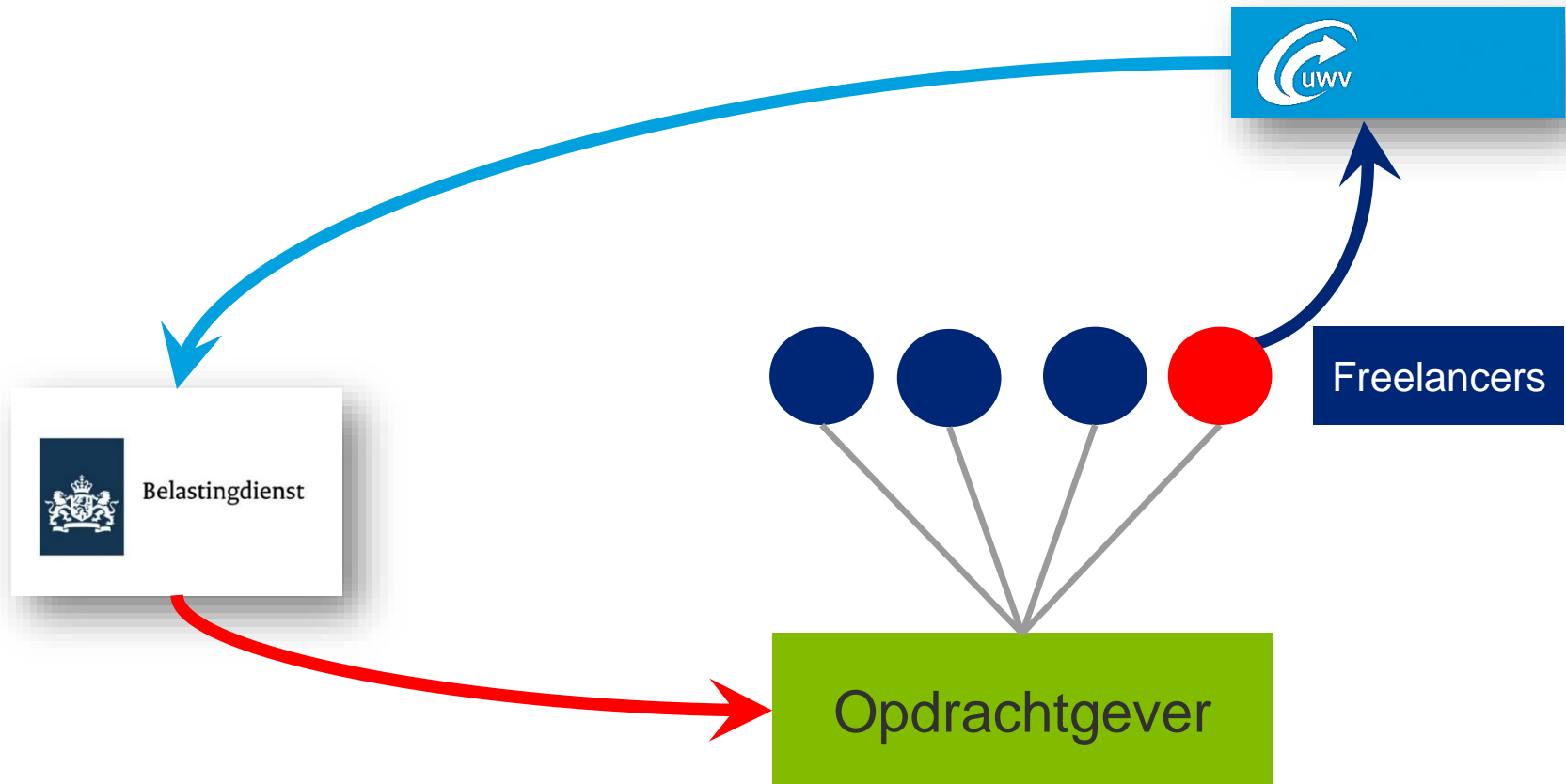
Congres Flexibilisering

Verbetering handhaving



Congres Flexibilisering

Verbetering handhaving – Ogen en oren van de Belastingdienst



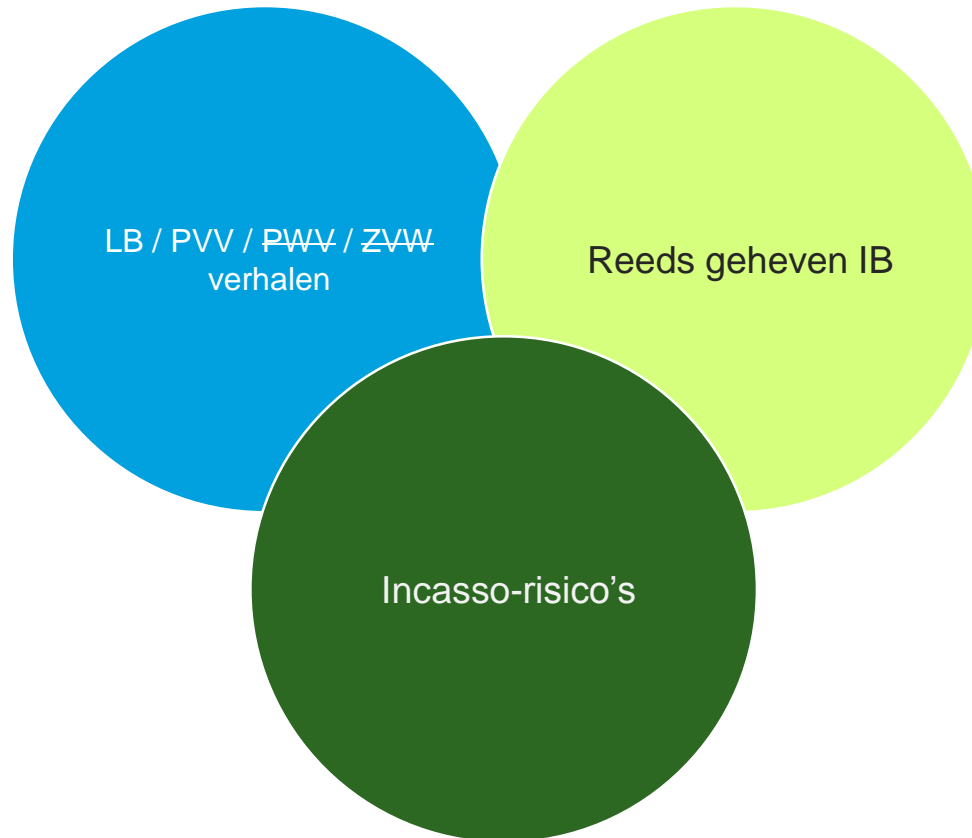
Congres Flexibilisering

Naheffing door de Belastingdienst



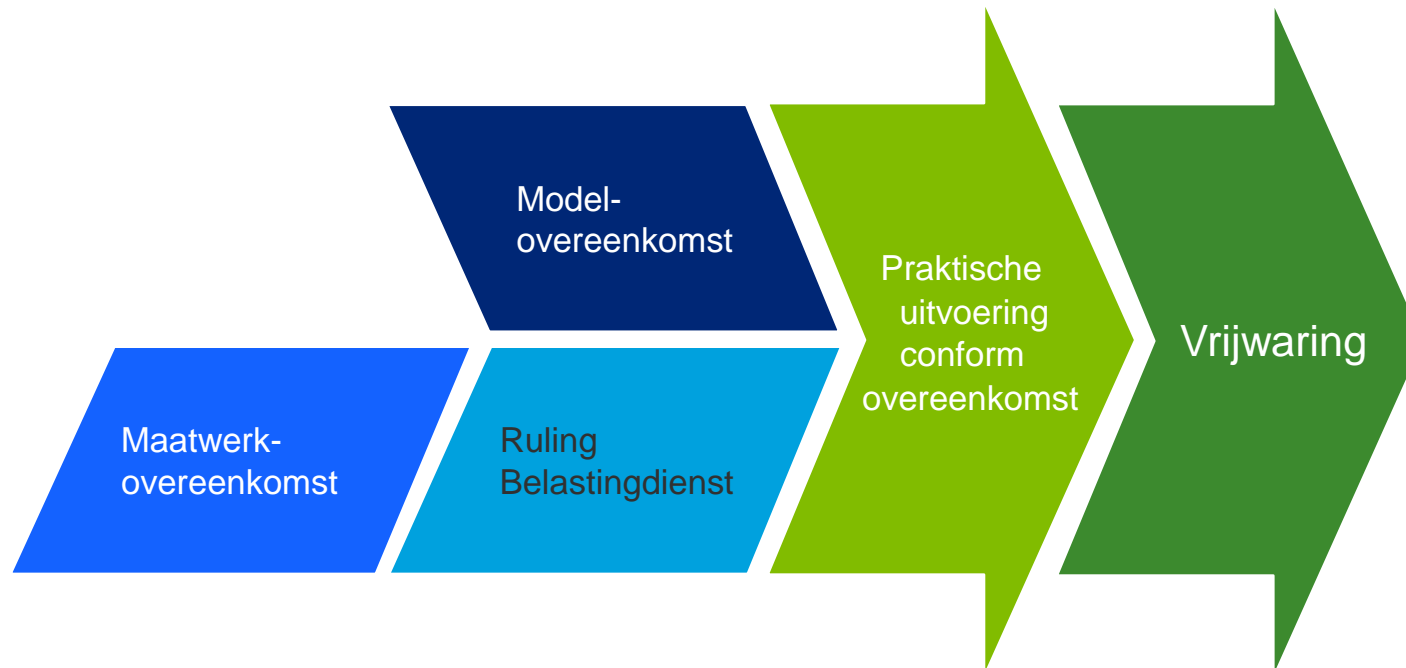
Congres Flexibilisering

Beperking risico



Congres Flexibilisering

Bescherming voor opdrachtgevers, twee wegen

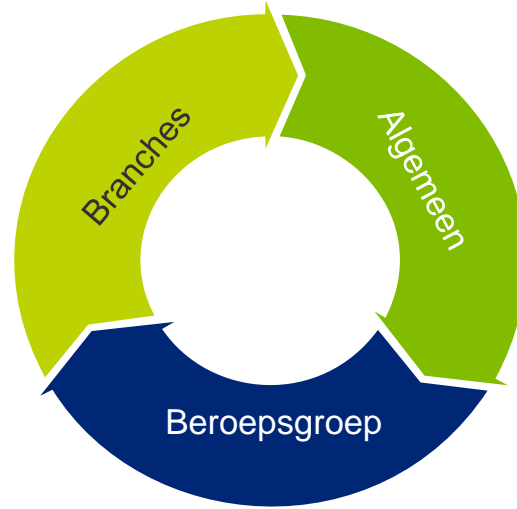


Congres Flexibilisering Modelovereenkomsten

17



Externe expert



9

Vervoer

Vrije vervanging

Vrije vervanging

Aanneming van werk

Geen werkgevers-

Tussenkost intermediair

Geen werkgevers-gezag

Bemiddeling intermediair

Bemiddeling intermediair

Geen wgg + vr. verv.

10

Congres Flexibilisering

Modelovereenkomst Geen gezagsverhouding

Partijen uitsluitend met elkaar wensen te contracteren op basis van een overeenkomst van opdracht in de zin van artikel 7:400 e.v. BW;

Partijen uitdrukkelijk niet beogen om een arbeidsovereenkomst aan te gaan in de zin van artikel 7:610 e.v. BW;

Opdrachtnemer accepteert de opdracht en aanvaardt daarmee de volle verantwoordelijkheid voor het op juiste wijze uitvoeren van de overeengekomen werkzaamheden.

Opdrachtnemer deelt zijn werkzaamheden zelfstandig in. Wel vindt, voor zover dat voor de uitvoering van de opdracht nodig is, afstemming met Opdrachtgever plaats in geval van samenwerking met anderen, zodat deze optimaal zal verlopen. Indien noodzakelijk voor de werkzaamheden richt Opdrachtnemer zich naar de arbeidstijden bij Opdrachtgever.

Opdrachtnemer is bij het uitvoeren van de overeengekomen werkzaamheden geheel zelfstandig. Hij/zij verricht de overeengekomen werkzaamheden naar eigen inzicht en zonder toezicht of leiding van Opdrachtgever.

Opdrachtgever kan wel aanwijzingen en instructies geven omtrent het resultaat van de opdracht.

Opdrachtgever verklaart zich er uitdrukkelijk mee akkoord dat Opdrachtnemer ook ten behoeve van andere opdrachtgevers werkzaamheden verricht.

Toch een arbeidsovereenkomst?

Congres Flexibilisering

Commissie DBA

Samenstelling	Taak	Duur
<ul style="list-style-type: none">• G.C. Boot (voorzitter)• R.A.A. Duk• L. van den Berg• L.J. Verhoeven• M.E. Slot	<ul style="list-style-type: none">• Onderzoek naar de juistheid van door de Belastingdienst beoordeelde (model)overeenkomsten• Toetsing van (model)overeenkomsten aan het huidige wettelijk kader• Aanbevelingen doen	<ul style="list-style-type: none">• Ingesteld op 15 april 2016• Zo spoedig mogelijk begroting en planning maken• Eindrapport voor 31 December 2016• Tussenrapportages mogelijk

Congres Flexibilisering

Maatwerkovereenkomst – Goede en foute bepalingen

Groene bepalingen

- Vrije vervanging zzp'er
- Opdrachtgever mag vervanger weigeren indien niet wordt voldaan aan vooraf vastgestelde objectieve criteria
- Alleen vergoeding voor werkelijk gemaakte kosten
- vrijheid om de concrete inhoud van het werk te bepalen en op eigen manier uit te voeren
- Geheel zelfstandige uitvoering werkzaamheden
- Geen leiding of toezicht van opdrachtgever
- Bedoeling is om overeenkomst van opdracht te sluiten
- Zzp'er neemt klachten van derden over zichzelf en zijn werk zelf in behandeling
- Zzp'er zorgt zelf voor gereedschappen, hulpmiddelen en materialen
- Zzp'er aansprakelijk voor schade
- Intellectuele eigendomsrechten blijven bij zzp'er

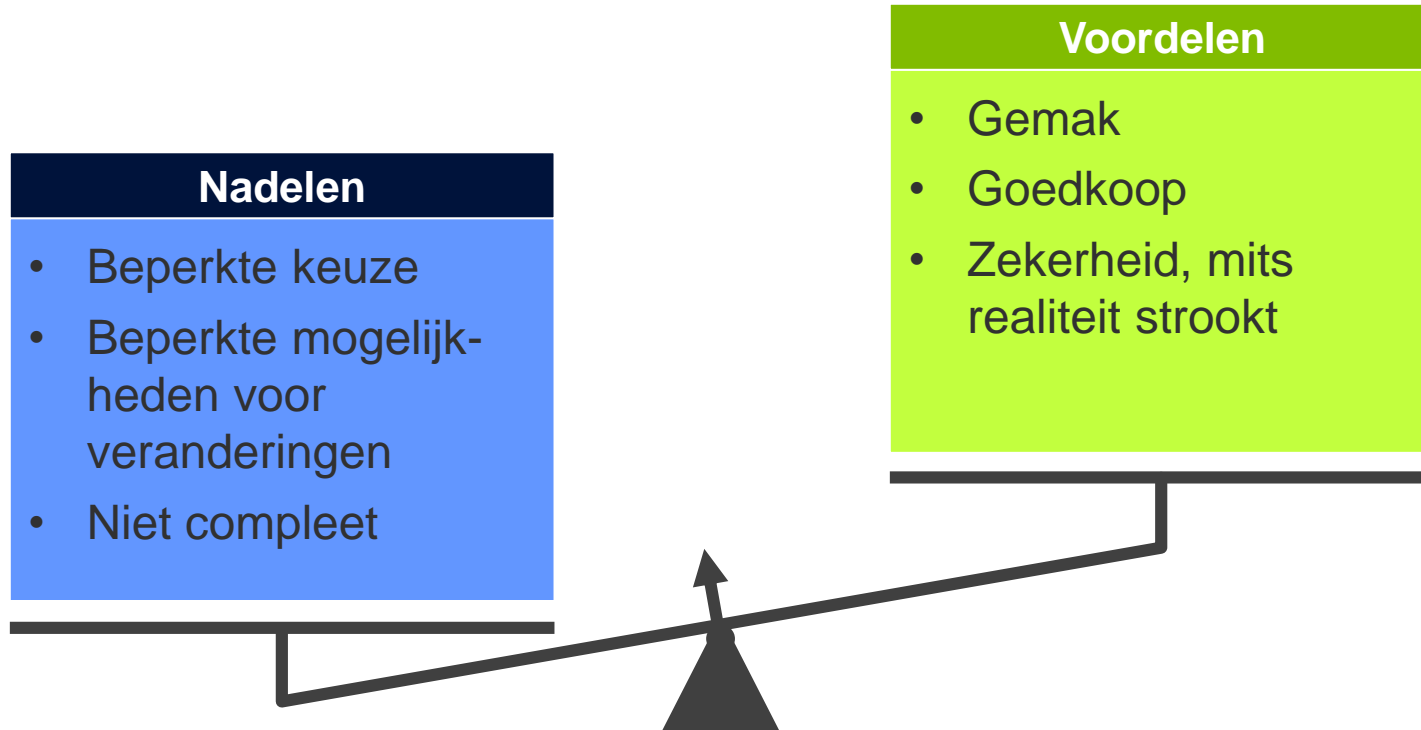
Goed en fout

Rode bepalingen

- Vervanging zzp'er alleen in overleg of met zelfs alleen met goedkeuring
- Zzp'er moet alle aanwijzingen en instructies opvolgen
- werken volgens de richtlijnen van de opdrachtgever (bedrijfsprotocollen)
- Zzp'er moet doorlopend verantwoording afleggen
- Verbod om te werken voor anderen
- Verbod op contact met klanten of relaties van de opdrachtgever (twee jaar)

Congres Flexibilisering

Voor- en nadelen modelovereenkomsten



Congres Flexibilisering

Aandachtspunten maatwerkovereenkomst

Duidelijke omschrijving werkzaamheden en overige afspraken



Overdracht intellectuele eigendom aan opdrachtgever mogelijk



Relatiebeding opdrachtnemer toegestaan



Worst case scenario regelen: verhaal en aansprakelijkheid



Geen rechtsbescherming bij afwijzing.



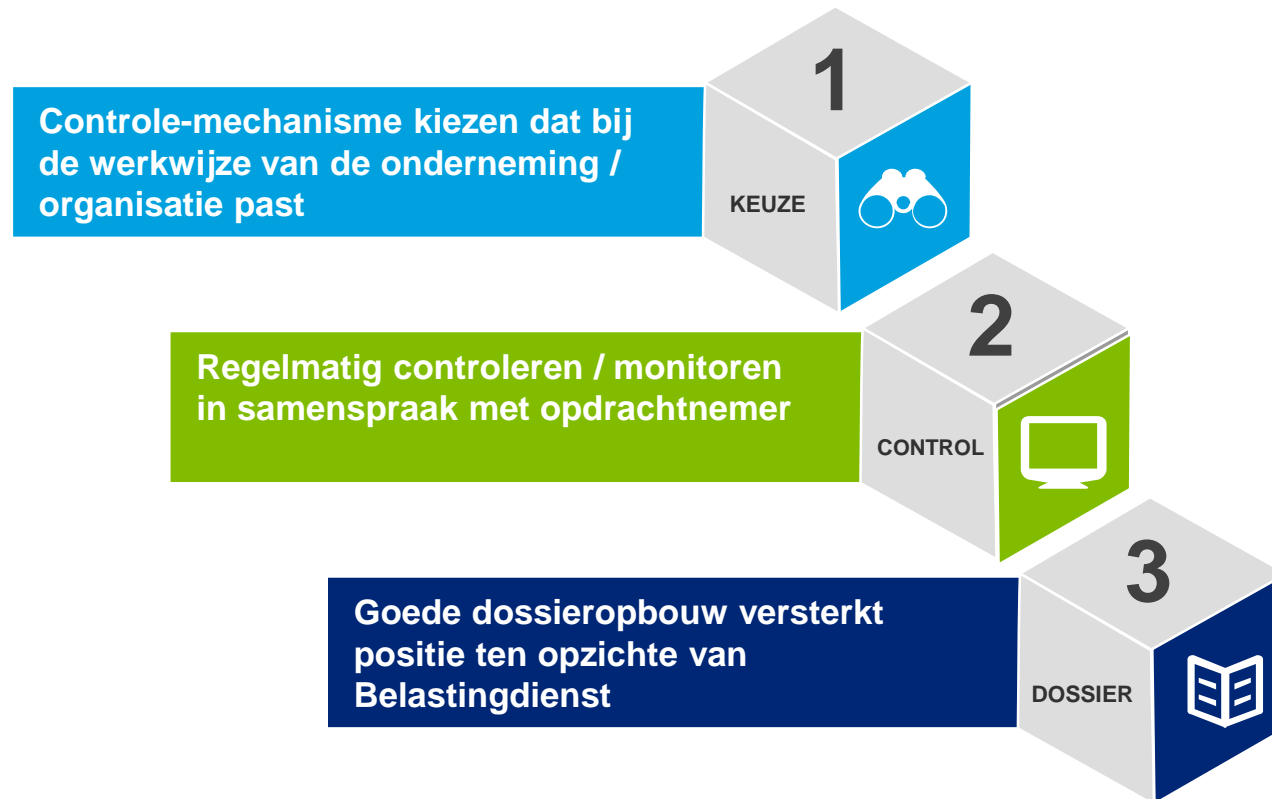
Congres Flexibilisering

Aandachtspunten ruling



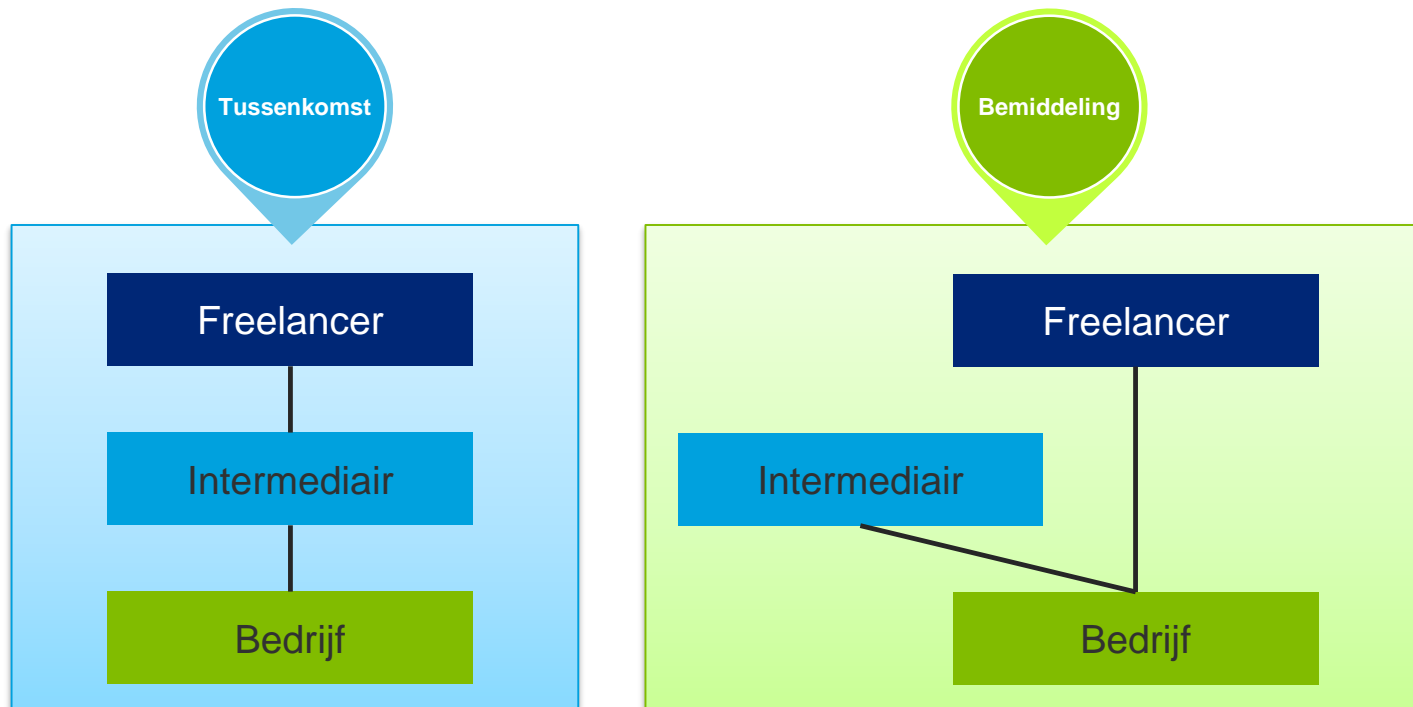
Congres Flexibilisering

Realiteit = papier, hoe te controleren?



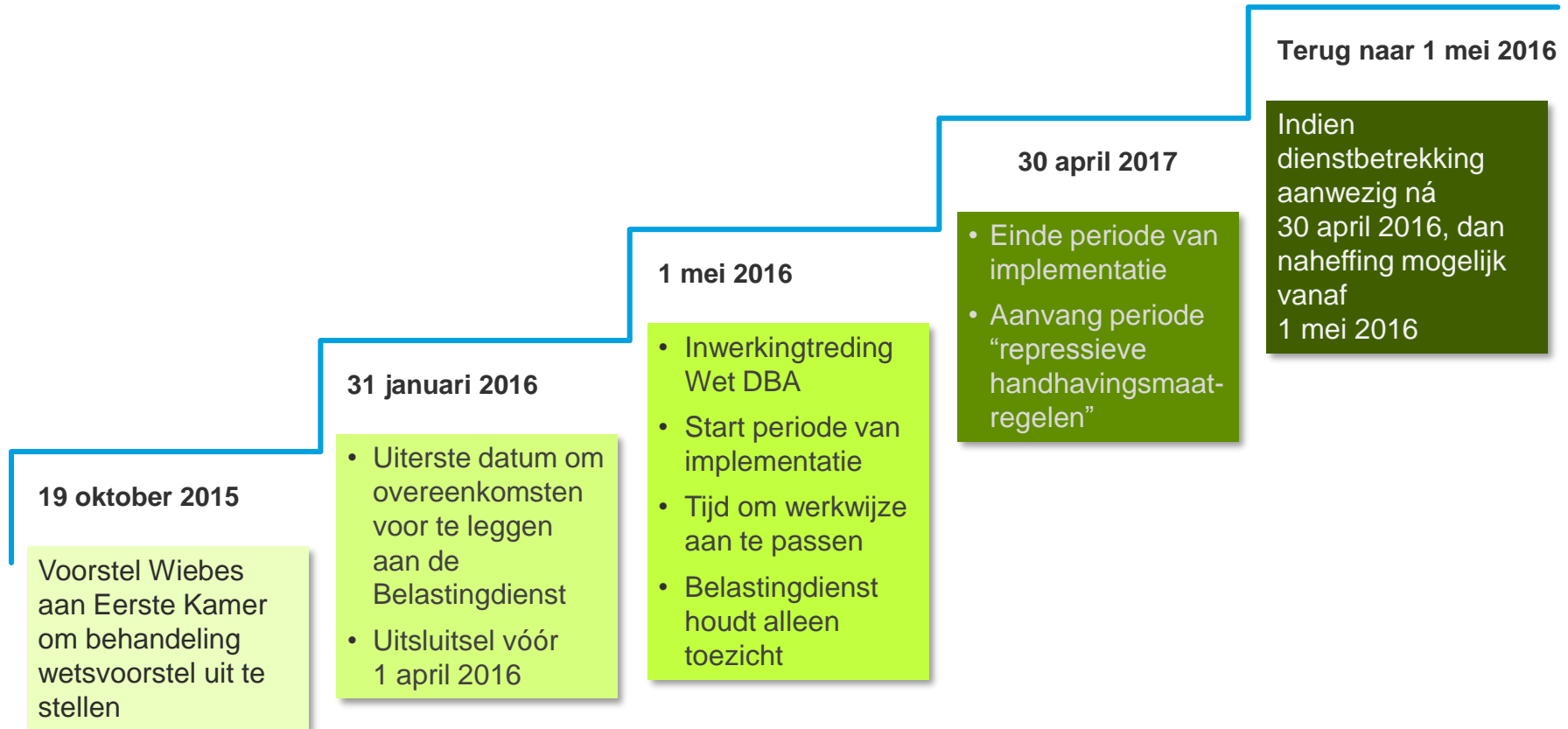
Congres Flexibilisering

Positie van intermediairs



Congres Flexibilisering

Inwerkingtreding



Congres Flexibilisering

Transitiejaar

Naheffing / correctie

- Niet tijdens het transitiejaar
- Niet over het transitiejaar?

Voorwaarde 1

- Inspanningsverplichting om Wet DBA te implementeren
- Tonderhandelen
- Beoordeelde model-of voorbeeld overeenkomst gebruiken
- Afsluiten daarmee overeenkomende overeenkomst

Voorwaarde 2

- Belastingdienst heft al eerder signaal voor dienstbetrekking gegeven
- Eerdere fiscal controle
- Administratieplicht 7 jaar

Voorwaarde 3

- Geen opzet of grove schuld
- “had moeten weten
- “Geen pleitbaar standpunt”

Congres Flexibilisering

Enkele conclusies

Contact-gegevens:

Boris Emmerig

bemmerig@deloitte.nl

06 – 52 505 900

