

# Flitsen

belastingadvies, financiële en

juridische actualiteiten

1

jaargang 23 • februari 2017

- Adempauze zzp-ers
- Zoek de kwaadwillende opdrachtgever
- Verlaagt goede autodeal uw bijtelling?
- Zelfstandige werkruimte toch niet aftrekbaar
- Naast pensioen verplicht loon uit uw BV?
- Geen transitievergoeding zieke werknemer?
- Stage verkapte arbeidsovereenkomst?
- Aftrek huur zzp-ers toch aangepast
- Afzien van vrijwilligersvergoeding aftrekbaar gift?
- Zonnepanelen en investeringsaftrek
- Ontslag op staande voet via Whatsapp
- Onder werktijd op Whatsapp?
- Bijtelling auto bij ziekte
- Tijdelijk huur betalen voor auto van de zaak

## Cannoo & Partners

*belastingadviseurs*

Hoge Rijndijk 265  
2314 AG Leiden  
T (071) 589 17 64  
F (071) 541 03 29  
E [info@cannoo.nl](mailto:info@cannoo.nl)  
I [www.cannoo.nl](http://www.cannoo.nl)



## Adempauze zzp-ers

Zoals bekend, is er veel onrust en onzekerheid bij opdrachtgevers en opdrachtnemers over de Wet DBA. Om de onrust te verminderen, heeft Staatssecretaris Wiebes aangekondigd dat de handhaving van de nieuwe regels wordt uitgesteld tot in ieder geval 1 januari 2018. Dat was 1 mei 2017. Goedwillende opdrachtgevers en zzp-ers krijgen dus ook in 2017 geen boetes. Niet iedereen krijgt uitstel.

Evident kwaadwillenden kunnen al eerder, vanaf 1 mei 2017, boetes verwachten. Kwaadwillend is de opdrachtgever of opdrachtnemer die opzettelijk een situatie van evidente schijnzelfstandigheid laat ontstaan of voortbestaan, omdat hij weet – of had kunnen weten - dat er feitelijk sprake is van een dienstbetrekking (en daarmee een oneigenlijk financieel voordeel behaalt en/of het speelveld op een oneerlijke manier aantast). Zo formuleert Wiebes het.

In de periode tot 2018 moeten de in de praktijk lastige begrippen 'vrije vervanging' en 'gezagsverhouding' een herijking krijgen. Een schone taak voor het nieuwe kabinet. Ook komt er meer duidelijkheid over het gebruik van de algemene modelovereenkomsten.

**Tip:** Uit persberichten kan de indruk ontstaan dat er tot 1 januari 2018 helemaal geen regels gelden voor de samenwerking tussen zzp-ers en opdrachtgevers. Dat is niet het geval. De Wet DBA blijft van kracht. Alleen de handhaving wordt verzacht om de economie niet te schaden.

## Zelfstandige werkruimte toch niet aftrekbaar

Een genietter van een welverdiend pensioen doet daarnaast nog betaalde werkzaamheden. Die verricht hij vanuit een werkruimte in zijn woning. Het gaat om ruim € 90.000 pensioen en ruim € 40.000 overig inkomen. In zijn aangifte claimt hij € 7.266 aftrek voor kosten van de werkruimte. Het is, ook volgens de Belastingdienst, een zelfstandig gedeelte van de woning met eigen sanitair en ingang. Toch schrapt de Belastingdienst de aftrekpost. Waarom?

De wet stelt regels aan de aftrek. In dit geval is er buiten de eigen woning geen andere werkruimte beschikbaar. Dan moeten de inkomsten hoofdzakelijk in of vanuit de werkruimte in de woning worden verdiend. Bovendien moeten de inkomsten in belangrijke mate in de werkruimte worden verdiend. De vraag is natuurlijk of hierbij de pensioeninkomsten, waarvoor per definitie geen werkzaamheden meer worden verricht, meetellen. Volgens de rechter is dat het geval. Dat er geen verband bestaat tussen de pensioeninkomsten en de werkruimte, is niet van belang. Van de totale inkomsten is het aandeel in of vanuit de werkkamer verdiend inkomen te klein. Dus wordt de aftrek geschrapt.



## Zoek de kwaadwillende opdrachtgever

In reactie op aanhoudende druk vanuit werkgevers, zzp-ers en de Tweede Kamer heeft staatssecretaris Wiebes onlangs tot drie maal toe een omschrijving gegeven van wat hij nu bedoelt met kwaadwillenden. Dat zijn de opdrachtgevers van zzp-ers die wel degelijk in 2017 al boetes kunnen krijgen.

Het gaat echt om uitzonderlijke gevallen waarin opdrachtgevers opereren in een context van opzet, fraude of zwendel. Daarbij kan worden gedacht aan situaties waarin sprake is van listigheid, valsheid of samenspanning en situaties die leiden tot ernstige concurrentievervalsing, economische of maatschappelijke ontwrichting of waarin het risico aanwezig is van uitbuiting. Wiebes schat in dat het gaat om circa 10 gevallen, maar andere kwaadwillenden kunnen en mogen niet worden uitgesloten.

**Tip:** Laat u niet gek maken door partijen die de onzekerheid over boetes in 2017 uit eigenbelang wat overdrijven.

## Verlaagt goede autodeal uw bijtelling?

Een werkgever schaft voor een werknemer een auto van de zaak aan. Bij de dealer heeft de werkgever stevig onderhandeld. De prijs voor de auto is € 48.850 (inclusief BTW en BPM). Volgens de website van de RDW is de cataloguswaarde veel hoger, € 55.624. Waarover wordt nu de bijtelling voor privé-gebruik berekend? Volgens de werkgever over € 48.850, minus de kosten van het rijklaar maken, en volgens de Belastingdienst over de officiële cataloguswaarde.

De rechter is hier duidelijk over. Het gaat om de cataloguswaarde. De lagere werkelijke prijs is niet relevant. Zelfs niet als de dealer zelf de auto goedkoper heeft kunnen inkopen en dit voordeel (deels) heeft doorgegeven aan de koper.

## Naast pensioen verplicht loon uit uw BV?

Een directeur-groootaandeelhouder (dga) is gewend aan een salaris uit zijn BV van € 60.000. Als zijn pensioen uit de BV van € 40.000 ingaat, verlaagt hij het salaris tot € 30.000. Volgens de Belastingdienst moet hij echter € 42.000, 70% van zijn gebruikelijke loon, blijven doorbetalen. Partijen gaan naar de rechter.

Volgens de dga moet bij het vaststellen van het gebruikelijk loon rekening worden gehouden met het pensioen dat hij van de BV ontvangt. De rechtbank denkt daar anders over. Het verplichte gebruikelijk loon betreft een reële vergoeding voor verrichte werkzaamheden. Daarbij is er een relatie tussen die werkzaamheden en het zakelijk te achten salaris uit de BV. Aangezien een pensioenuitkering geen rechtstreekse vergoeding is voor verrichte werkzaamheden, behoort deze uitkering niet tot het gebruikelijk loon.

**Tip:** Per 1 januari 2017 is het gebruikelijk loon verhoogd van € 44.000 naar € 45.000. Wilt u een lager bedrag toekennen, dan hebt u de bewijslast dat u aan de daarvoor geldende voorwaarden voldoet. Zo is er per 1 januari 2017 een tegemoetkoming voor dga's van startups.

## Geen transitievergoeding zieke werknemer?

Wegens ziekte blijft een schoonmaakster thuis. De bedrijfsarts stelt met werkgever en werknemer een hervattingsplan op met aangepast (zittend) werk. Het plan is nog enige malen in overleg bijgesteld. Werknemer haakt echter telkens kort na de hervattingen af zonder goede medische reden. Na 10 maanden verzoekt de werkgever de kantonrechter de arbeidsovereenkomst te ontbinden, zonder toekenning van transitievergoeding en billijke vergoeding. Wat is de uitspraak?

Voorop staat dat de arbeidsovereenkomst niet kan worden opgezegd. De werknemer is immers ziek. Maar ontbinding kan wel. Het ontbindingsverzoek is gebaseerd op het niet meewerken aan re-integratie en dat staat los van de arbeids-

ongeschiktheid wegens ziekte. De werkgever heeft volgens de kantonrechter voldoende aannemelijk gemaakt dat de vrouw haar re-integratieverplichtingen niet is nagekomen. De kantonrechter ontbindt de arbeidsovereenkomst. Hij kent geen transitievergoeding toe omdat de ontbinding het gevolg is van ernstig verwijtbaar handelen of nalaten van de werknemer. De werkgever kan geen verwijt worden gemaakt. Daarom is er geen reden voor toekenning van een billijke vergoeding.

**Tip:** Zaken als deze worden gewonnen op het dossier. De werkgever hield zich keurig aan zijn verplichtingen en kon dat aantonen. Leg alle rapportages, contacten en afspraken met zieke werknemers goed vast.

## Stage verkapte arbeidsovereenkomst?

Stagiairs voelen zich wel eens goedkope arbeidskrachten. De termen stage en werkervaringsplek hebben ook geen juridische betekenis. Waar ligt eigenlijk de grens? Van een stage is sprake als de activiteiten bij uitstek zijn gericht op leren en de werkzaamheden van additionele aard zijn. Een stage kan zowel tijdens als na afronding van een opleiding plaatsvinden. Loopt u als ondernemer risico?

Bij een stage hoeft u niet het minimumloon te betalen, maar slechts een eventuele vergoeding. Bij een werkervaringsplek, betaalt u wel minimumloon, tenzij het een stage is. Dat is het geval als de nadruk ligt op leren en er begeleiding is.

De jongere die stage loopt, kan zich bij de civiele rechter beroepen op het rechtsvermoeden van een arbeidsovereenkomst. Dat kan als hij tegen beloning gedurende drie maanden wekelijks dan wel voor minstens 20 uur in de maand arbeid verricht. Het is dan aan de ondernemer om te bewijzen dat van een stage of werkervaringsplek sprake is.

**Tip:** De ondernemer kan zichzelf toetsen. Daarvoor kunt u terecht op een website van het Ministerie van Sociale Zaken en Werkgelegenheid: <http://eerlijkwerken.zelfinspectie.nl/op-uw-loonlijst/beloning>.

## Afzien van vrijwilligersvergoeding aftrekbare gift?

Een vrijwilliger is werkzaam bij een stichting met de status Algemeen Nut Beogende Instelling (ANBI). Die status maakt het mogelijk om giften aan de stichting in aftrek te brengen. In zijn aangifte inkomstenbelasting claimt de vrijwilliger dan ook € 3.000 giftenaftrek. Voor dat bedrag heeft hij afgezien van zijn vrijwilligersvergoeding. De Belastingdienst weigert de aftrek. Volgens de Belastingdienst had de vrijwilliger niet echt recht op de vrijwilligersvergoeding. Partijen eindigen voor de rechter. Uit bewijsstukken blijkt dan dat de toekenning van de vrijwilligersvergoeding en het afstand doen ervan in onderlinge samenhang en gelijktijdig hebben plaatsgevonden. De rechter acht het daarom niet aannemelijk dat de stichting van plan was de vergoeding onvoorwaardelijk uit te keren noch dat de vrijwilliger op enig moment de vergoeding kon opeisen. De Belastingdienst krijgt dus gelijk.

**Tip:** Hebt u als vrijwilliger recht op een echte vrijwilligersvergoeding van een ANBI en u ziet hiervan af, dan kan deze bij de giftenaftrek in uw aangifte worden meegenomen.

## Aftrek huur zzp-ers toch aangepast

In augustus 2016 besliste de hoogste rechter dat een zzp-er die in zijn huurwoning werkt de gehele huur mag aftrekken met een kleine correctie voor privégebruik. Staatssecretaris Wiebes gaf toen aan dat dit altijd al zo werd behandeld en er dus geen reden was tot aanpassing van de wet. Inmiddels heeft het ministerie sommetje gemaakt en is een reparatiewet aangenomen.

De kosten en lasten die samenhangen met een gehuurde woning worden volledig van aftrek uitgesloten, met uitzondering van de kosten en lasten van een zelfstandige werkruimte. Dat is kort gezegd een werkruimte met een eigen in- of opgang en eigen sanitair.

Voor zzp-ers en ondernemers zonder BV wordt als compensatie de aftrek van bepaalde kosten, zoals de kosten van voedsel, drank, genotsmiddelen, representatie, congressen, seminars, symposia en dergelijke, in 2017 verruimd. In 2016 waren deze kosten voor maximaal 73,5% aftrekbaar. In 2017 is dat 80%.

## Zonnepanelen en investeringsaftrek

Als ondernemer kunt u investeringsaftrek claimen over investeringen in zelfstandige bedrijfsmiddelen. Hoe zit dat met zonneboilers, zonnecollectoren en zonnepanelen? Zijn dat zelfstandige bedrijfsmiddelen of worden ze, zodra ze gemonteerd zijn, onderdeel van het bedrijfspand? In een goedkeuring heeft Staatssecretaris Wiebes deze vraag beantwoord.

Volgens de jurisprudentie is bij de beoordeling of een zaak onroerend is, doorslaggevend of de zaak naar aard en inrichting bestemd is om duurzaam ter plaatse te blijven. Dat is bij zonnepanelen het geval. Voor de investeringsaftrek wordt echter per 29 december 2016 goedgekeurd dat zonnepanelen (met uitzondering van zogenoemde geïntegreerde zonnepanelen), zonneboilers of zonnecollectoren als een zelfstandig bedrijfsmiddel zijn aan te merken.



## Ontslag op staande voet via Whatsapp

Een medewerker in een restaurant wordt tijdens zijn werk betrapt op het roken van een joint. Het bedrijfsreglement is daar duidelijk over. Er geldt een verbod op het bij zich hebben, nuttigen, gebruiken of tot zich nemen van enigerlei verdovende middelen tijdens werkzaamheden. Overtreding wordt volgens het reglement onmiddellijk en zonder aanzien des persoons aan justitie gerapporteerd en kan ontslag op staande voet tot gevolg hebben. En dat laatste gebeurt direct, via Whatsapp. Mag dat?

De rechter vindt van wel. Als vaststaat dat de Whatsapp is ontvangen, heeft het ontslag op staande voet onverwijld plaatsgevonden. In dit geval vindt de rechter verder dat de werkgever niet goed motiveert waarom hij direct de zwaarste sanctie toepast. In het reglement staat slechts dat ontslag op staande voet kan volgen, niet dat dit zal volgen.

**Tip:** Ontslag op staande voet kan dus via Whatsapp. De bewijslast dat het bericht gelezen is, ligt uiteraard bij de werkgever.



## Onder werktijd op Whatsapp?

Uw werknemer doet onder werktijd andere dingen dan werken en haalt de daaraan bestede tijd niet in. Mag u dan het loon over de verzuimde tijd inhouden? Dat mag volgens de wet, behalve als de werknemer ziek was of het niet werken eigenlijk voor uw rekening kwam (bijvoorbeeld omdat uw server plat lag). Stel, u kunt aantonen dat een medewerker in een periode van zes maanden met de telefoon van de zaak onder werktijd 1.255 Whatsappberichten heeft verstuurd. Mag u inhouden, en zo ja hoeveel?

Dit voorbeeld komt uit recente rechtspraak. De werkgever mag inderdaad een deel van het loon inhouden. De rechter woog mee dat de werknemer in strijd handelde met het bedrijfsreglement. Incidenteel en beperkt gebruik voor persoonlijke doeleinden van de elektronische communicatiemiddelen was daarin toegestaan. Maar niet meer dan dat.

Volgens de rechter was de werknemer gemiddeld 2,5 tot 3 minuten bezig met elk Whatsappje. Op basis van een uurloon (inclusief vakantietoeslag) van € 25,63, berekent de rechter de inhouding afgerond op € 1.500.

**Tip:** Beoordeel of uw bedrijfsreglement op dit punt een update nodig heeft.

## Bijtelling auto bij ziekte

Een rijder van een auto van de zaak wordt in februari 2016 ernstig ziek. In december 2016 gaat hij weer aan het werk. In de tussentijd is de auto niet gebruikt. Wat zijn de gevolgen voor de bijtelling privégebruik?

Wanneer de auto ter beschikking is gebleven, blijft de bijtelling privégebruik auto gewoon van toepassing. Een ziekteperiode of een periode niet werken, maakt niet dat de bijtelling privégebruik auto buiten toepassing blijft. De bijtelling privégebruik auto kan alleen achterwege blijven

als wordt aangetoond dat de auto op kalenderjaarbasis voor niet meer dan 500 km voor privédoeleinden is gebruikt. Als u vanaf 1 januari geen kilometeradministratie bijhield, zal onverwachte ziekte het vaak onmogelijk maken dat bewijs achteraf alsnog te leveren.

**Tip:** Werknemers zijn soms verplicht bij langdurige ziekte de auto van de zaak in te leveren. Dat lijkt hard, maar kan een positief fiscaal effect hebben. De zieke ondernemer met een eigen auto van de zaak komt moeilijker onder de bijtelling uit.

## Tijdelijk huur betalen voor auto van de zaak

Een werknemer mag zijn auto van de zaak ook privé gebruiken. Op jaarbasis rijdt hij, buiten zijn vakantie, minder dan 500 kilometer privé. Vanwege een 'Verklaring geen privégebruik' houdt de werkgever geen loonheffing in. Ze spreken af dat de werknemer tijdens zijn vakantie voor de auto huur betaalt aan de werkgever. Op vakantie maakt hij meer dan 1.500 kilometer. Gaat dit goed?

Nee, helaas. Als u met de door de werkgever ter beschikking gestelde auto vakantiekilometers maakt, dan zijn dat privé-kilometers. Een huurovereenkomst tussen werkgever en werknemer maakt dit niet anders. Omdat de 500-kilometergrens is overschreden, dient bijtelling plaats te vinden over het gehele jaar. De huur vormt een vergoeding voor privégebruik, een aftrekpost op de bijtelling.

**Tip:** In zo'n situatie doet u er verstandig aan de vakantie-kilometers in een andere auto te maken. Als u buiten de werkgever om huurt, levert dat geen bijtelling op. De huur is dan uiteraard niet aftrekbaar.

