

NTFR 2015/2164

Arbeid, loon en resultaat

Artiest mag ten onrechte niet ingehouden loonheffing toch als voorheffing verrekenen*Gerechtshof 's-Hertogenbosch 9 juli 2015, 14/00423, MK, Uitspraak Hof**ECLI:NL:GHSHE:2015:2575**Belastingjaar/tijdvak: 2009**Wetsartikelen: Art. 27, Wet LB 1964; Art. 15, AWR; Art. 9.2, Wet IB 2001***Samenvatting**

Belanghebbende treedt op als artiest. Zijn opdrachtgevers bestaan met name uit grote zorginstellingen met een professionele administratieafdeling. Belanghebbende heeft met deze opdrachtgevers steeds een nettoloonafpraak gemaakt. Hij sluit telkens een schriftelijke overeenkomst van korte duur, volgens het modelcontract van de Nederlandse Toonkunstenaarsbond. In deze overeenkomst is voor de afdracht van de loonheffingen bepaald dat de opdrachtgever zorgdraagt voor het afdragen van loonheffingen. In 2009 had belanghebbende 63 opdrachtgevers. Van 24 opdrachtgevers heeft hij jaaropgaven ontvangen. In geschil is of belanghebbende recht heeft op verrekening van de loonheffing die op grond van contracten door de opdrachtgevers ingehouden en afgedragen had moeten worden, terwijl dat niet heeft plaatsgevonden. Het hof oordeelt dat belanghebbende niet aannemelijk heeft gemaakt dat bij alle opdrachtgevers inhouding van loonheffing heeft plaatsgevonden. Een werknemer kan de niet ingehouden loonheffing echter toch met de aanslag IB verrekenen, indien hij te goeder trouw is (HR 22 juli 1981, nr. 20.680). Het hof oordeelt dat belanghebbende te goeder trouw mocht menen dat de opdrachtgevers de loonbelasting zouden inhouden. Belanghebbende mag de ten onrechte niet ingehouden loonheffing daarom als voorheffing op de inkomstenbelasting in aanmerking nemen. (Hoger beroep gegrond.)

COMMENTAAR**MOLENAAR¹**

Hof Den Bosch herziet hiermee de eerdere negatieve uitspraak van Rechtbank Zeeland-West-Brabant van 28 februari 2014 (nr. 13/2725, NTFR 2014/1383, met mijn commentaar). Het gaat om een artiest die nettoafspraken voor zijn optredens maakt en vastlegt dat zijn opdrachtgevers de loonbelasting daarbovenop moeten afdragen. Meestal krijgt hij later een jaaropgaaf waarop de loonbelasting en de brutogage vermeld wordt, maar soms niet, en de vraag in deze zaak is of de artiest dan zelf de loonbelasting mag uitrekenen en in zijn IB-aangifte mag verrekenen.

In mijn commentaar bij de uitspraak van de rechtbank heb ik de bijzondere artiestenregeling met zijn vele verschillende opdrachtgevers/inhoudingsplichtigen beschreven en gepleit voor een betere verdeling van de verplichtingen tussen de artiesten en de Belastingdienst.

¹ Dr. D. Molenaar is werkzaam bij All Arts Belastingadviseurs en verbonden aan de Erasmus Universiteit Rotterdam.

In hoger beroep vindt het gerechtshof nu dat de artiest weliswaar niet bewezen heeft dat de loonbelasting is ingehouden, maar dat hij wel te goeder trouw is waardoor hij de loonbelasting toch kan verrekenen (HR 22 juli 1981, nr. 20.680).

Daarvoor heeft het gerechtshof de volgende redenen:

- De netto-afspraken zijn schriftelijk vastgelegd, inclusief de afdrachtverplichting voor de opdrachtgevers. Hiervoor wordt een standaardcontract van de Nederlandse Toonkunstenaarsbond gebruikt.
- De opdrachtgevers zijn vooral grote zorginstellingen, die vaak in andere jaren wel jaaropgaven verstrekt hebben.
- De nettogage is vergelijkbaar met andere nettogages.
- De optredens zijn ook echt uitgevoerd.
- De artiest heeft kopieën van de gageverklaringen in zijn administratie.
- De gages worden voor het grootste deel per giro betaald.

Kortom, de artiest heeft zijn zaken goed voor elkaar, dus hij mag ervan uitgaan dat de loonbelasting afgedragen zou worden. En het lijkt mij dat vervolgens de Belastingdienst voor de afdrachten die niet gedaan zijn de opdrachtgevers alsnog kan aanspreken, hetgeen niet zo moeilijk is omdat alle gegevens aanwezig zijn. Zo ontstaat een goede balans in de verdeling van de verantwoordelijkheden binnen de bijzondere artiestenregeling en wordt niet het hele risico bij de artiest gelegd.

Brondocumenten

- [Gerechtshof 's-Hertogenbosch 9 juli 2015, nr. 14/00423](#)