

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Zelfstandigen Bouw

Raamovereenkomst van opdracht bouw

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.21885.1.0.B. | 10 mei 2016

Beoordeling op basis van uw verzoek

Ik ben van mening dat werken volgens de bijgevoegde overeenkomst niet leidt tot de verplichting loonheffingen af te dragen of te voldoen, omdat werken overeenkomstig de door u voorgelegde overeenkomst niet leidt tot een (fictieve) dienstbetrekking tussen opdrachtgever en opdrachtnemer. 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 en de gezagsverhouding.
(Ik concludeer dat bij werken op basis van de door u 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 conform 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

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Zelfstandigen Bouw Raamovereenkomst van opdracht bouw

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.21885.1.0.B. | 10 mei 2016

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.

Op basis van de verschillende elementen van de overeenkomst, in samenhang bezien, heb ik geoordeeld dat geen sprake is van een gezagsverhouding. Het meest duidelijk komt dit naar voren in onderdeel D 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).

Sinds 1 mei 2016 kunnen de opdrachtgever en de opdrachtnemer er samen voor kiezen om de fictieve dienstbetrekkingen voor thuiswerkers en gelijkgestelden niet op hun arbeidsrelatie van toepassing te laten zijn. Die gezamenlijke keuze moet blijken uit de afspraken die de opdrachtgever en de opdrachtnemer vóór de eerste betaling hebben vastgelegd. In de onderstaande overeenkomst is opgenomen dat de fictieve dienstbetrekkingen voor thuiswerkers en gelijkgestelden niet van toepassing zijn.

Let op!

Bij mijn beoordeling, maak ik een voorbehoud voor de situaties waarin andere fictieve dienstbetrekkingen van toepassing zijn, omdat ik dit niet kan beoordelen op basis van de door u 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 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 door u ingediende verzoek om vooroverleg. Ik heb mijn oordeel uitsluitend gebaseerd op de tekst van de door u voorgelegde (model)overeenkomst. Op mogelijk in uw situatie 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.

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Zelfstandigen Bouw Raamovereenkomst van opdracht bouw

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.21885.1.0.B. | 10 mei 2016

4. Kenmerknummer beoordeling

Deze beoordeling is bij de Belastingdienst geregistreerd onder nummer 90516.21885.1.0.B.

Verwijzing naar de beoordeling

Als opdrachtgever en opdrachtnemer ervoor kiezen om te werken volgens een door de Belastingdienst beoordeelde overeenkomst, is het belangrijk dat dit duidelijk wordt vastgelegd. Daarvoor kan bijvoorbeeld in de overeenkomst tussen opdrachtgever en opdrachtnemer de volgende tekst worden opgenomen:

'Deze overeenkomst is gebaseerd op de door de Belastingdienst op 10 juni 2016 onder nummer 90516.21885.1.0.B. beoordeelde overeenkomst.'

Geldigheidsduur beoordeling

Deze beoordeling van de voorgelegde (model)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 deze beoordeling van de (voorbeeld)overeenkomst voor de toekomst in te trekken. Daarbij zal de Belastingdienst de beginselen van behoorlijk bestuur in acht nemen.

Aanvullingen en wijzigingen beoordeelde overeenkomst

Indien in de daadwerkelijk gebruikte (ingevulde) overeenkomst bepalingen worden toegevoegd of worden gewijzigd, kan dit gevolgen hebben voor mijn oordeel. Hetzelfde geldt ten aanzien van niet bij het verzoek aan de Belastingdienst voorgelegde relevante bepalingen, overeenkomsten (met derden), bijlagen, voorschriften, etc., zoals bijvoorbeeld voorschriften van derden.

Aanvullingen en/of wijzigingen zijn wel mogelijk, voor zover deze *geen afbreuk doen* aan het karakter van de overeenkomst. Hiervoor verwijs ik naar de bovenstaande uitleg over de wijze van beoordelen van deze overeenkomst. Over de voorgelegde overeenkomst is op basis van het verzoek en de daarin opgenomen afspraken 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. Wijzigingen of aanvulling op ondergeschikte punten zijn dus mogelijk en hebben geen gevolgen voor de uitkomst van de beoordeling.

Geen aansprakelijkheid voor schade

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.

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Zelfstandigen Bouw Raamovereenkomst van opdracht bouw

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.21885.1.0.B. | 10 mei 2016

Bijlage

Algemene informatie over fictieve dienstbetrekkingen en de gageregeling voor bepaalde artiesten

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).

Mocht een van deze situaties zich voordoen, dan kan de opdrachtgever aan deze beoordeling niet de zekerheid ontlenen dat hij geen loonheffingen is verschuldigd.

De onderstaande algemene informatie heb ik volledigheidshalve opgenomen.

Fictieve dienstbetrekkingen

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!

Sinds 1 mei 2016 kunnen de opdrachtgever en de opdrachtnemer er samen voor kiezen om de fictieve dienstbetrekkingen voor thuiswerkers en gelijkgestelden niet op hun arbeidsrelatie van toepassing te laten zijn. Dat geldt ook voor bepaalde artiesten die optreden op basis van een overeenkomst van korte duur. Die gezamenlijke keuze moet blijken uit de afspraken die de opdrachtgever en de opdrachtnemer vóór de eerste betaling hebben vastgelegd.

RAAMOVEREENKOMST VAN OPDRACHT BOUW

A.Partijen

Ondergetekenden:

1. naam:

straat/postbus:

postcode:

plaats:

telefoonnummer:

e-mailadres:

KvK-nummer:

BTW-nummer:

hierna te noemen: *de opdrachtgever*, opererend in de sector bouw
en

2. naam:

straat/postbus:

postcode:

plaats:

telefoonnummer:

e-mailadres:

KvK-nummer:

BTW-nummer:

hierna te noemen: *de opdrachtnemer*

In aanmerking nemende dat:

- partijen met deze overeenkomst geen arbeidsovereenkomst beogen af te sluiten, maar een overeenkomst van opdracht in de zin van artikel 7:400 e.v. BW;
- partijen zullen de uitvoering van deze overeenkomst in overeenstemming laten zijn met de wettelijke regels bij het zelfstandig uitvoeren van een overeenkomst van opdracht in de zin van artikel 7:400 e.v. BW;
- partijen ervoor kiezen om in voorkomende gevallen de fictieve dienstbetrekking van thuiswerkers of gelijkgestelden zoals bedoeld in de artikelen 2b en 2c Uitvoeringsbesluit Loonbelasting 1965 en de artikelen 1 en 5 van het Besluit aanwijzing gevallen waarin arbeidsverhouding als dienstbetrekking wordt beschouwd (Besluit van 24 december 1986, Stb. 1986, 655), buiten toepassing te laten en daartoe deze overeenkomst opstellen en ondertekenen voordat uitbetaling plaatsvindt;

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Zelfstandigen Bouw Raamovereenkomst van opdracht bouw

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.21885.1.0.B. | 10 mei 2016

partijen deze overeenkomst onder de navolgende voorwaarden en bepalingen wensen aan te gaan:

verklaren het volgende te zijn overeengekomen:

B. De opdracht

Gedurende de looptijd van deze overeenkomst kan opdrachtgever een werkopdracht aanbieden aan opdrachtnemer voor het verrichten van de navolgende werkzaamheden: (omschrijving opdracht of diensten)

.....

De werkopdracht bevat een heldere beschrijving van de opdracht, de plaats en de projectnaam van het werk en de duur van de werkopdracht.

De opdrachtgever is verplicht de opdrachtnemer in het bezit te stellen van de stukken welke betrekking hebben op de uitvoering van de opdracht. Deze stukken maken deel uit van deze overeenkomst.

C. Duur van de overeenkomst

De overeenkomst vangt aan op(datum) en wordt aangegaan tot
(einddatum)

Indien opdrachtnemer wegens ziekte niet in staat is om de werkzaamheden uit te voeren, zal opdrachtnemer opdrachtgever onverwijld in kennis stellen. Opdrachtnemer zal zich zoveel mogelijk inspannen om eventuele vertraging in de uitvoering van de werkzaamheden te voorkomen. Ziekte van de opdrachtnemer wordt wel/niet * beschouwd als overmacht.
*doorhalen hetgeen niet van toepassing is

D. Onafhankelijkheid

- De opdrachtnemer voert de opdracht uit in volledige onafhankelijkheid en bepaalt zelf onder welke omstandigheden en op welke wijze de opdracht wordt uitgevoerd.
- Opdrachtnemer is vrij in het indelen van zijn werkzaamheden binnen de context van de opdracht.
- Opdrachtgever kan de opdrachtnemer richtlijnen geven over de afstemming van de werkzaamheden in relatie tot andere werkzaamheden die hiermede in relatie staan, zonder in te grijpen in de wijze van uitvoering van de overeenkomst, aangezien de opdrachtnemer daarover bij uitsluiting beslist.
- De opdrachtnemer is volledig vrij in het aannemen van opdrachten van derden.
- De opdrachtnemer zal zodanig gekleed zijn tijdens de uitvoering van het werk, zodat voldoende herkenbaar is dat hij zijn eigen bedrijf vertegenwoordigt.
- De opdrachtnemer zal gebruik maken van vervoersmiddelen die hem in eigendom toebehoren dan wel door hem geleast of gehuurd zijn. Voor wat betreft horizontale of verticale transportmiddelen op de bouwplaats kan de opdrachtgever deze aan de opdrachtnemer ter beschikking stellen.
- De opdrachtnemer is gerechtigd anderen in te schakelen bij de uitvoering van de overeengekomen werkzaamheden dan wel de werkzaamheden door anderen te laten uitvoeren ter vervanging van zijn eigen arbeid.
- De opdrachtnemer zal bij de uitvoering van zijn werkzaamheden gebruik maken van eigen gereedschap en materieel.
- De opdrachtnemer zal bij de uitvoering van zijn werkzaamheden gebruik maken van eigen materialen.

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Zelfstandigen Bouw Raamovereenkomst van opdracht bouw

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.21885.1.0.B. | 10 mei 2016

E. Vergoeding

Voor alle werkzaamheden die plaatsvinden vanuit de aangeboden en geaccepteerde werkopdrachten is opdrachtgever aan de opdrachtnemer verschuldigd een bedrag van € ... per gewerkt uur exclusief BTW.

Opdrachtgever verklaart een zodanig tarief te betalen aan opdrachtnemer die naast een marktconforme vergoeding voor de overeengekomen arbeid ook voldoende is om de kosten te kunnen dekken van voorzieningen tegen ziekte, langdurige arbeidsongeschiktheid, pensioen en scholing.

F. Inrichting werkterrein; aan opdrachtnemer ter beschikking te stellen zaken

Met het oog op de uitvoering van het werk worden door de opdrachtgever aan de opdrachtnemer de volgende zaken ter beschikking gesteld:

- opslagterrein/afsluitbare opslagruimte(n):
- horizontaal transport:
- verticaal transport:
- hulpmiddelen:
- hulpwerken:
- aansluitpunten gas, water, elektriciteit en telefoon:

Dit alles onverminderd datgene dat conform deze overeenkomst door de opdrachtnemer zelf wordt geleverd.

Uiterlijk dagen voor de aanvang van het werk plegen partijen overleg over de locatie en de capaciteit van de aan de opdrachtnemer ter beschikking te stellen zaken, alsmede over de periode waarin die zaken gebruikt kunnen worden.

G. Weekrapporten*

De opdrachtnemer zorgt niet voor het opmaken van weekrapporten. De opdrachtnemer zorgt wel/niet* voor het opmaken van weekrapporten.

* slechts één mogelijkheid aankruisen

Modelovereenkomst voor branche of beroepsgroep | Zelfstandigen Bouw Raamovereenkomst van opdracht bouw

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.21885.1.0.B. | 10 mei 2016

H. Betaling

- Het aan de opdrachtnemer toekomende zal door hem kunnen worden gefactureerd in wekelijkse termijnen en telkens na het verschijnen van de desbetreffende termijn.

De opdrachtgever zal in alle gevallen rechtstreeks betalen aan de opdrachtnemer.

I. Betalingstermijn

Met betrekking tot de termijn waarbinnen betaling dient plaats te vinden van door de opdrachtnemer ingediende facturen geldt het volgende:

Betaling van een door de opdrachtnemer opgestelde factuur vindt in alle gevallen plaats uiterlijk binnen 4 weken nadat die factuur in goede orde bij de opdrachtgever is ingekomen.

J. BTW - verleggingsregeling

- Op deze overeenkomst is de verleggingsregeling met betrekking tot de B.T.W. wel/niet * van toepassing.

* doorhalen wat niet van toepassing is

K. Verzekeringen en certificaten

- Opdrachtnemer dient in het bezit te zijn van een bedrijfsaansprakelijkheidsverzekering (AVB).
- Opdrachtgever heeft een ongevallenverzekering afgesloten ten behoeve van opdrachtnemer. Opdrachtnemer kan hierop aanspraak maken indien hem tijdens de uitvoering van het werk een ongeval overkomt. De ongevallenverzekering voorziet in een uitkering van 200.000 euro bij blijvende volledige invaliditeit.

Aldus overeengekomen en ondertekend te

de

De opdrachtgever

De opdrachtnemer