

BRANCHE MODELOVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

Toelichting

Stichting Technisch Bureau Afbouw heeft aan de Belastingdienst een branche overeenkomst 'aanneming van werk' voorgelegd, met het verzoek te beoordelen of voor de bij deze overeenkomst betrokken partijen een verplichting is tot het afdragen of voldoen van loonheffingen als door alle partijen volgens deze overeenkomst wordt gewerkt.

De beoordeelde overeenkomst ziet op het uitbesteden van het maken van een werk van stoffelijke aard, buiten dienstbetrekking, door de aannemer aan een onderaannemer.

Beoordeling op basis van het verzoek

De Belastingdienst is van mening dat werken volgens de bijgevoegde overeenkomst, onder voorbehoud van hetgeen hieronder in de toelichting is opgenomen, niet leidt tot de verplichting loonheffingen in te houden en af te dragen, omdat géén sprake is van een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) tussen aannemer en onderaannemer en evenmin de fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'.

Bij deze beoordeling is uitgegaan van de op dit moment geldende regelgeving.

Hierna wordt een toelichting op de beoordeling gegeven en komen de volgende onderwerpen aan de orde:

- reikwijdte beoordeling van de overeenkomst (zie punt 1);
- afwezigheid van arbeidsovereenkomst/echte dienstbetrekking (zie punt 2);
- afwezigheid van de fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk' (zie punt 3);
- werken volgens de overeenkomst (zie punt 4);
- buiten toepassing verklaren van de fictieve dienstbetrekkingen 'thuiswerkers' en 'gelijkgestelden' en voorbehoud overige fictieve dienstbetrekkingen (zie punt 5)
- geen oordeel over de inkomstenbelasting, omzetbelasting en vennootschapsbelasting (punt 6);
- mogelijkheid tot aanpassen van de overeenkomst (zie punt 7);
- vastleggen van het kenmerknummer van de overeenkomst (zie punt 8);
- geldigheidsduur van de beoordeling (zie punt 9);
- Belastingdienst niet aansprakelijk voor schade (zie punt 10).

1. Beoordeling van de overeenkomst

Uitgangspunt van deze overeenkomst is dat de onderaannemer deze werkzaamheden niet op basis van een arbeidscontract (echte dienstbetrekking) verricht. Omdat ook werknemers in opdracht een werk van stoffelijk aard kunnen maken, is dan ook van belang dat deze overeenkomst 'onderaanneming' van werk' géén kenmerken van een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) bevat en/of na eigen aanpassing door partijen gaat bevatten. Niet uitsluitend het bepaalde in de overeenkomst onderaanneming van werk is belang. De onderaannemer en de aannemer moeten zich bovendien niet zo gedragen dat toch een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) ontstaat. Mocht hiervan (toch) sprake zijn, dan zijn loonheffingen verschuldigd.

Voor het verkrijgen van deze zekerheid is vereist dat:

- A. aannemer en onderaannemer feitelijk werken volgens de afspraken in de overeenkomst (zie punt 4); én
- B. de gemarkeerde onderdelen van de overeenkomst niet worden gewijzigd (zie punt 7); én
- C. in de overeenkomst het specifieke kenmerknummer is opgenomen (zie punt 8).

Deze overeenkomst is –ten overvloede- alleen beoordeeld voor het antwoord op de vraag of de aannemer *loonheffingen* moet voldoen. Zie voor nadere toelichting punt 6.

BRANCHE MODELVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

2. Afwezigheid van arbeidsovereenkomst/echte dienstbetrekking

Een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) ontstaat, kort gezegd, als:

1. het werk door een persoon zélf moet worden gedaan (vervanging mag niet); én
2. door de aannemer aangegeven kan worden hoe het werk moet worden verricht (de vrijheid is beperkt); én
3. een vergoeding wordt betaald voor de verrichte werkzaamheden.

Er ontstaat alleen een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) als aan alle drie voorwaarden is voldaan. Partijen kunnen het ontstaan van een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) niet uitsluiten door (vooraf) in een overeenkomst aan te geven dat zij deze niet willen. Mochten zij geen arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) wensen aan te gaan, dan is ten eerste van belang dat hetgeen partijen met elkaar afspreken in de overeenkomst niet reeds ertoe leidt dat is voldaan aan bovengenoemde voorwaarden. Ten tweede is vervolgens belangrijk dat partijen feitelijk ook werken zoals zij in de overeenkomst hebben afgesproken.

Deze algemene, nog niet concreet ingevulde aannemingsovereenkomst is zodanig verwoord, dat aan de tweede voorwaarde (gezag) niet is voldaan. Zie hiervoor artikel 2.1. 2.2, 2.3 en 3.1 van de overeenkomst. Van belang is dat de aannemer alleen aanwijzingen en instructies mag geven met betrekking tot *wat* de onderaannemer gaat doen (inspanning of resultaat) en *niet hoe* de werkzaamheden worden verricht.

Nu het gezag in deze overeenkomst ontbreekt en uitgaande dat aannemer en onderaannemer zich nogmaals (feitelijk) ook gedragen zoals zij in de overeenkomst hebben afgesproken, mag de aannemer bij deze modelovereenkomst ervan uitgaan dat geen sprake is van een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) en dat op deze grond geen loonheffingen zijn verschuldigd. Of de aannemer op andere gronden loonheffingen moet inhouden en betalen, is dan nog afhankelijk van de vraag of een fictieve dienstbetrekking van toepassing is (zie hiertoe punt 3 en punt 4).

3. Geen fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'

Als géén sprake is van een privaatrechtelijke dienstbetrekking, dan kan nog wel sprake zijn van de specifieke fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'. Dit is het tweede onderdeel van deze beoordeling.

Bij aanneming van werk moet de aannemer voor de loonheffingen beoordelen en vervolgens vaststellen of hij een overeenkomst sluit met een (onder)aannemer, die het werk verricht vanuit zijn bedrijf of als *zelfstandige*. Mocht de (onder)aannemer het werk namelijk niet vanuit zijn bedrijf of als zelfstandige verrichten, dan wordt deze op basis van de Wet op de loonbelasting 1964 fictief aangemerkt als werknemer en zijn (door de aannemer) loonheffingen verschuldigd.

Bij werken volgens de afspraken en voorwaarden uit de overeenkomst mag de aannemer aannemen dat de (onder)aannemer werkzaam is vanuit zijn bedrijf of als zelfstandige. De aannemer mag deze aanname doen wanneer de (onder)aannemer voldoet aan een aantal specifiek in de overeenkomst opgenomen en in onderling verband en samenhang met elkaar staande voorwaarden:

- de onderaannemer staat ingeschreven bij de Kamer van Koophandel (KvK);
- de onderaannemer beschikt over een BTW identificatie nummer;
- het KvK-nummer en BTW identificatie nummer zijn opgenomen in de overeenkomst;
- de onderaannemer moet in ieder geval voldoen aan concrete in de overeenkomst opgenomen bepalingen, die wijzen op het ondernemerschap van de onderaannemer. In dit verband is ten minste van belang dat in 3.4, van de overeenkomst expliciet is opgenomen dat de onderaannemer volledig vrij is om voor derden werkzaam te zijn.

BRANCHE MODELOVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

Bij bovengenoemde voorwaarden geldt het voorbehoud voor de situatie, waarin de onderaannemer gedurende langere tijd maar voor één aannemer werkzaam is. Als de onderaannemer voor het verwerven van opdrachten en opbrengsten te zeer afhankelijk is van (de) opdracht(en) van één aannemer, is dat namelijk een belangrijke indicatie voor het ontbreken van de vereiste economische zelfstandigheid van een zelfstandige. De aannemer zal dit in het algemeen kunnen inschatten op basis van het aantal, de looptijd en de omvang van de door hem met eenzelfde (onder)aannemer gesloten overeenkomsten.

Mocht de aannemer in alle redelijkheid (moeten) twijfelen aan de (economische) zelfstandigheid van de onderaannemer, dan kan aan deze overeenkomst niet langer het vertrouwen worden ontleend dat de onderaannemer buiten dienstbetrekking zijn werkzaamheden verricht.

Onder het hiervoor genoemde voorbehoud mag worden aangenomen dat de fictieve dienstbetrekking met betrekking tot aanneming van werk niet van toepassing is.

4 Zekerheid onder voorwaarde conform feitelijke uitvoering

De aannemer en onderaannemer moeten in de praktijk werken volgens de voorwaarden en afspraken zoals neergelegd in deze overeenkomst. Zolang zij dat doen, is geen sprake van een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) of de fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'. De aannemer hoeft dan geen loonheffingen in te houden en te betalen. Wel geldt –ten overvloede– een voorbehoud voor een aantal overige fictieve dienstbetrekkingen (zie punt 5).

5 Buiten toepassing verklaren van de fictieve dienstbetrekkingen 'thuiswerkers' en 'gelijkgestelden' en voorbehoud overige fictieve dienstbetrekkingen

Deze algemene overeenkomst is specifiek opgesteld voor situaties, waarin sprake is van (onder)aanneming van werk, werkgeversgezag ontbreekt en géén sprake is van de fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'.

Deze overeenkomst kan niet worden gebruikt voor situaties, waarin andere fictieve dienstbetrekkingen van toepassing (kunnen) zijn.

Met betrekking tot de specifieke fictieve dienstbetrekkingen voor 'thuiswerkers' en 'gelijkgestelden' kunnen de aannemer en onderaannemer ervoor kiezen deze buiten toepassing te laten zijn. Van belang is dat partijen de gezamenlijke keuze vóór de eerste betaling hebben vastgelegd. In deze overeenkomst is deze gezamenlijke keuze opgenomen in artikel 1.7.

Ter zake van de overige fictieve dienstbetrekkingen is van belang dat aannemer en onderaannemer vóór het aangaan van deze overeenkomst nagaan of hiervan sprake is:

- Tussenpersonen, agenten;
- Stagiaires;
- Meewerkende kinderen;
- Bestuurders van lichamen;
- Sekswerkers;
- Topsporters;
- (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);
- Werken via tussenkomst van een derde (intermediair).

Voor deze gevallen kan de aannemer aan deze overeenkomst niet de zekerheid ontnemen dat géén loonheffingen zijn verschuldigd.

BRANCHE MODELVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

6. Geen oordeel over ondernemerschap inkomstenbelasting of gevolgen voor de omzetbelasting en vennootschapsbelasting

Deze overeenkomst is de vastlegging van afspraken tussen aannemer en onderaannemer. De Belastingdienst heeft –ten overvloede– deze alleen beoordeeld voor het antwoord op de vraag of de aannemer *loonheffingen* moet inhouden of voldoen. Dit betekent dat dit oordeel géén betrekking heeft op:

- het (vaststellen van het) ondernemerschap voor de inkomstenbelasting;
- het (vaststellen van het) ondernemerschap voor de omzetbelasting;
- de vennootschapsbelasting. NB: dit kan van belang zijn in geval de onderaannemer een niet-natuurlijk persoon is, zoals een besloten vennootschap;
- andere fiscale en/of niet-fiscale regelgeving, zoals bijvoorbeeld het Burgerlijk Wetboek, waaronder het arbeidsrecht.

Bij deze beoordeling is de Belastingdienst uitgegaan van de op dit moment geldende wet- en regelgeving.

7. Gebruik kenmerknummer modelovereenkomst en verwijzing

Deze overeenkomst is bij de Belastingdienst op 29 september 2022 geregistreerd onder nummer 908202110378410.

Bij het gebruik van een door de Belastingdienst beoordeelde overeenkomst, moet de daadwerkelijk gebruikte overeenkomst verwijzen naar het door de Belastingdienst toegekende nummer van de beoordeelde overeenkomst. Daarvoor dient in de overeenkomst tussen aannemer en onderaannemer steeds de volgende tekst te worden gebruikt:

"Deze overeenkomst is gelijklopend aan de door de Belastingdienst op 29 september 2022 onder nummer 908202110378410 beoordeelde overeenkomst."

Indien bovenstaande tekst *niet* wordt opgenomen in de overeenkomst, kunnen aannemer en onderaannemer aan deze overeenkomst niet het vertrouwen ontlenen dat geen loonheffingen hoeven te worden afgedragen of voldaan.

8. Gemarkeerde bepalingen, aanvullingen en wijzigingen

In deze overeenkomst zijn bepaalde artikelen gemarkeerd. Deze bepalingen bevatten voorwaarden, die van belang zijn bij het bepalen of sprake is van het ontbreken van een arbeidsovereenkomst (echte dienstbetrekking) of de fictieve dienstbetrekking 'aanneming van werk'. Deze bepalingen mogen dan ook niet worden gewijzigd. Mochten deze gemarkeerde bepalingen (toch) worden gewijzigd, dan kan na wijziging in elk geval niet meer de zekerheid worden ontleend dat de aannemer geen loonheffingen hoeft af te dragen of te voldoen.

De niet-gemarkeerde artikelen mag u wel aanvullen en aanpassen aan uw eigen situatie, mits deze niet in strijd komen met de gemarkeerde artikelen en/of het karakter van de overeenkomst. Als aanvullingen of veranderingen afbreuk doen aan de artikelen waarop dat oordeel is gebaseerd, biedt deze overeenkomst niet meer de zekerheid dat de aannemer geen loonheffingen hoeft in te houden en te betalen. Hetzelfde geldt voor het in de overeenkomst van toepassing verklaren van of verwijzen naar Algemene Voorwaarden en/of voorschriften, welke niet in deze beoordeling zijn betrokken.

9. Geldigheidsduur beoordeling

Het oordeel over deze overeenkomst heeft een geldigheidsduur van vijf jaar, te rekenen vanaf de datum van opstelling, onder voorbehoud van wijzigingen in relevante wet- of regelgeving gedurende die vijf jaar. Ook jurisprudentie en gewijzigd beleid kunnen aanleiding zijn het oordeel over deze beoordeelde overeenkomst voor de toekomst in te trekken. Daarbij zal de Belastingdienst de beginselen van behoorlijk bestuur in acht nemen.

BRANCHE MODELOVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

10. Geen aansprakelijkheid schade

De Belastingdienst heeft op uw verzoek deze overeenkomst 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 deze overeenkomst.

MODELOVEREENKOMST AFBOUW¹

Partijen

Ondergetekenden:

1. Naam Bedrijf:
Naam Gemachtigde:
Functie gemachtigde:
Adres:
Telefoonnummer:
E-mail adres:
KvK – nummer:
Btw-nummer:
Nationaliteit:

Hierna te noemen: Opdrachtgever

en

2. Naam Bedrijf:
Naam Gemachtigde:
Functie gemachtigde:
Adres:
Telefoonnummer:
E-mail adres:
KvK – nummer:
Btw-nummer:
Nationaliteit:

Hierna te noemen: Opdrachtnemer

1. Uitgangspunten bij de overeenkomst van onderaanneming

¹ Onder de sector Afbouw wordt verstaan ondernemingen die werkzaamheden (doen) verrichten op het gebied van het stukadoors-afbouwbedrijf, het plafond- en wandbedrijf, het vloerenbedrijf, het terrazzobedrijf, het blokkenstelbedrijf en het natuursteenbedrijf als bedoeld in de cao Afbouw.

BRANCHE MODELOVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

- 1.1 Partijen wensen met elkaar een overeenkomst tot aanneming van werk aan te gaan voor alle opdrachten die opdrachtgever aan opdrachtnemer verstrekt en de inhoud daarvan in een nader document schriftelijk wensen vast te leggen.
- 1.2 Opdrachtnemer exploiteert voor eigen rekening en risico een bedrijf met daarbij behorende wettelijke en contractuele rechten/plichten tegenover derden.
- 1.3 Opdrachtnemer draagt de risico's die behoren bij persoonlijke arbeidsongeschiktheid en dient zelf zorg te dragen voor een oudedagsvoorziening.
- 1.4 Partijen sluiten rechtstreeks deze overeenkomst van onderaanneming en niet via een uitzendbureau of constructies die lijken op, of de kenmerken vertonen van een arbeidsovereenkomst.
- 1.5 Indien partijen in contact met elkaar gebracht zijn door een bemiddelingsbureau, geldt dat het bemiddelingsbureau geen partij mag zijn bij deze overeenkomst.
- 1.6 Opdrachtnemer dient te zijn ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel en te beschikken over een btw-nummer.
- 1.7 Partijen kiezen er voor 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 de 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;

2. Werkwijze van de Opdrachtnemer

- 2.1 Opdrachtnemer accepteert de opdracht en aanvaardt daarmee de volle verantwoordelijkheid voor het op juiste wijze uitvoeren van de overeengekomen werkzaamheden en het daaraan verbonden opleveringsresultaat, waarbij deze werkzaamheden ook op regiebasis kunnen worden uitgevoerd.
- 2.2 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.
- 2.3 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.
- 2.4 Opdrachtnemer zal bij de uitvoering van de werkzaamheden gebruik maken van eigen vervoer, gereedschap, kleding en door hem zelf geleverd materiaal. Hiervan kan worden afgeweken als opdrachtgever het materiaal levert in verband met voorgeschreven kwaliteitseisen (normen), bestek, inkoopvoordelen, efficiëntievoordelen en/of opdrachtnemer kleding van de (bovenliggende)opdrachtgever draagt vanuit het oogpunt van veiligheid. Dit moet wel schriftelijk vooraf zijn vastgelegd. Opdrachtnemer kan voor incidenteel te gebruiken, niet voor zijn normale dagelijkse bedrijfsvoering benodigde gereedschappen en hulpmiddelen, gebruik maken van gereedschappen en hulpmiddelen van Opdrachtgever of andere partijen die op de locatie aanwezig zijn.
- 2.5 Indien op enig moment de Opdrachtnemer voorziet dat hij de verplichtingen in verband met een geaccepteerde opdracht niet, niet tijdig of niet naar behoren kan nakomen, dan dient de Opdrachtnemer de Opdrachtgever hiervan onmiddellijk op de hoogte te stellen.
- 2.6 Opdrachtnemer is aansprakelijk voor nakoming van het overeengekomen resultaat.

3. Vervanging van de Opdrachtnemer

- 3.1 Het staat de Opdrachtnemer vrij zich bij de werkzaamheden te laten vervangen door een andere onderaannemer. Opdrachtnemer overlegt voorafgaand aan de vervanging met de Opdrachtgever wie de werkzaamheden namens hem uitvoert. Opdrachtgever mag niet meewerken bij de uitvoering van het werk door opdrachtnemer, tenzij er sprake is van incidentele werkzaamheden in verband met, tijdelijke, vervanging van een zieke werknemer of wegens een tijdelijk capaciteitsgebrek. In dit geval blijven artikel 2.1 2.2 en 2.3 onverkort in stand.
- 3.2 Opdrachtnemer blijft ook tijdens de vervanging verantwoordelijk voor de kwaliteit van het werk en het naleven van de gemaakte afspraken.
- 3.3 Als de werkzaamheden door de Opdrachtnemer worden uitbesteed aan derden, dient hierop deze modelovereenkomst eveneens van toepassing te worden verklaard.
- 3.4 Opdrachtnemer is volledig vrij om voor derden werkzaam te zijn.

4. Veiligheid en arbeidsomstandigheden

- 4.1 Opdrachtnemer is verplicht gestelde veiligheidseisen en bepalingen Arbo-wet/arbo-catalogus afbouw na te leven.
- 4.2 Opdrachtnemer zorgt zelf voor zijn persoonlijke beschermingsmiddelen en eventueel noodzakelijke opleidingen die vereist zijn om het werk uit te voeren.
- 4.3 Opdrachtnemer verstrekt Opdrachtgever een kopie van het geldig certificaat (vol)-vca.
- 4.4 Opdrachtnemer beschikt over een aansprakelijkheidsverzekering voor bedrijven (AVB) waarbij een dekking is overeengekomen van tenminste € 2.500.000,- per gebeurtenis.
- 4.5 Opdrachtnemer zal bij het sluiten van deze overeenkomst een kopie polis(sen) en bijbehorende voorwaarden overhandigen.

5. Bijlage: Opdrachtbeschrijving

De bijlage maakt onderdeel uit van deze overeenkomst. De bepalingen in de bijlage mogen geen afbreuk doen aan de bepalingen in deze overeenkomst. Wanneer sprake is van strijdigheid tussen de bijlage en deze overeenkomst, gaan de bepalingen in deze overeenkomst voor.

6. Algemene (leverings)voorwaarden

Voor zover opdrachtgever en opdrachtnemer (nadere) algemene (leverings)voorwaarden van toepassing verklaren op de uit te voeren opdracht, mogen de bepalingen in die algemene (leverings)voorwaarden geen afbreuk doen aan de bepaling in deze overeenkomst. Bij strijdigheid met deze overeenkomst gaan de bepalingen in deze overeenkomst voor.

Aldus overeengekomen en in tweevoud opgemaakt

.....

Plaats

Datum

.....
Handtekening opdrachtgever

.....

BRANCHE MODELVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

**Bijlage opdrachtbeschrijving zoals bedoeld in punt 5 modelovereenkomst Afbouw.
Beoordeling belastingdienst nr./datum:**

Naam bedrijf:.....
Adres bedrijf:.....
PC/Woonplaats:.....
KVK - nr:
BTW-nr:

Hierna ook te noemen "opdrachtgever"

Heeft een opdrachtovereenkomst afgesloten met:

Naam bedrijf:.....
Adres bedrijf:.....
PC/Woonplaats:.....
KVK - nr:
BTW-nr:

Hierna ook te noemen "opdrachtnemer"

Het werk.

De opdrachtnemer brengt het volgende werk tot stand: (afgebakende eenheid).

Omschrijving van het werk:

- geef een zo specifiek mogelijke beschrijving van het tot stand te brengen werk van stoffelijke aard
-

Locatie

Plaats waar het werk wordt verricht.....

Aanvang

De werkzaamheden beginnen op

Oplevering

Met betrekking tot het tijdstip van oplevering geldt het volgende:

Het werk dient te zijn opgeleverd*

- uiterlijk op
- binnen werkbare werkdagen te rekenen vanaf het tijdstip van aanvang van het werk

* slechts één mogelijkheid aankruisen voor zover van toepassing

BRANCHE MODELOVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

Prijs*

0 De aannemingsom van het aan de onderaannemer opgedragen werk beloopt / (zegge:Euro), exclusief BTW.

0 Afrekening van het aan de onderaannemer opgedragen werk vindt plaats tegen de volgende prijzen**

.....
.....
.....
.....

* slechts één mogelijkheid aankruisen en invullen

** prijzen per eenheid (bijv. per m, m5, per 1000, per uur e.d.) vermelden, exclusief BTW

Betalingsregeling

De betaling zal geschiedendagen na ontvangst factuur. Deze factuur dient in tweevoud opgestuurd te worden..

BTW - Verleggingsregeling

Op deze overeenkomst is de verleggingregeling met betrekking tot de BTW van toepassing.

Aldus overeengekomen,

Plaats,

datum,

Opdrachtgever:

Opdrachtnemer

Toelichting modelovereenkomst Afbouw. Beoordeling Belastingdienst nr.: 908202110378410

1. Uitgangspunten bij de overeenkomst van onderaanneming met opdrachtnemers (behorend bij punt 1.1 t/m 1.6 modelovereenkomst Afbouw):

Werken als opdrachtnemer, dus geen arbeidsovereenkomst

Als een opdrachtnemer en opdrachtgever werken volgens deze modelovereenkomst, is belangrijk dat men zich houdt aan de regels/bepalingen die in deze overeenkomst zijn opgenomen. Alleen dan mag de opdrachtgever er vanuit gaan dat de opdrachtnemer niet bij hem in loondienst is. De opdrachtnemer en opdrachtgever kiezen met deze overeenkomst dus bewust om met elkaar te werken als ondernemers.

Ook geen fictief dienstverband

Ook als er geen sprake is van een dienstbetrekking kan er in sommige situaties nog wel sprake zijn van een fictieve dienstbetrekking voor aanneming van werk. Een fictieve dienstbetrekking is een arbeidsrelatie die door de wetgever gelijk wordt behandeld als een dienstbetrekking waarbij een werknemer in loondienst is. Bij aanneming van werk moet de opdrachtgever voor de loonheffingen beoordelen of hij een overeenkomst sluit met een (onder) aannemer die het werk doet als zelfstandige. Opdrachtnemers die de werkzaamheden niet zelfstandig of als nevenwerkzaamheden verrichten, worden namelijk door de wet fictief aangemerkt als "werknemer" van de opdrachtgever die wel bedrijfsmatig handelt. Belangrijk hierbij is o.a. dat de opdrachtnemer meerdere opdrachtgevers heeft, investeringen doet, zich presenteert als ondernemer.

Als bijvoorbeeld de opdrachtnemer gedurende langere tijd (nagenoeg) geen andere opdrachtgevers heeft dan de ene opdrachtgever waarmee hij deze modelovereenkomst heeft afgesloten, zou de afhankelijkheid van die ene opdrachtgever zodanig groot kunnen worden, dat de fictieve dienstbetrekking "aanneming van werk" (kleine aannemers) van toepassing kan zijn.

2. Werkwijze van de opdrachtnemer (behorend bij punt 2.1 t/m 2.5 modelovereenkomst Afbouw):

Werken onder regie

De opdrachtnemer en opdrachtgever werken met een overeenkomst van aanneming van werk. Dit betekent dat er sprake is van de totstandkoming van een werk van stoffelijke aard, wat door de opdrachtnemer wordt opgeleverd. De opdrachtnemer is verantwoordelijk voor de uitvoering en de oplevering van de werkzaamheden. Bijvoorbeeld het aannemen, uitvoeren en opleveren van het stucwerk van een gehele woning of het leggen van een vloer in een bedrijfspand.

De werkzaamheden kunnen met een vaste prijs worden aangenomen maar ook op regiebasis.

Dit houdt in dat er dan vooraf geen vaste prijs wordt overeengekomen maar een vergoeding voor de werkelijke uitvoeringskosten van het werk moet worden betaald door de opdrachtgever/aannemer. De uitvoeringskosten zijn dan de gewerkte uren en materiaal, verhoogd met (doorgaans in percentages van die kosten uitgedrukte) toeslagen voor winst en algemene kosten.

Als een opdrachtgever met meerdere opdrachtnemers op een locatie werkt aan hetzelfde werk is belangrijk wie van de opdrachtnemers voor welk deel van het werk verantwoordelijk is. Dat kan door het vastleggen in de overeenkomst (zie bijlage 1) welke afgebakende werkzaamheden de opdrachtnemer zelfstandig heeft aangenomen. Daarbij mag de opdrachtgever geen instructies over de uitvoering van het werk zelf geven, maar wel over het te behalen resultaat geven zonder dat er een gezagsverhouding ontstaat.

BRANCHE MODELVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

Niet constant werken voor dezelfde opdrachtgever

Let er op dat er geen financiële afhankelijkheid ontstaat tussen de opdrachtnemer en de opdrachtgever doordat partijen langdurig met elkaar blijven werken. Werken als opdrachtnemer betekent ondernemersrisico lopen en dat betekent dat de opdrachtnemer dus regelmatig voor andere opdrachtgevers moet werken. Er mag geen keten zijn van aansluitende opdrachten bij dezelfde opdrachtgever. Als er door de opdrachtgever toch wordt gekozen om structureel te blijven werken met dezelfde opdrachtnemer, kan er wel een (fictieve) arbeidsovereenkomst ontstaan.

Incidenteel bijspringen

Als opdrachtnemer een keer wordt gevraagd om bij te springen op uren basis, bijvoorbeeld als een werknemer bij de opdrachtgever is uitgevallen wegens ziekte of als er sprake is van een tijdelijk capaciteitstekort, ("extra handjes op de werkvloer"), en daarbij één op één de werkzaamheden van de werknemer overneemt en op dezelfde wijze wordt aangestuurd door de opdrachtgever is er snel sprake van een dienstbetrekking. Het verschil met werken als werknemer is dan niet duidelijk. De opdrachtnemer zal alleen dan niet in dienstbetrekking werken als er geen sprake is van gezag en er voldoende kenmerken van ondernemerschap aanwezig zijn.

Opdrachtnemer zorgt (meestal) voor eigen vervoer, gereedschap en materialen

De opdrachtnemer neemt in principe zijn eigen materialen mee, heeft eigen vervoer naar het werk en beschikt over eigen gereedschappen. Het is belangrijk dat de opdrachtnemer laat zien dat hij een eigen bedrijf heeft door o.a. het dragen van eigen bedrijfskleding en reclame uitingen op zijn bedrijfsauto. Voor de PBM's (persoonlijke beschermingsmiddelen zoals helm, veiligheidsbril en schoenen) is de opdrachtnemer verantwoordelijk. De aangenomen werkzaamheden, prijs, etc, wordt vastgelegd in de opdrachtbeschrijving (bijlage 1).

Vaak bepaalt de hoofdaannemer en/of de hoofdopdrachtgever op een bouwlocatie d.m.v. het bestek, met welke materialen en volgens welke planning moet worden gewerkt door de opdrachtgever waar de opdrachtnemer voor werkt. De opdrachtgever zal met de opdrachtnemer afspraken maken die aansluiten bij zijn afspraken met de hoofdaannemer.

Het kan daarom voorkomen dat de opdrachtgever wil dat de opdrachtnemer voor bepaalde werkzaamheden met gereedschap/installaties en/of met materialen werkt die door de hoofdaannemer zijn voorgeschreven. Het kan ook voorkomen dat de opdrachtnemer incidenteel het gereedschap van de opdrachtgever of collega moet lenen en/of gebruiken. In dat geval is er nog steeds geen sprake van een dienstbetrekking zolang duidelijk is welk werk de opdrachtnemer moet opleveren en waar hij verantwoordelijk voor is.

Maar als de uitzondering de regel gaat worden bij het gebruiken van gereedschap van de opdrachtgever, is de opdrachtnemer wel mogelijk in dienstbetrekking. De opdrachtnemer is immers als ondernemer zelf verantwoordelijk voor het aanschaffen van het voor het werk benodigde gereedschap.

3. Vervanging van de opdrachtnemer (behorend bij punt 3.1 t/m 3.4 modelovereenkomst Afbouw.

De opdrachtnemer is volledig vrij om voor derden te werken. Het is belangrijk dat de opdrachtnemer dit ook daadwerkelijk doet en dus aantoonbaar niet financieel afhankelijk is van één bepaalde opdrachtgever. Vooral als de opdrachtgever graag wil werken met een "vaste ploeg" opdrachtnemers is dit een aandachtspunt als de opdrachtgever een dienstbetrekking wil voorkomen.

BRANCHE MODELVEREENKOMST | Modelovereenkomst Afbouw (Nederlandse Ondernemersvereniging voor Afbouwbedrijven (NOA), FNV en CNV Vakmensen)

Beoordeling Belastingdienst nr. 908202110378410 | 29 september 2022

Als de opdrachtnemer slechts (bijna) alleen en/of structureel voor één opdrachtgever werkt, kan dit al snel op een (fictieve) dienstbetrekking gaan lijken omdat er dan sprake is van een financiële afhankelijkheid van de opdrachtnemer en daarmee geen ondernemersrisico voor het verkrijgen van opdrachten. De opdrachtnemer moet laten zien dat hij opdrachten verkrijgt bij verschillende opdrachtgevers, waarbij ook niet één opdrachtgever structureel het grootste deel van de omzet van de opdrachtnemer mag zijn.

Afwijken van de modelovereenkomst

Het kan voorkomen dat de opdrachtgever en de opdrachtnemer van bepaalde artikelen in deze modelovereenkomst willen afwijken. Het is dan belangrijk te realiseren dat bij handhaving door de Belastingdienst er niet zonder meer van kan worden uitgegaan dat de opdrachtnemer niet als werknemer kan worden aangemerkt.

De bepalingen die geel zijn gemarkeerd mogen niet worden gewijzigd om te voorkomen dat de beoordeling van de Belastingdienst, dat er geen sprake is van een dienstbetrekking, zodat geen loonheffingen ingehouden hoeven te worden. Afwijken en aanvullen van de overeenkomst is mogelijk, maar mag geen afbreuk doen aan de bepalingen van deze modelovereenkomst en zeker niet met betrekking tot de geel gemarkeerde bepalingen.

TENSLOTTE:

Het kan voor komen dat u vragen heeft over deze modelovereenkomst Afbouw.

Dan is het heel verstandig als u (als lid van!) vooraf contact opneemt met de belangenverenigingen die deze sector modelovereenkomst Afbouw hebben opgesteld (FNV, CNV, NOA).

Zij kunnen u dan adviseren wat wel is toegestaan bij werken met/als opdrachtgever of als opdrachtnemer in de afbouw en wat heel waarschijnlijk als dienstbetrekking door de Belastingdienst kan worden aangemerkt. Met deze modelovereenkomst hoeven opdrachtgever en opdrachtnemer niet voor iedere opdracht deze uit te printen en ondertekenen. Het volstaat om in opdrachtovereenkomsten te verwijzen naar deze overeenkomst onder vermelding nummer en datum zoals deze op de site van de Belastingdienst staat.