

MODELOVEREENKOMST AFBOUW

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.40170 / datum: 23-08-2016:

Partijen

Ondergetekenden:

1. Naam Bedrijf: Terrazzo en vloerenbedrijf Traas
Naam Gemachtigde: J.W Braamse en N.Y. Braamse
Functie gemachtigde: Eigenaar
Adres: Daniëlsweg 4 4451HP Heinkenszand
Telefoonnummer: 0113 568877
E-mail adres: traasvloeren@traasvloeren.nl
KvK – nummer: 22020190
Btw-nummer: NL8093 71 728 B01
Nationaliteit: Nederlands

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

- 1.1 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 Partijen verklaren dat ze geen arbeidsovereenkomst willen sluiten, maar een overeenkomst van onderaanneming en dat partijen bij de uitvoering van de werkzaamheden zich zullen gedragen als ondernemers en niet als werkgever en werknemer.
- 1.3 Opdrachtnemer exploiteert voor eigen rekening en risico een bedrijf met daarbij behorende wettelijke en contractuele rechten/plichten tegenover derden.
- 1.4 Opdrachtnemer draagt de risico's die behoren bij persoonlijke arbeidsongeschiktheid en dient zelf zorg te dragen voor een oudedagsvoorziening.
- 1.5 Partijen sluiten rechtstreeks deze overeenkomst van onderaanneming en niet via een uitzendbureau of constructies die lijken op, of de kenmerken vertonen van een arbeidsovereenkomst.

- 1.6 Indien partijen in contact met elkaar gebracht zijn door een bemiddelingsbureau, geldt dat het bemiddelingsbureau geen partij mag zijn bij deze overeenkomst.
- 1.7 Opdrachtnemer dient te zijn ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel en te beschikken over een btw-nummer.

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 **Heinkenszand**

Datum

.....
Handtekening opdrachtgever

.....
Handtekening Opdrachtnemer

**Bijlage opdrachtbeschrijving zoals bedoeld in punt 5 modelovereenkomst Afbouw.
Beoordeling belastingdienst nr: 90516.40170 /datum: 23-08-2016**

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*

0 uiterlijk op

0 binnen werkbare werkdagen te rekenen vanaf het tijdstip van aanvang van het werk

* slechts één mogelijkheid aankruisen voor zover van toepassing

Prijs*

0 De aannemingssom 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 verleggingsregeling met betrekking tot de BTW van toepassing.

Aldus overeengekomen,

Plaats,
.....

datum,
.....

Opdrachtgever:
.....

Opdrachtnemer
.....

Toelichting modelovereenkomst Afbouw.

Beoordeling Belastingdienst nr. 90516.40170 / datum: 23-08-2016:

1. Uitgangspunten bij de overeenkomst van onderaanneming met opdrachtnemers (behorend bij punt 1.1 t/m 1.7 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.

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.

Oprachtnemer 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.

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.