

Gemeente Nissewaard - ALGEMENE VOORWAARDEN VOOR OPDRACHTEN FLEXIBELE SCHIL GEMEENTE NISSEWAARD 2016

Vastgesteld in de vergadering van het college van burgemeester en wethouders van Nissewaard van 14 juni 2016.

Gedeponeerd bij de Kamer van Koophandel Rotterdam op 17 juni 2016 onder K.v.K nummer 62252046.

Artikel 1 Definities

Algemene Voorwaarden: deze Algemene Voorwaarden voor opdrachten Flexibele Schil, gemeente Nissewaard 2016;

Gemeente: gemeente Nissewaard, Raadhuislaan 106, 3201 EL Spijkenisse;

Opdrachtnemer: de partij die zich jegens gemeente verbindt tot de uitvoering van tijdelijke werkzaamheden (zijnde dienstverlening), anders dan op grond van een arbeidsovereenkomst;

Partijen: gemeente en opdrachtnemer (en diens uitzendkracht).

Artikel 2 Toepasselijkheid

1. De algemene voorwaarden zijn van toepassing op de overeenkomst van opdracht die de gemeente met de opdrachtnemer sluit, voor zover daarvan niet uitdrukkelijk in de overeenkomst van opdracht wordt afgeweken.
2. Indien een bepaling van de algemene voorwaarden nietig is of vernietigd wordt, zullen de overige bepalingen van kracht blijven en treden partijen in overleg over vervanging van de nietige of vernietigde bepaling, waarbij zoveel mogelijk het doel en de strekking van de nietige of vernietigde bepaling(en) in acht worden genomen.
3. Door indiening van een offerte en bij de ondertekening van de overeenkomst van opdracht heeft de opdrachtnemer verklaard dat hij de algemene voorwaarden heeft ontvangen, dat hij van de inhoud van de algemene voorwaarden heeft kennis genomen, en dat hij instemt met de toepassing daarvan.
4. De algemene voorwaarden zijn van toepassing op een overeenkomst van opdracht met:
 - Een zelfstandig dienstverlener die zelf de werkzaamheden zal verrichten vanuit zijn eenmanszaak of vennootschap; of
 - Een uitzendorganisatie die zijn werknemer ('de uitzendkracht') plaatst bij de gemeente ter uitvoering van tijdelijke werkzaamheden.
5. Een uitzendorganisatie verplicht zich om de algemene voorwaarden voor te leggen aan de uitzendkracht die wordt geplaatst bij de gemeente, zodat deze daarvan kennis nemen. De uitzendkracht dient de algemene voorwaarden voor akkoord te hebben ondertekend voor de aanvang van de werkzaamheden, zodat deze ook op de uitzendkracht van toepassing zijn.
6. De gemeente accepteert geen algemene voorwaarden van een opdrachtnemer. Ingeval een opdrachtnemer eigen algemene voorwaarden heeft, dan zijn deze niet van toepassing op de overeenkomst van opdracht met de gemeente. Door het indienen van een offerte wijst de opdrachtnemer uitdrukkelijk de toepassing van eigen algemene voorwaarden af.

Artikel 3 Overeenkomst van opdracht

1. De overeenkomst van opdracht die wordt gesloten tussen de gemeente en de opdrachtnemer dient te zijn beoordeeld door de Belastingdienst, in die zin dat deze vaststelt dat er geen sprake is van een arbeidsovereenkomst. Na de beoordeling door de Belastingdienst dient vast te staan dat de gemeente geen loonbelasting, noch sociale premies, behoeft te betalen.
2. De overeenkomst van opdracht die de gemeente hanteert is gelijklopend aan de door de Belastingdienst op 29-02-2016 onder nummer 9015550000-06-2 opgestelde modelovereenkomst. Indien hiervan gebruik wordt gemaakt, dan behoeft de overeenkomst van opdracht niet ter goedkeuring aan de Belastingdienst te worden voorgelegd.
3. De Gemeente kan een offerteaanvraag intrekken of wijzigen, voorzover dit mogelijk is binnen de geldende Nederlandse en Europese jurisprudentie en wet- en regelgeving. De Gemeente zal geen kosten of schade vergoeden die hiermee samenhangen, tenzij schriftelijk anders is overeengekomen.
4. Alle handelingen die de opdrachtnemer verricht voorafgaand aan de totstandkoming van de overeenkomst van opdracht zijn voor rekening en risico van de opdrachtnemer.

Artikel 4 Verklaring omtrent het gedrag (VOG)

De gemeente kan aan een opdrachtnemer (of een uitzendkracht) een Verklaring Omtrent het Gedrag (VOG) vragen, die niet ouder mag zijn dan zes maanden. Ingeval een VOG wordt gevraagd dient deze te worden verstrekt vóór de aanvang van de werkzaamheden.

Artikel 5 Uitvoering werkzaamheden

1. De gemeente verstrekt de opdrachtnemer (en de uitzendkracht) de informatie en gegevens die nodig zijn om de opdracht naar behoren te kunnen uitvoeren en voltooien.
2. De opdrachtnemer (of de uitzendkracht) is verplicht om naar beste vermogen de overeengekomen opdracht uit te voeren binnen de overeengekomen termijn. De opdrachtnemer (of de uitzendkracht) zal daarbij de aanwijzingen van de gemeente omtrent het resultaat van de opdracht in acht nemen.
3. De opdrachtnemer (of de uitzendkracht) treedt niet op als gemachtigde van de gemeente, tenzij deze daartoe uitdrukkelijk schriftelijk is gemachtigd.
4. De opdrachtnemer (of de uitzendkracht) rapporteert maandelijks – en desgevraagd tussentijds - aan de gemeente over de voortgang van de werkzaamheden. Ingeval de gemeente de resultaten als onvoldoende beoordeelt, worden de prestaties niet geaccepteerd. In dat geval zal de gemeente aan de opdrachtnemer schriftelijk verzoeken om binnen een redelijke termijn de prestaties te verbeteren op kosten van de opdrachtnemer (dus zonder vergoeding van de desbetreffende uren). Ingeval herstel van de resultaten blijvend onmogelijk is, zullen partijen in overleg treden over de gevolgen daarvan.
5. Ingeval een uitzendkracht langer dan een half jaar bij de gemeente werkt in het kader van de overeenkomst van opdracht, dan is de gemeente gerechtigd hem/haar een dienstverband aan te bieden.

Artikel 6 Geheimhouding

1. Partijen verplichten zich om al wat bij de uitvoering van de overeenkomst van opdracht ter kennis komt en waarvan het vertrouwelijke karakter bekend is of redelijkerwijs kan worden vermoed, op geen enkele wijze bekend te maken – inclusief via kanalen van sociale media - of voor eigen doeleinden te gebruiken, behalve voor zover de wet of een rechterlijke uitspraak tot bekendmaking verplicht.
2. Partijen zullen de onder hen werkzame personen of door hen ingeschakelde derden verplichten deze geheimhoudingsplicht na te leven.
3. Ingeval van overtreding van de voorgaande leden kan de andere partij de overeenkomst van opdracht per direct opschorten of ontbinden per aangetekende brief, zonder ingebrekestelling en zonder rechterlijke tussenkomst.
4. De opdrachtnemer (en de uitzendkracht) is (zijn) verplicht om op eerste verzoek van de gemeente een (aanvullende) geheimhoudingsverklaring te ondertekenen.
5. Partijen verplichten zich om met betrekking tot persoonsgegevens de Wet bescherming persoonsgegevens (Wbp) in acht te nemen.
6. Met betrekking tot de door de gemeente verstrekte informatie en/of gegevens, is (zijn) de opdrachtnemer (en de uitzendkracht) verplicht om:
 - a. alle maatregelen te treffen die nodig zijn om de geheimhouding te waarborgen;
 - b. documenten en gegevensdragers, inclusief gemaakte kopieën, aan de gemeente te retourneren bij de afronding van de werkzaamheden;
 - c. documenten of gegevens te vernietigen of te wissen/verwijderen, echter uitsluitend indien dit is afgesproken met de gemeente en conform diens aanwijzing.

Artikel 7 Intellectuele eigendom

1. Alle (aanspraken op) intellectuele eigendomsrechten (IE-rechten) met betrekking tot enig resultaat voortvloeiende uit de overeenkomst van opdracht berusten bij de gemeente, tenzij schriftelijk anders is overeengekomen. De opdrachtnemer (en de uitzendkracht) draagt (dragen) deze (aanspraken op) IE-rechten – voor zover nodig – om niet over aan de gemeente. De opdrachtnemer (en de uitzendkracht) zal (zullen) op eerste verzoek kosteloos meewerken aan het bewerkstelligen van de overdracht.
2. Onder resultaat als bedoeld in lid 1 van dit artikel, wordt verstaan al hetgeen in het kader van de overeenkomst van opdracht tot stand wordt gebracht ongeacht of de opdrachtnemer (de uitzendkracht) daarbij gebruik maakt van enige bijdrage van de gemeente en/of derden.
3. De opdrachtnemer (de uitzendkracht) doet voor zover mogelijk afstand van alle eventuele persoonlijkheidsrechten op in het kader van de overeenkomst van opdracht tot stand gebrachte auteursrechtelijke werken.
4. Tenzij schriftelijk anders is overeengekomen, behoudt of verkrijgt de opdrachtnemer (de uitzendkracht) geen gebruiksrecht met betrekking tot enig resultaat van de overeenkomst van opdracht.

5. De gemeente behoudt zich uitdrukkelijk het auteursrecht voor met betrekking tot ieder in het kader van de overeenkomst van opdracht aan de opdrachtnemer (de uitzendkracht) openbaar gemaakt werk. De opdrachtnemer (uitzendkracht) erkent dit voorbehoud.

Artikel 8 Afwezigheid van de opdrachtnemer (of de uitzendkracht)

1. Door afwezigheid van de opdrachtnemer (of de uitzendkracht), zoals door ziekte of vakantie, wordt de uitvoering van de overeenkomst van opdracht gedurende deze afwezigheid opgeschort.
2. Ingeval van een langdurige afwezigheid, waarbij de opdrachtnemer geen geschikte plaatsvervanger kan voorstellen, kan de gemeente de overeenkomst van opdracht opzeggen. In dat geval heeft de opdrachtnemer geen recht op schadevergoeding, uit welke hoofde dan ook.
3. Een opdrachtnemer kan zijn uitzendkracht niet vervangen zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de gemeente. De gemeente kan aan zijn toestemming voor vervanging voorwaarden te verbinden. De overeengekomen vergoeding zal bij vervanging niet verhoogd worden. Een uitzendkracht die ter vervanging wordt voorgedragen dient qua deskundigheid, opleiding en ervaring ten minste gelijkwaardig te zijn aan de oorspronkelijk ingezette uitzendkracht.

Artikel 9 Vergoeding werkzaamheden

1. De opdrachtnemer draagt zorg voor het bijhouden van een nauwkeurige administratie van de uren die voor de gemeente zijn gewerkt. Reistijd wordt niet tot gewerkte uren gerekend.
2. De opdrachtnemer (of de uitzendkracht) is verplicht om zijn aanwezigheid bij de gemeente te registreren in het elektronische tijdsregistratiesysteem van de gemeente.
3. Betaling voor verrichte werkzaamheden vindt plaats op basis van een uurtarief. Partijen maken in de overeenkomst van opdracht nadere afspraken over de hoogte van het uurtarief voor de duur van het gehele traject. Daarbij kan een maximum bedrag worden overeengekomen voor de uitvoering van de opdracht. In het laatste geval zijn gewerkte uren die nodig zijn om de opdracht met goed resultaat te voltooien boven het maximum bedrag voor rekening van opdrachtnemer.
4. Reiskosten worden niet vergoed, tenzij hiervan op grond van bijzondere omstandigheden in de overeenkomst van opdracht wordt afgeweken. Ingeval een reiskostenvergoeding wordt overeengekomen, bedraagt deze maximaal de vergoeding van de gemeentelijke Regeling reiskostenvergoeding woon-werkverkeer.
5. Gedurende de looptijd van de overeenkomst van opdracht worden het uurtarief en eventuele vergoeding van reiskosten niet aangepast. Voor overwerk, werk op zon- en feestdagen kan een bijzonder uurtarief in de overeenkomst van opdracht worden overeengekomen.
6. De opdrachtnemer brengt maandelijks achteraf de gewerkte uren door middel van een factuur aan de gemeente in rekening. De gemeente zal de opgave van de gewerkte uren toetsen aan de informatie uit zijn elektronische tijdregistratiesysteem.
7. In plaats van de (gebruikelijke) betaling op basis van een uurtarief, kan worden overeengekomen dat de opdrachtnemer een eenmalige betaling ontvangt voor de uitvoering van de overeengekomen opdracht. De eenmalige betaling vindt plaats nadat de opdracht is afgerond of beëindigd, met goedkeuring van de verrichte werkzaamheden door de gemeente. De leden 1 en 2 van dit artikel blijven van toepassing, zodat de gemeente de mogelijkheid heeft te toetsen hoeveel uren de uitvoering van de opdracht heeft gekost.
8. Het is opdrachtnemer niet toegestaan om huidige of toekomstige vorderingen op de gemeente uit hoofde van de overeenkomst van opdracht te verpanden of cederen.

Artikel 10 Facturering en betaling

1. De opdrachtnemer verzendt zijn factuur in de vorm van een PDF bestand per email aan: facturen@nissewaard.nl. Elke factuur wordt met een aparte e-mail verzonden. De gemeente neemt uitsluitend digitaal verzonden facturen in behandeling, tenzij de gemeente en de opdrachtnemer uitdrukkelijk anders met elkaar zijn overeengekomen.
2. De facturen moeten voldoen aan de eisen van afdeling 4, hoofdstuk VI van de Wet op de Omzetbelasting 1968. Op de factuur dient de opdrachtnemer in ieder geval zijn volgende gegevens te vermelden:
 - a. naam en het (vestigings)adres;
 - b. BTW-identificatienummer;
 - c. KvK-nummer;
 - d. Factuurdatum en factuurnummer;
 - e. het verschuldigde bedrag, exclusief en inclusief BTW, met separate vermelding van de BTW (bij toepassing van de verleggingsregeling voor de BTW met vermelding: "BTW verlegd");
 - f. indien van toepassing: het bedrag betreffende 40% van het loonbestanddeel (ten behoeve van loonbelasting en sociale premies), met vermelding van het nummer van de G-rekening waarop het desbetreffende bedrag moeten worden overgemaakt;
 - g. IBAN- rekeningnummer en indien van toepassing de benodigde BIC-gegevens;

- h. de naam van de betrokken afdeling en contactpersoon/budgethouder van de gemeente met vermelding van **het bestelordernummer van de gemeente** (dat is vermeld in de overeenkomst van opdracht);
 - i. een specificatie van de verrichtte werkzaamheden met vermelding van de dag(en) waarop de dienst(en) is (zijn) verricht.
3. De verzending van de factuur door de opdrachtnemer vindt niet eerder plaats, dan nadat de overeengekomen diensten zijn verricht en de resultaten door de gemeente zijn goedgekeurd.
4. Vervolgens zal de gemeente een factuur die voldoet aan de gestelde eisen binnen dertig dagen na ontvangst betalen, behoudens ingeval van (een van) de omstandigheden als vermeld in het volgende lid 5 van dit artikel.
5. De gemeente heeft het recht haar uit de overeenkomst van opdracht voortvloeiende betalingsverplichting op te schorten ingeval van:
 - a. gedeeltelijke of niet behoorlijke nakoming door de opdrachtnemer;
 - b. de opdrachtnemer surseance van betaling aanvraagt;
 - c. het faillissement van opdrachtnemer wordt aangevraagd;
 - d. de gemeente een kennisgeving van de Belastingdienst of het UWV heeft ontvangen, waaruit blijkt dat deze het voornemen heeft de gemeente aansprakelijk te stellen voor de afdracht van de loonbelasting en/of sociale premies die de opdrachtnemer moet afdragen.
6. De gemeente is bevoegd om haar betalingsverplichting aan de opdrachtnemer te verrekenen met een vordering die hij op de opdrachtnemer heeft uit hoofde van dezelfde overeenkomst.

Artikel 11 Loonbelasting en sociale premies / onderaanneming / doorlening

1. De opdrachtnemer verplicht zich jegens de gemeente om zijn wettelijke plichten tot inhouding en afdracht van loonbelasting, sociale premies en BTW na te komen. Dit met het oog op het bepaalde in Hoofdstuk VI van de Invorderingswet 1990, waarin onder meer geregeld is dat de gemeente naast de opdrachtnemer hoofdelijk aansprakelijk is voor deze loonbelasting en sociale premies. De opdrachtnemer is verplicht om een CAO die van toepassing is na te leven.
2. De opdrachtnemer is verplicht zich als inhoudingsplichtige/premieplichtige werkgever aan te melden bij de Belastingdienst en het UWV.
3. De gemeente kan van de opdrachtnemer verlangen, dat hem inzage wordt gegeven in zijn administratie. Op eerste verzoek dient te worden overlegd:
 - a. het geldige inschrijvingsbewijs bij het UWV;
 - b. indien van toepassing: een vestigings- of exploitatievergunning;
 - c. een recent uittreksel van de Kamer van Koophandel (niet ouder dan één jaar);
 - d. de meest recente jaarrekening;
 - e. een door het UWV en door een ontvanger der Rijksbelastingen afgegeven verklaring over zijn betalingsgedrag;
 - f. een mandagenregister; een duidelijk overzicht van de namen, gewerkte uren en registratie van alle werknemers die bij de uitvoering van de opdracht waren betrokken, inclusief het ingeleende personeel, dan wel van alle werknemers, die aan de gemeente ter beschikking zijn gesteld in het kader van de overeenkomst van opdracht.
4. Indien de opdrachtnemer lid is van een onderling waarborgfonds en/of soortgelijke organisatie, dan zorgt de opdrachtnemer voor afgifte van een bewijs van vrijwaring en/of een soortgelijke verklaring.
5. De opdrachtnemer is, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de gemeente, niet bevoegd diensten geheel of gedeeltelijk in onderaanneming uit te laten voeren, dan wel werknemers door te lenen (doorlening). De gemeente kan aan deze toestemming voorwaarden verbinden, bijvoorbeeld dat loonbelasting en sociale premies worden gestort op een G-rekening of dat deze rechtstreeks worden afgedragen door de gemeente aan de Belastingdienst.
6. Bij onderaanneming of doorlening dient dit artikel in de vorm van een derdenbeding bij wijze van kettingbeding deel uit te maken van de door de opdrachtnemer met diens contractspartij te sluiten overeenkomst. De vorenbedoelde overeenkomst moet op schrift zijn gesteld.
7. De opdrachtnemer geeft de gemeente een onherroepelijke volmacht om de door de opdrachtnemer verschuldigde loonbelasting en sociale premies over het loonbestanddeel in te houden op het factuurbedrag, en om deze te storten op de G-rekening van de opdrachtnemer, of om deze rechtstreeks af te dragen aan respectievelijk de Belastingdienst en het UWV. Bij inlening geldt de onherroepelijke volmacht ook voor de verschuldigde BTW, die is vermeld op de factuur van de opdrachtnemer. Van deze volmacht voor de BTW wordt geen gebruik gemaakt indien de BTW-verleggingsregeling van toepassing is.
8. Het loonbestanddeel wordt berekend over het factuurbedrag, exclusief BTW. Het hierover verschuldigde percentage loonbelasting en sociale premies wordt gesteld op 40%.

9. De gemeente is bevoegd om uit eigen beweging het UWV en de Belastingdienst te verzoeken om het bedrag terzake belastingen en premies, waarvoor de opdrachtnemer aansprakelijk is, vast te stellen.

Artikel 12 Wet arbeid vreemdelingen

De opdrachtnemer wordt geacht bekend te zijn met de bepalingen van de Wet arbeid vreemdelingen (Wav) en dient aan alle uit die wet voortvloeiende verplichtingen te voldoen. Het op het werk in te zetten personeel dient in het bezit te zijn van de vereiste vergunningen, waaronder de vereiste tewerkstellingsvergunning. De opdrachtnemer vrijwaart de gemeente van alle uit de Wav voortvloeiende verplichtingen en voor in dit kader opgelegde boetes. Mocht op grond van de Wav aan de gemeente een boete worden opgelegd, dan is de opdrachtnemer per direct verplicht dit bedrag te voldoen aan de gemeente ofwel om de gemeente hiervoor te vrijwaren.

Artikel 13 Toerekenbare tekortkoming / overmacht

1. Indien één van de partijen toerekenbaar tekortschiet in de nakoming van zijn verplichtingen uit de overeenkomst van opdracht, zal de andere partij hem in gebreke stellen. Ingebrekestelling geschiedt schriftelijk per aangetekende brief, waarbij aan de nalatige partij een redelijke termijn wordt gegund om alsnog haar verplichtingen na te komen. Deze termijn geldt als een fatale termijn. Indien nakoming binnen deze termijn uitblijft, is de nalatige partij in verzuim.
2. De nalatige partij is direct in verzuim, zonder voorafgaande ingebrekestelling:
 - a. als nakoming van de verplichting(en) blijvend onmogelijk is;
 - b. als er sprake is van een fatale termijn voor de nakoming in de overeenkomst van opdracht;
 - c. als uit een mededeling van de opdrachtnemer blijkt dat hij de overeenkomst van opdracht blijvend niet zal nakomen;
 - d. als de geheimhoudingsplicht is geschonden.
3. Ingeval een partij in verzuim is, is de wederpartij naar keuze bevoegd:
 - a. tot beëindiging van de overeenkomst over te gaan;
 - b. nakoming van de overeenkomst te vorderen al dan niet met schadevergoeding.
4. De opdrachtnemer kan zich jegens de gemeente enkel op overmacht beroepen, indien de opdrachtnemer de Gemeente zo spoedig mogelijk, onder overlegging van bewijsstukken, schriftelijk van het beroep op overmacht in kennis stelt.

Artikel 14 Opzegging / beëindiging van de overeenkomst

1. Ieder van de partijen is bevoegd de overeenkomst van opdracht geheel of gedeeltelijk op te zeggen, indien in alle redelijkheid niet gevegd kan worden dat deze overeenkomst met de wederpartij wordt voortgezet.
2. Partijen kunnen met wederzijds goedvinden de overeenkomst beëindigen.
3. Ingeval de opdrachtnemer:
 - a. Surcéance van betaling heeft aangevraagd of ten aanzien van hem faillissement is aangevraagd;
 - b. (een deel van) zijn onderneming overdraagt, fuseert of splitst;
 - c. de zeggenschap in zijn onderneming doorslaggevend wijzigt;
 - d. zijn bedrijfsuitoefening staakt;
 - e. voor zover van toepassing; zijn lidmaatschap van een waarborgfonds eindigtheeft de gemeente het recht de overeenkomst van opdracht per direct te ontbinden door middel van een aangetekende brief.
4. Ingeval van ontbinding door de gemeente als bedoeld in het vorige lid heeft de opdrachtnemer geen recht op schadevergoeding, uit welke hoofde dan ook.
5. De opzegging, beëindiging of ontbinding van de overeenkomst ontslaat partijen niet de verplichtingen die voortvloeien uit artikel 6 en 7 (geheimhouding en intellectuele eigendom) na te komen.

Artikel 15 Nederlands recht / geschillenregeling

1. Op de overeenkomst van opdracht is Nederlands recht van toepassing.
2. In geval van geschillen, voortvloeiend uit de algemene voorwaarden of uit de overeenkomst van opdracht, zullen partijen trachten deze in eerste instantie op te lossen met behulp van Mediation.
3. Indien het onmogelijk gebleken is een geschil op te lossen met behulp van Mediation, zal dat geschil worden beslecht door de bevoegde rechter te Rotterdam.

Artikel 16 Woonplaatskeuze

1. De opdrachtnemer kiest voor de uitvoering van de overeenkomst van opdracht woonplaats aan zijn kantoor-/woonadres, en de gemeente aan de Raadhuislaan 106 te 3201 EL Spijkenisse.

2. Ingeval van een adreswijziging dient deze onmiddellijk aan de wederpartij te worden meegedeeld.

Artikel 17 Slotbepaling

De overeenkomst van opdracht en de daarbij behorende bijlagen bevatten alle tussen partijen gemaakte afspraken. Aanvullingen op en wijzigingen in deze overeenkomst en de daarbij behorende bijlagen zijn slechts geldig indien deze schriftelijk zijn opgemaakt en door alle partijen zijn ondertekend.