

Belastingdienst

Belanghebbende, de gemeente Den Helder, gevestigd aan de drs. F. Bijlweg 20 te 1784 MC Den Helder (hierna te noemen: de gemeente), fiscaal nummer 19.45.907, krachtens machtiging door de burgemeester van Den Helder ingevolge artikel 171, lid 2 Gemeentewet, rechtsgeldig vertegenwoordigd door de heer B. Fritzsche

Hierna te noemen partij A

en

de Belastingdienst Rijnmond/ kantoor Rotterdam
hierbij vertegenwoordigd door:
de heer mr. R.J. Breedveld

de Belastingdienst Holland-Noord/kantoor Alkmaar
hierbij vertegenwoordigd door:
de heer T.B. Hessing

Hierna te noemen partij B

verklaren een vaststellingsovereenkomst te hebben gesloten als bedoeld in artikel 900 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek.

Bij deze vaststellingsovereenkomst binden partijen, ter beëindiging of ter voorkoming van onzekerheid of geschil omtrent hetgeen tussen hen rechtens geldt, zich jegens elkaar aan een vaststelling daarvan, bestemd ook te gelden voor zover zij van de tevoren bestaande rechtstoestand mochten afwijken.

1. De kwestie waarover partijen overeenstemming wensen te bereiken luidt als volgt:

De gemeente heeft het voornemen een nieuw stadhuis te realiseren op bij de gemeente in eigendom zijnde grond. Onder het voorbehoud van goedkeuring door de gemeenteraad zal de gemeente deze realisatie in samenhang met onderhoud, bepaalde facilitaire dienstverlening en financiering op basis van een Design, Build, Finance, Maintain en Operate overeenkomst (hierna: DBFMO-overeenkomst) laten uitvoeren door een opdrachtnemer voor de duur van 25 jaar na oplevering van het stadhuis. De gemeente zal hierbij aan de opdrachtnemer de opdracht geven tot het ontwerpen en realiseren van het stadhuis en zorg te dragen voor onderhoud, bepaalde facilitaire dienstverlening en financiering om daarmee te voorzien in de beschikbaarheid van het stadhuis vanaf oplevering tot de einddatum overeenkomstig de bepalingen van de DBFMO-overeenkomst.

De gemeente is aan de opdrachtnemer verschuldigd een bruto beschikbaarheidsvergoeding, een gegarandeerde beschikbaarheidsvergoeding, een vergoeding voor standaard variabele diensten en mogelijke contractueel bedongen bijbetalingen. Daarnaast is de gemeente mogelijk een vergoeding verschuldigd bij afrekening wegens tekortkoming/onvermogen van de opdrachtnemer of afrekening wegens overmacht of afrekening bij beëindiging wegens tekortkoming gemeente en discretionaire beëindiging. De gemeente zal het stadhuis nagenoeg geheel gebruiken of doen gebruiken ten behoeve van haar gemeentelijke taken en daarmee verband houdende functies.

Gelet op de met de realisatie van het nieuwe stadhuis gemoeide belangen en de aard van de DBFMO-overeenkomst wensen partijen met elkaar af te stemmen wat de gevolgen zullen zijn voor de heffing van omzetbelasting en de opgaven BTW-compensatiefonds van de gemeente.

2. Overleg en correspondentie

Aan de totstandkoming van deze overeenkomst is o.a. het volgende voorafgegaan:

mondeling overleg tussen partijen op 27 november 2008 en 26 november 2009;

correspondentie van partij A met dagtekening 3 november 2008, kenmerk 50078750 AMS C 808335/2;
correspondentie van Partij A met dagtekening 4 december 2008, kenmerk 50078750 AMS C 824076/3;
correspondentie van Partij A met dagtekening 4 december 2008, kenmerk 50078750 AMS C 821860/5.

3. Inhoud van overeenkomst

Partijen komen het volgende overeen:

Gelet op de geheel eigen aard van de DBFMO-overeenkomst stellen partijen vast dat de opdrachtnemer met het ontwerpen en realiseren van het stadhuis, het zorg dragen voor onderhoud, bepaalde facilitaire dienstverlening en financiering om hiermee te voorzien in de beschikbaarheid van het stadhuis één ondeelbare prestatie aan de gemeente zal leveren, welke in het kader van de heffing van omzetbelasting als één prestatie moet worden aangemerkt welke belast is tegen het algemeen tarief. Opdrachtnemer zal met deze vaststelling moeten instemmen.

Nu partijen overeenkomen dat er sprake is van één ondeelbare prestatie kan de opdrachtnemer aan de Belastingdienst verzoeken om over de aan de gemeente in rekening gebrachte vergoedingen en/of afrekeningen gelet op artikel 26 van de Wet op de omzetbelasting 1968 juncto artikel 26 Uitvoeringsbeschikking omzetbelasting 1968 het kasstelsel te mogen toepassen en zal de Belastingdienst aan de opdrachtnemer de vergunning toepassing kasstelsel verlenen. De omzetbelasting die aan de gemeente ter zake van deze overeenkomst in rekening zal worden gebracht zal – gelet op het gebruik van het stadhuis – deels declarabel zijn bij het BTW-compensatiefonds, deels aftrekbaar zijn op aangifte omzetbelasting en deels niet-declarabel en niet- aftrekbaar zijn. In 2008 zijn deze percentages op respectievelijk 90,58 % (declarabel BCF), 4,95 % (aangifte BTW) en 4,47 % (niet aftrekbaar/niet declarabel) vastgesteld. Deze percentages worden door de bevoegde inspecteur, Belastingdienst Holland-Noord/ kantoor Alkmaar, vastgesteld.

Partij B stelt vast dat partij A bij eerste ingebruikname van het stadhuis een interne levering als bedoeld in artikel 3, derde lid, onderdeel b, van de Wet op de omzetbelasting 1968 verricht. Partij A zal het stadhuis deels als ondernemer gaan gebruiken voor prestaties waarvoor geen recht op aftrek van voorbelasting bestaat. Ter zake van de interne levering kan partij A met partij B een nadere afspraak over de fiscale gevolgen maken waarbij rekening zal worden gehouden met de stand van de jurisprudentie omtrent de toepassing van de interne levering.

4. Geldigheidsduur van overeenkomst

Deze overeenkomst geldt vanaf de datum van ondertekening tot en met de einddatum overeenkomstig de bepalingen van de DBFMO-overeenkomst.

5. Afstand van rechtsmiddelen

Ingeval partij A zich om welke reden dan ook niet (geheel) aan het hierbij overeengekomene houdt, heeft partij B de bevoegdheid terzake van de in deze vaststellingsovereenkomst geregelde onderwerpen een van deze overeenkomst afwijkend standpunt in te nemen en daartoe zo nodig naheffingsaanslagen op te leggen, voor welke situatie partij A thans reeds afstand doet van het recht zich te beroepen op het verstrijken van de navorderings- en naheffingstermijnen van de artikelen 16 en 20 van de Algemene wet inzake rijksbelastingen.

6. Afwezigheid wilsgebreken/onrechtmatigheid en afzien van schadeclaims

Partij A erkent en bevestigt door ondertekening van deze vaststellingsovereenkomst dat deze overeenkomst op geen enkele wijze door bedreiging, bedrog of door misbruik van omstandigheden, dan wel door onrechtmatig handelen van de belastingdienst tot stand is gekomen.

Belastingdienst

Partij A doet, voor het geval al sprake zou kunnen zijn van enige aansprakelijkheid van de Staat der Nederlanden en/of (medewerkers van) de Belastingdienst, hierbij uitdrukkelijk en zonder enig voorbehoud afstand van het recht om in of buiten rechte een vergoeding van schade, rente en dergelijke te vorderen

Partij A verklaart dat haar een redelijke termijn is geboden voor beraad over deze overeenkomst.

7. Nadere voorwaarden en afspraken

Verder verklaren partijen het volgende;

Partij A gaat deze overeenkomst aan onder het voorbehoud, dat de gemeenteraad van Den Helder blijkens een daartoe te nemen besluit instemt met de realisatie van het nieuwe stadhuis op basis van de met de opdrachtnemer te sluiten DBFMO-overeenkomst

Partij A erkent en bevestigt door middel van ondertekening van deze vaststellingsovereenkomst dat de door de Belastingdienst in deze overeenkomst ingenomen standpunten enkel en alleen gelden binnen het specifieke kader van deze overeenkomst:

Dit betekent dat niet gesproken kan worden van een welbewuste standpuntbepaling zodat van gebondenheid van de Belastingdienst aan de hier ingenomen standpunten buiten het kader van deze overeenkomst of na ommekomst van deze overeenkomst (voorzover deze betrekking heeft op toekomstige jaren) geen sprake is.

8. Ondertekening

Deze vaststellingsovereenkomst is in tweevoud opgemaakt.

Amsterdam, 29 april 2010

Voor akkoord,

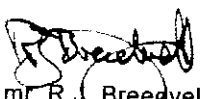
Partij A,
Gemeente Den Helder,
namens deze


de heer B. Fritzsche

Partij B,

Belastingdienst Rijnmond/
kantoor Rotterdam,

de inspecteur,
namens deze,


mr. R.J. Breeveld

Belastingdienst Holland-Noord/
kantoor Alkmaar,

de inspecteur,
namens deze,


T.B. Hessing