

## COMMISSARIS

## Btw en commissiewerkzaamheden

Een commissaris is niet zonder meer btw-ondernemer, zo blijkt uit recente rechtspraak van onder meer de Hoge Raad. Maar welke gevolgen heeft dit voor de praktijk?

### Arrest Hoge Raad

In lijn met het arrest van Europees Hof van Justitie uit 2019 (ECLI:EU:C:2019:490) betreffende het btw-ondernemerschap van een commissaris heeft de Hoge Raad recent geoordeeld (ECLI:NL:HR:2020:1143) dat een lid van een bezwarenadviescommissie (ontvangst vacatiegelden) geen btw-ondernemer is. Daarbij is het met name van belang dat de belanghebbende de werkzaamheden of handelingen als lid van de bezwarenadviescommissie verricht en niet op eigen naam, voor eigen rekening en/of onder eigen verantwoordelijkheid. Er wordt geen economisch risico gelopen door de leden van de bezwarenadviescommissie. De Hoge Raad komt daardoor tot de conclusie dat er geen sprake is van btw-ondernemerschap, zodat er geen btw verschuldigd is over de ontvangen vacatiegelden.

**BZ-ADVIES**

Ga na of commissieleden de werkzaamheden verrichten als lid van een commissie en niet op eigen naam, voor eigen rekening of onder eigen verantwoordelijkheid. Als lid van een commissie is er geen sprake van economisch risico en geen ondernemerschap voor de btw.

### Beoordeling btw-ondernemerschap

Het arrest van de Hoge Raad lijkt daarmee in lijn met de eerdere uitspraak van het Europees Hof van Justitie. Uit de rechtspraak van het Europees Hof van Justitie volgde eerder dat de volgende vragen van belang zijn bij de beoordeling of een commissaris btw-ondernemer is:

- Kan de commissaris aan de raad van commissarissen (RvC) toegekende bevoegdheden individueel en op persoonlijke titel uitoefenen? Er wordt dan niet onder mandaat of namens de RvC gehandeld;
- Kan de commissaris persoonlijk aansprakelijk worden gesteld voor schade toegebracht aan derden bij de uitoefening van het commissariaat?
- Is de commissariaatsvergoeding gebaseerd op daadwerkelijke deelname aan vergaderingen of gewerkte uren, oftewel: is de vergoeding afhankelijk van de aanwezigheid/prestatie van de commissaris?
- Kan de commissariaatsvergoeding worden verminderd als er sprake is van taakverwaarlozing? Ontslag als gevolg van taakverwaarlozing is voor deze vraag niet van belang;

→ *Beoordeel of commissarissen en andere soortgelijke functionarissen economisch risico lopen. Is dat niet het geval, dan zijn zij geen btw-ondernemer en moeten zij zich afmelden bij de Belastingdienst.*

- Worden voor het commissariaat investeringen gedaan, zoals de aankoop van een computer of andere middelen om de functie te kunnen uitoefenen?

Als alle vragen met 'nee' zijn beantwoord, dan is de commissaris geen ondernemer voor de btw.

### Geen btw en geen recht op aftrek van btw

Wordt de commissaris/het lid van de bezwarenadviescommissie niet als btw-ondernemer aangemerkt, dan is over de vergoeding geen btw verschuldigd en kan de btw op kosten die de commissaris/het lid van de bezwarenadviescommissie maakt niet in aftrek worden gebracht. Dit is een voordeel voor de organisatie waarvoor de commissaris werkzaam is als de betreffende organisatie de btw niet of niet volledig in aftrek kan brengen. Voor de organisatie resulteert dat in een btw-besparing, maar voor de commissaris leidt het niet zijn van btw-ondernemer mogelijk tot extra btw-druk. De commissaris kan de btw op de door hem gedane inkopen niet in aftrek brengen als hij geen btw-ondernemer is en btw-belaste prestaties verricht.

**Gevolgen praktijk** De rechtspraak van het Europees Hof van Justitie en de Hoge Raad zijn ook van belang voor andere functionarissen dan commissarissen/leden van bezwarenadviescommissies waarbij een persoon enkel optreedt namens en voor rekening van een college/commissie als geheel. Denk bijv. aan de leden van raden van toezicht en raden van advies. De verwachting is dat de staatssecretaris in een besluit meer duidelijkheid geeft over de reikwijdte van de arresten van het Europees Hof van Justitie en de Hoge Raad.

### Conclusie

Naar aanleiding van de recente rechtspraak moet de btw-positie van commissarissen en soortgelijke functies, zoals leden van de raad van toezicht en advies, opnieuw worden beoordeeld. Blijkt een commissaris of toezichthouder toch geen btw-ondernemer te zijn, dan moet hij zich afmelden bij de Belastingdienst als btw-ondernemer en niet langer btw in rekening brengen over zijn vergoeding. Verwacht wordt dat de staatssecretaris meer duidelijkheid zal geven over de uitleg van de rechtspraak.