

mr. Carola van Vilsteren
Van Vilsteren btw-advies in Heelsum

HOLDING IN DE BTW

ONDERNEMERS DIE IN NEDERLAND ZIJN GEVESTIGD EN DIE FINANCIËEL, ORGANISATORISCH EN ECONOMISCH MET ELKAAR VERWEVEN ZIJN, VORMEN VOOR DE BTW EEN FISCALE EENHEID. DE MOGELIJKHEID OM EEN HOLDING ZONDER ONDERNEMERSACTIVITEITEN IN EEN FISCALE EENHEID BTW OP TE NEMEN IS EEN VEELBESPROKEN ONDERWERP. WAT ZIJN DE RECENTE ONTWIKKELINGEN?

Als sprake is van een fiscale eenheid btw, zijn prestaties tussen de onderdelen van de fiscale eenheid btw niet belastbaar. Leveringen en/of diensten tussen de ondernemers die tot de fiscale eenheid voor de btw horen hebben geen btw-gevolgen. Er moet dan ook zonder btw aan elkaar gefactureerd worden bij prestaties binnen de fiscale eenheid btw. Een ander voordeel is dat de fiscale eenheid één btw-aangifte indient, hoewel het indienen meerdere aangiften wel is toegestaan. De fiscale eenheid kent niet alleen maar voordelen. Wanneer de Belastingdienst een fiscale eenheid btw constateert en een beschikking fiscale eenheid btw afgeeft zijn de ondernemers die tot de fiscale eenheid behoren hoofdelijk aansprakelijk voor elkaars btw-schulden.

Voorwaarden voor fiscale eenheid btw

Om een fiscale eenheid btw te kunnen vormen is vereist dat alle onderdelen ondernemer zijn voor de btw. Dat wil zeggen dat elk van de onderdelen op zichzelf ondernemersactiviteiten moet verrichten. Op basis van de holdingre-

solutie kan een holding zonder ondernemersactiviteiten, maar die een sturende en beleidsbepalende functie vervult ten opzichte van de binnen het concern opererende werkmaatschappijen, deel uitmaken van een fiscale eenheid btw.

Het tweede vereiste is financiële verwevenheid. Daarvan is in een structuur met BV's sprake indien meer dan 50 procent van de aandelen, daaronder begrepen de zeggenschap, in de dochtermaatschappij(en) middellijk of onmiddellijk in handen is van dezelfde ondernemer.

Daarnaast moet om een fiscale eenheid btw te kunnen vormen sprake zijn van organisatorische verwevenheid. Van organisatorische verwevenheid is sprake als de betrokken ondernemers onder een gezamenlijke, althans als eenheid functionerende, leiding staan. Van organisatorische verwevenheid is ook sprake als de leiding van de ene ondernemer feitelijk ondergeschikt is aan de leiding van de andere ondernemer.

Ten slotte moeten de ondernemingen ook in economisch opzicht verweven zijn. Daarvan is sprake als de activiteiten van de ondernemingen in hoofdzaak strekken tot eenzelfde eco-



nomisch doel. Dat is het geval bij het hebben van dezelfde klantenkring, maar ook als de activiteiten van de ene onderneming in hoofdzaak worden uitgeoefend ten behoeve van de andere onderneming. In hoofdzaak betekent in dit geval: voor meer dan 50 procent.

De holding in de fiscale eenheid btw

De vraag of een holding onderdeel kan uitmaken van een fiscale eenheid btw is een veelbesproken onderwerp. Als de holding ondernemer is voor de btw en aan alle overige vereisten voor de fiscale eenheid btw is voldaan, kan de holding onderdeel vormen van de fiscale eenheid btw. Zoveel is duidelijk. Wanneer geen sprake is van ondernemerschap bij de holding wordt het ingewikkeld.

De conclusie van A-G Van Hilten van 21 oktober 2014 biedt een interessante kijk op de vraag of een holding die geen ondernemer is voor de btw deel kan uitmaken van een fiscale eenheid btw. In deze zaak gaat het om de vraag of twee holdings, waarvan één ondernemer is voor de btw een fiscale eenheid kunnen vormen. In deze fiscale eenheid btw worden geen werkmaatschappijen opgenomen. De staatssecretaris van Financiën stelt dat de holdingresolutie geen ruimte biedt om een fiscale eenheid btw te vormen met alleen holdings. Uit de conclusie komt voort dat uit de richtlijn niet blijkt dat sprake moet zijn van ondernemerschap om deel uit te kunnen maken van een fiscale eenheid btw. Ook uit jurispruden-



tie van het Hof van Justitie naar aanleiding van de inbreukprocedure tegen Nederland met betrekking tot de holdingresolutie blijkt dat ondernemerschap geen vereiste is. Lidstaten mogen om misbruik tegen te gaan voorwaarden stellen aan de vorming van een fiscale eenheid, maar volgens Van Hilten kan niet worden gesproken van een gerechtvaardigd beroep op het tegengaan van misbruik bij het niet toelaten van niet-ondernemers tot de fiscale eenheid btw. Ook is geen enkele grond voor het niet toelaten van een fiscale eenheid btw bestaande uit holdings.

Conclusie

Het is nu aan de Hoge Raad om een beslissing te nemen. Gezien de uitspraak van het Hof van Justitie inzake de inbreukprocedure naar aanleiding van de holdingresolutie is de verwachting dat ook een fiscale eenheid btw bestaande uit holdings zal worden toegestaan. Hoe dan ook zal het arrest van de Hoge Raad een stap zijn naar meer duidelijkheid over de fiscale eenheid btw. <

Kan een holding onderdeel uitmaken van een fiscale eenheid btw? Wanneer geen sprake is van ondernemerschap bij de holding wordt het ingewikkeld.