

CONCURRENTIE

Zelfde handelingen of niet?

Treedt een overheid concurrentieverstorend op, dan kan er btw-plicht ontstaan. Maar wanneer is er sprake van concurrentieverstoring?

Concurrentieverstoring Op grond van de btw-richtlijn wordt een overheidslichaam niet als belastingplichtige aangemerkt voor de werkzaamheden of handelingen die het als overheid verricht, ook niet als hiervoor rechten, heffingen, bijdragen of retributies worden geïnd. Leiden de werkzaamheden of handelingen echter tot een verstoring van de mededinging van enige betekenis, dan moet het betreffende overheidslichaam wel als belastingplichtige worden aangemerkt.

Parkeerbelasting De vraag of een overheidslichaam als marktpartij concurrentieverstorend optreedt, speelde onlangs voor rechtbank Gelderland ([ECLI:NL:RBGEL:2016:5821](#)). De zaak betrof een ondernemer die om een factuur met omzetbelasting verzocht voor in rekening gebrachte parkeerbelasting en kosten.

Soortgelijke diensten Dat de gemeente als overheid handelde, was volgens de rechtbank wel duidelijk: de bevoegdheid om parkeerbelasting te heffen, is ontleend aan de Gemeentewet. De vraag is vervolgens of dit handelen leidt tot een ernstige verstoring van de concurrentieverhoudingen met bijvoorbeeld particuliere exploitanten van parkeergarages. Hiervoor is van belang of het gaat om dezelfde handelingen. Met andere woorden: zijn 'straatparkeren' en 'slagboomparkeren' soortgelijke diensten die met elkaar concurreren? Volgens de gemeente was hiervan geen sprake. Gewezen wordt op de aanvullende diensten: gemeentelijke handhaving, regulering bij straatparkeren en controle, bewaking en bescherming tegen weersinvloeden in parkeergarages.

BZ-ADVIES

Ontvangt u een 'rekening' van een overheidslichaam? Ga dan na of dit optreedt als marktpartij en of er sprake is van concurrentieverstoring. Vraag als ondernemer dan om een factuur met omzetbelasting.

Perspectief consument Voor de vraag of er al dan niet sprake is van gelijksoortige diensten - en dus mogelijk van concurrentieverstoring - zoekt de rechtbank aansluiting bij Europese jurisprudentie inzake samengestelde prestaties (o.a. [ECLI:EU:C:2013:198](#)). Daarin is een belangrijke rol weggelegd voor hoe een gemiddelde consument het ziet. Volgens de rechtbank wil een consument alleen maar zo dichtbij mogelijk bij zijn bestemming parkeren; alle andere zaken zijn ondergeschikt. Dat de een wel belast is met omzetbelasting en de ander niet, leidt tot concurrentieverstoring van - gezien de gerealiseerde opbrengst - beduidende omvang. Om dit op te heffen, moet de gemeente voor het gelegenheid geven tot straatparkeren als ondernemer worden aangemerkt. Een factuur met omzetbelasting was dus op zijn plaats.

→ *Treedt een overheidslichaam volgens u concurrentieverstorend op? Ga dan na hoe een gemiddelde consument dit ziet.*