

SPORTCOMPLEX

Realistische btw-constructie of misbruik van recht?

Om de aftrek van btw veilig te stellen, wordt er bij de exploitatie van een sportcomplex vaak een constructie opgezet. De vraag is wanneer er hier sprake is van een realistische constructie, dan wel van misbruik van recht.

Misbruik van recht Een sportorganisatie kan besluiten het beheer en onderhoud van een sportcomplex bij een andere ondernemer (beheerder) onder te brengen, om vervolgens het gebruik van het sportcomplex en de daarmee verbonden faciliteiten van die andere ondernemer af te nemen. Op deze wijze kan bereikt worden dat er geen sprake is van enkele verhuur van het sportcomplex, maar van de btw-belaste terbeschikkingstelling van een sportaccommodatie. In dat geval komt de btw op aanschaf, exploitatie- en onderhoudskosten voor aftrek bij de beheerder in aanmerking. De discussie kan ontstaan of er bij een dergelijke constructie geen sprake is van misbruik van recht.

Economische realiteit

De Hoge Raad ([ECLI:NL:HR:2017:3037](#)) heeft onlangs geoordeeld dat er sprake is van misbruik van recht als de economische realiteit ontbreekt. Wanneer hiervan sprake is, heeft de Hoge Raad niet aangegeven. Dit maakt het lastig voor de praktijk. In deze zaak ging het om een vereniging die het onderhoud en beheer van een sportcomplex bij een exploitatiestichting heeft onderbracht. De exploitatiestichting beheert het sportcomplex en stelt dit inclusief inventaris ter beschikking aan de vereniging voor een bedrag van € 40.000. Daarnaast stelt de exploitatiestichting het sportcomplex nu en dan tegen betaling ook ter beschikking aan bedrijven, instellingen, scholen en particulieren. De terbeschikkingstelling van het sportcomplex kwalificeert als het gelegenheid geven tot sportbeoefening. Dit is belast met 6% btw terwijl de enkele verhuur van een onroerende zaak vrijgesteld is van btw. Hierdoor heeft de exploitatiestichting recht op aftrek van btw. De vereniging heeft geen recht op aftrek van btw.

Marktconforme omstandigheden De Hoge Raad oordeelt dat er sprake is van marktconforme omstandigheden en dat er geen sprake is van misbruik van recht. De exploitatiestichting mag de btw daarom in aftrek brengen.

Aandachtspunten

De ervaring is dat de Belastingdienst dit soort constructies wil tegengaan door te stellen dat er sprake is van

misbruik van recht. De fiscus weigert in dat geval de stichting die het sportcomplex beheert het recht op aftrek van btw. Na tussenkomst van de rechter, zoals de Hoge Raad, krijgt de Belastingdienst vaak ongelijk. Toch leidt dit tot vervelende rechtszaken. Het kan daarom raadzaam zijn om de besparingsmodellen waarbij het beheer van het sportcomplex door een andere partij wordt gedaan, vooraf met de Belastingdienst af te stemmen.

Realistische huursom Let daarbij goed op dat een marktconforme situatie wordt bereikt door een realistische huursom overeen te komen. Een huursom van € 5 per jaar zal al gauw tot discussie leiden met de Belastingdienst die zal stellen dat er sprake is van een symbolisch bedrag. De rechter kan vervolgens van mening zijn dat er geen sprake is van marktconforme omstandigheden en de Belastingdienst gelijk geven.

BZ-ADVIES

V voorkom discussie door vooraf de door u bedachte constructie af te stemmen met de Belastingdienst. Let er daarbij op dat de constructie voldoende zakelijk en realistisch is.

Verruiming sportvrijstelling

Door de voorgenomen verruiming van de sportvrijstelling per 1 januari 2019 zullen niet alleen verenigingen onder de btw-sportvrijstelling vallen, maar kunnen ook andere niet-winstbeogende instellingen, zoals stichtingen onder de btw-sportvrijstelling vallen. In dat geval zal het beheer van een sportcomplex door een stichting niet meer voordelig zijn, omdat de verhuur van het sportcomplex vrijgesteld zal zijn van btw. Er is dan geen recht op aftrek van btw. Dit kan worden opgelost door het beheer van het sportcomplex te laten uitvoeren door bijvoorbeeld een bv, die wel een winstoogmerk heeft.

BZ-ADVIES

De aanstaande wijziging van de btw-sportvrijstelling per 1 januari 2019 vraagt om sportconstructies opnieuw tegen het licht te houden. Speel tijdig in op de nieuwe wetgeving door bijvoorbeeld het beheer van de sportaccommodatie in een bv onder te brengen.

→ *Let bij besparingsmodellen waarbij een sportcomplex wordt verhuurd op de btw-gevolgen. Zorg voor marktconforme afspraken en prijzen, zodat de schijn van misbruik van recht wordt voorkomen.*