

BUA: Bijna Uitgesloten om A

Een werkgever/ondernemer kan met het Besluit Uitsluiting Aftrek omzetbelasting 1968 (BUA) te maken krijgen als hij goederen en diensten verstrekt aan zijn personeel of aan relaties. Het BUA is bedoeld om de BTW-af trek te corrigeren als goederen en diensten ook voor privé-doeleinden worden gebruikt. Hierbij moet worden gedacht aan goederen en diensten die worden gebruikt voor het geven van relatiegeschenken en andere giften of verstrekkingen aan het personeel. De geldigheid van het BUA wordt al sinds de inwerkingtreding betwist. Per 1 januari 2007 is ook de zogenaamde fictieve dienst ingevoerd in onze Nederlandse wet, die onder andere tot doel heeft consumptief (of privé-)gebruik te belasten. De verwachting was dat het BUA hiermee zou komen te vervallen. Dit bleek echter toch anders.

CAROLA VAN VILSTEREN

Het BUA zorgt er voor dat de BTW-af trek wordt gecorrigeerd op goederen en diensten die ook voor privé-doeleinden worden gebruikt door een werkgever/ondernemer of die een werkgever/ondernemer aan zijn personeel verstrekt. Reden hiervoor is dat de werkgever/ondernemer de BTW op deze goederen en/of diensten, die hij in het kader van de onderneming heeft aangeschaft, in principe volledig kan aftrekken. Indien de ondernemer/werkgever deze goederen en/of diensten gebruikt voor eigen consumptief gebruik of verstrekt aan het personeel dan zou dat leiden tot onbelast consumptief gebruik en dat is in strijd met een van de grondbeginselen van de BTW. Door de oprichting van het BUA wordt dit dus belet.

Verstrekkingen aan het personeel worden gedefinieerd als: het verlenen van huisvesting, het uitkeren van loon in natura, het gelegenheid geven tot sport en ontspanning, het gelegenheid geven tot privé-vervoer (waaronder begrepen woonwerkverkeer) en overige verstrekkingen voor persoonlijke doeleinden van het personeel. Overigens is aftrek op grond van het BUA slechts afgesloten indien de beoordeling per persoon (per zakelijke relatie of per personeelslid) meer bedraagt dan € 227 (exclusief BTW) per (boek)jaar.

BUA betwist

De geldigheid van het BUA wordt eigenlijk al sinds de inwerkingtreding betwist. Op grond van de Europese BTW-regelgeving mag een lidstaat het recht op aftrek van voorbelasting uitsluiten, mits deze uitsluitingen voldoende bepaald zijn. Anders gezegd, het recht op aftrek mag alleen worden uitgesloten of beperkt voor bepaalde goederen of diensten.

Twee uitspraken van de Rechtbank hebben het BUA verder aan het wankelen gebracht. Op 28 augustus 2007 oordeelde de Rechtbank dat het BUA op een aantal punten strijdig is met de Europese BTW-regelgeving. Relatiegeschenken, loon in natura en overige verstrekkingen van het personeel vindt de Rechtbank zo ruim omschreven dat niet kan worden gezegd dat de uitsluitingen voldoende bepaald zijn. Het gelegenheid geven tot sport en ontspanning en het gelegenheid geven tot privé-vervoer vindt de Rechtbank wel voldoende bepaald en dus is het BUA op die punten niet strijdig met de Europese BTW-regelgeving. De Rechtbank was van mening dat derhalve het BUA op bepaalde punten onverbindend moest worden verklaard.

Eind oktober 2007 deed de Rechtbank nog een uitspraak in een dergelijke zaak. In



deze zaak ging het over een betaald voetbalorganisatie die beschikt over een professionele jeugdopleiding. De betaald voetbalorganisatie nodigt jeugdleden van (amateur)clubs uit om bij haar te komen voetballen nadat ze zijn gescout. Het doel van de jeugdopleiding is het in dienst nemen van de 'profvoetballer'. De betaald voetbalorganisatie verzorgt, om ouders te stimuleren om hun kind aan de jeugdopleiding te laten deelnemen, de begeleiding bij de reguliere schoolopleiding van het kind en biedt tevens dagelijks vervoer van huis naar school, van school naar de training en van de training naar huis aan. Het vervoer vindt dagelijks plaats in personenbusjes die worden bestuurd door vrijwilligers. De BTW met betrekking tot de busjes is door de voetbalorganisatie volledig in aftrek gebracht. De Belastingdienst heeft hierover echter een naheffingsaanslag opgelegd waarvan de correctie is gebaseerd op het BUA. De Rechtbank was het niet eens met de

ardigheidjes te verstrekkken!



inspecteur, omdat deze uitsluiting (relatiegeschenken) onvoldoende bepaald was in het BUA en derhalve onverbindend moest worden verklaard.

Deze uitspraken zijn met name gunstig voor de zaken die nu spelen met betrekking tot de skyboxen en business-seats. De Belastingdienst heeft namelijk de betaald voetbalorganisaties (BVO's) in Nederland gevraagd door te geven welke ondernemers een business-seat dan wel skybox hebben. De Belastingdienst is nu voor de BTW aan het controleren of deze ondernemers de voorbelasting hebben gecorrigeerd op basis van het BUA als een personeelslid of een relatie voor meer dan € 227 is bevoordeeld. Echter op basis van voorgaande uitspraken kan aan de Belastingdienst gevraagd worden voorlopig de zaak even te laten rusten tot er meer duidelijkheid is. Want als nu blijkt dat voor de oude jaren (vóór 1 januari 2007) het BUA onverbindend is, dan hoeft geen

correctie op de voorbelasting te worden gemaakt. Want als het BUA onverbindend is voor skyboxen, dan zou over de jaren 2003 tot en met 2006 niet gecorrigeerd hoeven te worden op basis van het BUA.

Het is echter de vraag of de uitspraken van de Rechtbank in hoger beroep stand houden. Indien dat het geval is, dan kan de Belastingdienst zich nog op het standpunt stellen dat BTW verschuldigd is op grond van de zogenaamde fictieve dienst. Echter wie niet waagt wie niet wint.

Nieuwe regeling

De uitspraken van Rechtbank Haarlem zijn echter alleen van belang voor de niet gratis verstrekkingen en de gratis voorzieningen van vóór 1 januari 2007. Vanaf 1 januari 2007 geldt een nieuwe BTW-regeling om het consumptieve gebruik 'om niet' te belasten. Deze nieuwe BTW-regeling belast het gebruik van goederen voor andere dan bedrijfsdoeleinden, zonder dat daar een vergoeding voor wordt betaald. Ook volgens deze regeling mag de BTW bij aanschaf in aftrek worden gebracht, maar het gratis gebruiken van bedrijfsgoederen voor privé-doeleinden van het personeel of een relatie wordt aangemerkt als een belaste (fictieve) dienst. De ondernemer moet dus aan het einde van het jaar BTW betalen over de uitgaven die voor deze fictieve dienst zijn gemaakt.

Door deze wetswijziging zijn er met betrekking tot de gratis personeelsvoorzieningen twee regimes die naast elkaar bestaan. Toch blijft voorlopig het BUA ook nog van kracht naast deze regeling. Het BUA gaat voor op de nieuwe regeling.

Laatste aangifte

De BUA-correcties worden verwerkt in de BTW-aangifte over het laatste tijdvak van het jaar. Aan het eind van het jaar dient beoordeeld te worden of de totale bevoordelingen aan personeel en/of relaties meer dan € 227 per persoon bedragen. Daarbij moeten alle voorzieningen in aanmerking

De volgende cursus wordt door mr. C.W. van Vilsteren verzorgd:

Praktische tips voor de laatste BTW-aangifte
9 december Bunnik

worden genomen, dus ook de auto van de werknemer. Als blijkt dat de som beneden de € 227 ligt, dan vindt er geen correctie plaats. Blijkt de som erboven te liggen dan moet er splitsing worden gemaakt in kantineverstrekingen en/of overige voorzieningen. Voor de kantineverstrekingen vindt in ieder geval een correctie plaats. Voor de overige voorzieningen vindt er een correctie plaats als dit bedrag ligt boven € 227.

Conclusie

Zoals aangegeven wordt de geldigheid van het BUA eigenlijk al sinds de inwerking-treding betwist. Op dit moment loopt er een procedure waarbij ter discussie staat of een aantal uitsluitingen van het recht op aftrek van voorbelasting zoals genoemd in het BUA in strijd is met de BTW Richtlijn (voorheen Zesde Richtlijn) en de Europese jurisprudentie. Als argument wordt aangedragen dat de uitsluitingen niet voldoende bepaald zouden zijn in het BUA. Het is niet ondenkbaar dat een aantal uitsluitingen in het BUA onverbindend worden verklaard. De Rechtbank heeft inmiddels beslist dat een aantal verstrekkingen niet tot correctie leidt. Er is echter hoger beroep aangetekend tegen deze uitspraak. Deze uitspraak heeft alleen betrekking op niet gratis verstrekkingen en gratis voorzieningen van vóór 2007. Voor de gratis verstrekte voorzieningen moet immers sinds 1 januari 2007 in ieder geval een correctie worden gemaakt op basis van de nieuwe BTW-regelgeving. Wellicht is het verstandig een eigen bijdrage te vragen om zo de aftrek in stand te kunnen houden. Gezien de complexiteit van het BUA is het verstandig om contact op te nemen met een BTW-specialist. ■