

Detachering en de BTW

Als uw onderneming personeel inleent, ontvangt u daarvoor een factuur met BTW. De BTW kunt u meestal als voorheffing verrekenen met wat u ook nog moet afdragen aan omzetbelasting, tenzij uw ondernemingsactiviteiten voor de BTW zijn vrijgesteld. Dan werkt de gefactureerde BTW voor u kostprijsverhogend. Er zijn wel mogelijkheden om die situatie te voorkomen. We zetten de mogelijke oplossingen voor u op een rij.

Heeft uw onderneming meer werk uit te voeren dan uw personeel aan kan? Dan is het handig om tijdelijk personeel te lenen. U krijgt natuurlijk BTW berekend op de factuur van uw detachings- of uitleeningsbureau. Detacheren of uitleenen van personeel is in beginsel een belaste prestatie voor de omzetbelasting. Vrijgestelde ondernemers zullen liever geen BTW in rekening gebracht krijgen. Zij kunnen in rekening gebrachte BTW niet als voorbelasting verrekenen. Ieder bedrag aan BTW werkt voor hen kostprijsverhogend.

Gelieerd

Toch zijn er voor vrijgestelde ondernemers wel mogelijkheden om aan de berekening van BTW te ontkomen. Denk aan het gebruik van een fiscale eenheid, structureel uitleenen van personeel, kosten voor gemengde rekening en nauw samenhangende diensten. U kunt voor gelieerde ondernemingen natuurlijk een fiscale eenheid voor de omzetbelasting vormen. Onderlinge dienstverlening valt voor de omzetbelasting dan onder de zogenoemde niet-belastbare "interne diensten". Als de ene onderne-

ming dan personeel aan de andere onderneming uitleent, hoeft u daarover geen BTW te berekenen.

In principe bestaan er twee vereisten voor het vormen van een fiscale eenheid:

- het moet gaan om ondernemingen in Nederland;

“ Twee vereisten voor vorming fiscale eenheid ”

- er moet sprake zijn van verwevenheid in organisatorisch, economisch en in financieel opzicht.

De staatssecretaris van Financiën heeft onderkend dat het uitleenen van personeel in bepaalde sectoren tot ongewenste BTW-lasten leidt. Denk bijvoorbeeld aan het uitleenen van personeel in voor de omzetbelasting vrijgestelde sectoren. In een besluit heeft de staatssecretaris goedgekeurd dat BTW-heffing bij het uitleenen van personeel in een aantal situaties achterwege mag blijven. Het besluit is gericht op situ-

aties waarin een werkgever een werknemer ter beschikking stelt aan een ander, waarbij die werknemer onder toezicht of leiding van die ander arbeid verricht.

Geval

Dat is zeker het geval als personeel is gedetacheerd, wordt uitgeleend of ter beschikking wordt gesteld. Het feit dat een werknemer over specifieke vakkennis beschikt, al dan niet gecombineerd met de aan het desbetreffende beroep gekoppelde professionele verantwoordelijkheid, sluit niet uit dat die werknemer onder toezicht of leiding werkzaam kan zijn. Maar, als de prestatie van de uitlenende ondernemer bestaat uit het verrichten van bepaalde werkzaamheden is geen sprake van detachering/uitleenen.

Gemeen

Een andere oplossing is de zogenoemde kostenmaatschap. Het is dan van belang dat de deelnemers in een positie komen die gelijk is aan die waarbij de deelnemers elk zelf de verplichting zijn aangegaan. U kunt een kostenmaatschap niet zomaar toepassen. Volgens de Hoge Raad gelden er drie randvoorwaarden:

- het moet gaan om kosten die zijn gemaakt ten behoeve van verschillende deelnemers, die in eerste instantie door één van de deelnemers worden betaald (als een soort penvoerder);
- de kosten worden voor het werkelijke bedrag volgens een van tevoren vaststaande verdeelsleutel omgeslagen over de deelnemers;

Soms blijft de heffing van BTW helemaal achterwege

Volgens de staatssecretaris van Financiën mag BTW-heffing in de volgende situaties achterwege blijven:

- uitlenen van personeel in de onderwijssector, waarbij een splitsing wordt gemaakt tussen:
 - het ter beschikking stellen van wetenschappelijk personeel door instellingen van wetenschappelijk onderwijs;
 - het uitlenen van personeel in de onderwijssector in het algemeen;

- uitlenen van personeel in de gezondheidssector;
- uitlenen van personeel in de sociaal-culturele sector.

Melding

Uit de regeling moet blijken dat de desbetreffende medewerker op de hoogte is van de structurele uitleen. Dit kan door dit op te nemen in de arbeidsovereenkomst (of hier melding van te maken in de beleidsnotities op dit punt).

- het risico van de kosten gaat alle deelnemers aan volgens de vooraf overeengekomen verdeelsleutel.

Voor een optimale bewijsvoering is het van belang dat u de regeling van de kosten voor gemene rekening schriftelijk vastlegt. Bij kosten voor gemene rekening moet u de kosten verdelen over de verschillende partijen. Het is niet mogelijk om 100% door te belasten. Iedere partij moet een deel van de kosten volgens de verdeelsleutel voor haar rekening nemen. Volgens de Hoge Raad is het wel mogelijk om een verdeelsleutel af te spreken waarbij één partij 7% van de kosten voor

wordt te gemakkelijk aangenomen dat de betaling op grond van een dergelijke overeenkomst geen vergoeding is in de zin van de BTW, maar de literatuur is hier niet eenduidig over.

Samenhangend

Het arrest Horizon College maakt duidelijk dat onder omstandigheden het detacheren van personeel kan worden aangemerkt als een met onderwijs nauw samenhangende dienst en vrijgesteld van BTW kan plaatsvinden.

Het Hof van Justitie oordeelde dat het detacheren of uitlenen van personeel niet kan worden aangemerkt als onderwijs. Volgens het Europese Hof kan van nauw met onderwijs samenhangende diensten sprake zijn als aan de volgende eisen wordt voldaan:

- zowel de onderwijsprestatie als de personeelsuitleen wordt verricht door onderwijsinstellingen;
- voor de inlener moet de detachering onontbeerlijk zijn om zijn eigen vrijgestelde onderwijs onder optimale omstandigheden te kunnen verrichten;
- de personeelsuitleen is van zodanige aard of kwaliteit, dat zonder personeelsuitleen niet de gelijkwaardigheid kan worden verzekerd van het door de inlenende instelling verzorgde onderwijs;
- het ter beschikking stellen strekt er niet in hoofdzaak toe extra opbrengsten te verschaffen voor de uitlener.

Nadat de Hoge Raad had vastgesteld dat inderdaad sprake was van nauw samenhangende diensten, heeft de staatssecretaris nog een korte toelichting gegeven. Volgens de staatssecretaris strekt de terbeschikkingstelling niet in hoofdzaak tot het verkrijgen van extra opbrengsten indien:

- het detacheren een bijkomende activiteit is (denk aan boventallig personeel);
- het aantal gedetacheerde personeelsleden gering zijn ten opzichte van het totale aantal personeelsleden; en,
- alleen bruto loonkosten worden doorberekend.

Toepasbaar

Ook in andere vrijstellingsbepalingen van de BTW-richtlijn komt “nauw samenhangen” voor. Vrijgesteld van BTW is ziekenhuisverpleging en medische verzorging, maar ook handelingen die daarmee nauw samenhangen. In deze sector komt het ook regelmatig voor dat een zorginstelling personeel uitleent aan een andere zorginstelling. Van nauw samenhangende diensten in de zorg is sprake als:

- de personeelsuitleen is van zodanige kwaliteit dat zonder de personeelsuitleen niet de gelijkwaardigheid kan worden verzekerd van de door de inlenende instelling verzorgde zorg;

“ Kosten verdelen over verschillende partijen ”

haar rekening neemt en de andere partij de overige 93%.

Uitkomst

Vergelijkbaar met de kostenverdeelovereenkomst is de ‘partage-overeenkomst’. De uitkomst (omzet of winst) van bepaalde activiteiten, die door en op naam van één partij plaatsvinden, deelt uw onderneming dan op basis van een onderliggende overeenkomst met een andere partij (de zogenoemde stille maat). Vaak

“ Soms vrijstelling als diensten nauw samenhangen ”

- zowel de zorg als de personeelsuitleen wordt verricht door zorginstellingen;
- de inlener moet de prestatie echt nodig hebben om zijn eigen vrijgestelde zorg onder optimale omstandigheden te kunnen verrichten;
- het ter beschikking stellen strekt er niet in hoofdzaak toe extra opbrengsten te verschaffen voor de uitlener.

Mr. Carola van Vilsteren, Van Vilsteren BTW Advies, tel.: (026) 707 17 10, e-mail: info@btwadvis.com, www.btwadvies.com