

Bestaat de leverancier?

Een ondernemer kan – als hij aan de voorwaarden voldoet – de aan hem in rekening gebrachte btw in aftrek brengen. Maar wat als de op de overigens correcte factuur vermelde leverancier/dienstverrichter niet bestaat? Het Europese Hof van Justitie deed onlangs een voor ondernemers gunstige uitspraak, mits de afnemer te goeder trouw is.

door mr. C.W. (Carola) van Vilsteren, Van Vilsteren btw Advies

Een afnemer heeft in het algemeen recht op aftrek van voorbelasting indien hij zelf ondernemer is voor de btw en hij de aangekochte goederen en diensten waarvoor btw in rekening is gebracht aanwent voor btw-belaste activiteiten. Deze twee voorwaarden betreffen de materiële voorwaarden voor recht op aftrek van voorbelasting. Daarnaast geldt nog een derde, formele voorwaarde: de btw is vermeld op een aan de afnemer uitgereikte factuur die voldoet aan de hiervoor vastgestelde factuurvereisten. Indien aan al deze voorwaarden is voldaan, kan de afnemer de btw via zijn btw-aangifte terugvragen van de Belastingdienst.

Vervallen pand

Maar wat nu als de op de factuur vermelde leverancier niet bestaat? Is dat dan een reden om de btw-aftrek te weigeren? Een Poolse vennootschap werd met dit probleem geconfronteerd. Ondanks het feit dat werd voldaan aan de algemene voorwaarden voor het recht op aftrek van voorbelasting werd dit door de Poolse belastingdienst geweigerd. De btw betrof de aanschaf van dieselbrandstof bij een andere vennootschap. Volgens de Poolse belastingdienst waren de facturen opgesteld door een niet-bestaande leverancier. Dat hiervan sprake was leidde de Poolse belastingdienst onder andere af uit het feit dat die vennootschap niet voor btw-doeleinden was geregistreerd, geen btw-aangiften indiende, geen belasting betaalde, in een vervallen gebouw is gevestigd en elke poging om contact op te nemen met de vennootschap op niets uitliep. De Poolse vennootschap ging tegen die weigering van btw-aftrek in verweer met de stelling dat zij te goeder trouw handelde. Zij had namelijk documenten ontvangen waaruit bleek dat de vennootschap legaal activiteiten uitoefende. De documenten betroffen onder meer een uittreksel uit het handelsregister, de toekenning van een fiscaal identificatienummer en een attest van toekenning van een statistisch



identificatienummer. De Poolse rechter legde in deze zaak prejudiciële vragen voor aan het EU Hof van Justitie, dat tot het oordeel kwam dat btw-aftrek enkel kan worden geweigerd indien aan de hand van objectieve gegevens is aangetoond dat de afnemer wist of had moeten weten dat de levering deel uitmaakt van btw-fraude.

Conclusie

Om het recht op aftrek van btw veilig te stellen is steeds van belang te beoordelen of de ontvangen factuur aan de factuurvereisten voldoet. Specifiek ten aanzien van de op de factuur te vermelden leverancier/dienstverrichter moet aandacht besteed worden aan de vraag of deze wel bestaat. Maar wordt er getwijfeld aan diens bestaan, dan kan de btw-aftrek alleen geweigerd worden als is aangetoond dat de afnemer wist of had moeten weten dat de levering deel uitmaakt van btw-fraude. Voor een leverancier/dienstverrichter is het dus zaak om bij twijfel voldoende voorzorgsmaatregelen te nemen om aan te tonen dat hij te goeder trouw heeft gehandeld. Bijvoorbeeld door het opvragen van inschrijvingsdocumenten bij de Kamer van Koophandel waaruit blijkt dat de leverancier/dienstverrichter bestaat.

Bron: EU HvJ 23-10-2015, C-277/14 (ECLI:EU:C:2015:719)