

# Mogelijk voordeel door beroep op Richtlijn

De aftrekbaarheid van de btw wordt bepaald door het doel waarvoor de aangeschafte goederen en diensten worden gebruikt. Bij gebruik voor belaste prestaties bestaat er recht op aftrek, maar bij gebruik voor vrijgestelde prestaties niet. Blijkt het gebruik toch anders te zijn, dan moet de btw worden herzien. Door in het jaar van ingebruikname een beroep te doen op de Europese BTW-Richtlijn en in de jaren daarna op de Nederlandse btw-regelgeving, kunnen ondernemers een voordeel behalen.

**A**ls btw in rekening wordt gebracht aan een afnemer, is het aan de afnemer om te bepalen of deze btw aftrekbaar is. Worden de aangeschafte goederen en diensten gebruikt voor belaste prestaties, dan is er een recht op aftrek. Worden de goederen en diensten gebruikt voor vrijgestelde prestaties, dan is er geen recht op aftrek. Wanneer de btw niet rechtstreeks kan worden toegerekend aan enkel belaste of vrijgestelde prestaties, wordt de aftrek van btw bepaald op grond van de verhouding tussen de belaste en de totale omzet, de pro rata. Als het werkelijk gebruik van het goed of de dienst afwijkt van de omzetverhouding, dan mag de aftrek ook op grond van het werkelijk gebruik worden gebaseerd.

## Herziening

Het recht op aftrek van btw op kosten ontstaat in het tijdvak waarin de kosten aan de leverancier zijn gefactureerd. De aftrek is gerelateerd aan de bestemming die de afnemer aan het goed geeft. Maar hiermee is de btw-aftrek nog niet definitief. Aan het eind van het boekjaar van ingebruikname moet de aftrek van voorbelasting weer beoordeeld worden. Op dat moment moet beoordeeld worden of het gebruik gedurende het eerste jaar overeenkomt met het verwachte gebruik op het moment van aanschaf. Als hierdoor aan het eind van het boekjaar van ingebruikname blijkt, dat het goed niet volledig voor belaste prestaties is gebruikt, moet volgens de Nederlandse wetgeving de volledige aftrek worden herzien.

Na het jaar van ingebruikname wordt het gebruik van de roerende zaken (vier jaar) en onroerende zaken (negen jaar) nog een tijdje gevolgd.

## Geen herziening ineens

Volgens het Europese Hof van Justitie bedraagt op grond van artikel 187 van de BTW-Richtlijn de herzieningstermijn voor investeringsgoederen vijf jaar en voor onroerende investeringsgoederen kan die termijn tot maximaal twintig jaar worden verlengd, te rekenen vanaf de ingebruikneming

van dat goed. Voor elk jaar heeft de herziening slechts betrekking op een vijfde deel, of, indien de herzieningsperiode is verlengd, op het overeenkomstige deel van de btw op de investeringsgoederen volgens de Richtlijn. Dit blijkt uit de zaak van een Poolse gemeente die de exploitatie van een sporthal een aantal jaren na de bouw onderbracht in een commerciële onderneming. Hier ging het dus om een overgang van een onbelaste activiteit naar een belaste activiteit. Daarbij wilde men de aftrek van voorbelasting in één keer herzien. Volgens de Poolse wet kan dit echter niet. Voor onroerende zaken geldt volgens die wet een herzieningstermijn van tien jaar en kan in elk van die jaren de voorbelasting slechts voor een tiende worden herzien. Volgens het Europese Hof was dit in overeenstemming met de Richtlijn: een herziening in één keer, in één belastingjaar wordt uitgesloten.

## Nederlandse regeling strijdig met Richtlijn?

In de Nederlandse wetgeving is echter de bepaling opgenomen dat aan het eind van het eerste boekjaar van ingebruikname de btw-aftrek volledig wordt herzien overeenkomstig de voor dat jaar geldende gegevens. Deze bepaling lijkt in strijd met de BTW-Richtlijn. Een ondernemer die alle btw in aftrek heeft gebracht, maar waarbij het gebruik gedurende het jaar van ingebruikname wijzigt van belast naar vrijgesteld gebruik hoeft met een beroep op die richtlijn slechts een tiende van de vooraftrek te herzien. Met een beroep op de Nederlandse wetgeving voor de jaren daarna zou dan in die jaren geen herziening meer hoeven plaatsvinden. Maar het is natuurlijk afwachten hoe de rechter hier uiteindelijk over zal oordelen. ■

**mr. C.W. van Vilsteren**, *Van Vilsteren BTW Advies*.