

2010 | **Aangiftebrief**
Omzetbelasting

De elektronische aangifte en de betaling
moeten binnen zijn op
21 juli 2010
nummer 01.0240

BTW aftrekken mag gewoon

**Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden oordeelt op 26 augustus 2014:
geen misbruik van recht**

Evenals eerder al de rechtbank Gelderland, oordeelt nu ook het gerechtshof Arnhem-Leeuwarden dat er geen sprake is van misbruik van recht bij de oprichting van een afzonderlijke stichting voor de aanleg en exploitatie van een kunstgrasveld. De stichting heeft recht op aftrek van btw.

Auteur: Ronald Brouwer, Caraad

Sinds het Sportbesluit van 27 oktober 2011 besteedt de staatssecretaris van Financiën niet alleen aandacht aan de invulling van het 'geven van gelegenheid tot sportbeoefening', maar ook aan situaties waarin volgens hem sprake is van misbruik van recht.

Het gaat hierbij volgens de staatssecretaris bijvoorbeeld om verhuurstructuren via speciaal daarvoor opgerichte stichtingen met betrekking tot buitensportaccommodaties, die erop zijn gericht om btw-aftrek te genereren, terwijl de feitelijke beschikkingsmacht over het clubgebouw bij de sportvereniging blijft liggen en de sportvereniging de financiering van de investering verzorgt.

Niet als btw-ondernemer

In een vorig artikel (zie archief vakblad Fieldmanager: Btw-teruggave ondanks rood licht door de fiscus) besteedden wij in dit kader al aandacht aan een zaak die speelde voor de rechtbank Gelderland. De inspecteur stelde dat een

stichting die was opgericht om een kunstgrasveld aan te leggen en te exploiteren, met subsidie van een gemeente en een lening van een voetbalvereniging, slechts voor het behalen van een btw-voordeel was opgericht.

De stichting kwalificeerde volgens de inspecteur niet als btw-ondernemer. Het verzoek van de stichting om teruggaaf van de aan haar in rekening gebrachte omzetbelasting werd niet ingewilligd. De inspecteur was verder van mening dat er sprake was van misbruik van recht.

De rechtbank Gelderland was het niet met de inspecteur eens, en in hoger beroep het gerechtshof Arnhem-Leeuwarden nu ook niet!

Er is volgens het hof in deze zaak weliswaar sprake van een bepaalde verwevenheid tussen de verschillende partijen en hun belangen (de stichting, de gemeente en de vele voetbalverenigingen in de directe omgeving), maar deze verwevenheid wordt in de gegeven omstandigheden door het

hof niet ongewoon geacht.

De rechtbank achtte al van belang dat de stichting veel en ook verschillende andere gebruikers en sponsors had aangetrokken en geen abnormaal lage prijzen of ongebruikelijke voorwaarden hanteerde.

Andere partijen

Doorslaggevend wordt nu door het hof geacht, de omstandigheid dat de stichting het kunstgrasveld ook aan andere partijen dan de betreffende voetbalvereniging tegen vergoeding ter beschikking stelt en hierbij een bredere doelstelling hanteert dan slechts de voetbalsport.

De stichting verricht hiermee economische activiteiten in de zin van de btw-richtlijn en moet als belastingplichtige worden aangemerkt. Van misbruik van recht is geen sprake, omdat de stichting met haar activiteiten een btw-belaste omzet genereert en bijgevolg recht heeft op aftrek van btw.

Het is ook de bedoeling van de wetgever om een exploitant van een sportaccommodatie die meerdere gebruikers heeft, recht te geven op aftrek van btw.

Voor de rechtbank was overigens aan de orde dat wel degelijk een belastingvoordeel werd behaald. De stichting was echter niet uitsluitend voor dit doel opgericht. Het gerechtshof oordeelt nu dat het belastingvoordeel niet wordt behaald in weerwil van de formele toepassing van de Wet OB en de btw-richtlijn. Aan het eerste criterium van het zogenoemde Halifax-arrest (het 'basisarrest' over misbruik van recht) wordt dus niet voldaan. Ook blijkt uit alle objectieve factoren niet dat het wezenlijke doel van de handelingen van de stichting erop is gericht om een belastingvoordeel te behalen (het tweede criterium uit het Halifax-arrest).

De rechtbank achtte al van belang dat de stichting veel en ook verschillende andere gebruikers en sponsors had aangetrokken en geen abnormaal lage prijzen of ongebruikelijke voorwaarden hanteerde

Tot slot

Dit oordeel van het gerechtshof bevestigt opnieuw dat bij investeringen in sportaccommodaties een groot btw-voordeel kan worden gerealiseerd. Een stichting die is opgericht om een sportaccommodatie aan te leggen en te exploiteren, kan onder omstandigheden als btw-ondernemer kwalificeren, ook indien er sprake is van een bepaalde afhankelijkheid van een gemeente en/of een vereniging, omdat bijvoorbeeld een subsidie en een lening zijn verstrekt.

Toch is terughoudendheid met betrekking tot het oprichten van sportstichtingen op zijn plaats. Op 14 april 2014 heeft de rechtbank Haarlem bij een stichting die bestaande huurcontracten tussen een gemeente en een tennisvereniging overnam, aangenomen dat de contractovername reële betekenis ontbeert. Door een samenstel van kunstmatige handelingen is een situatie

gecreëerd waardoor een belastingvoordeel ontstond. Dit leidde in de visie van deze rechtbank tot misbruik.

Toch is terughoudendheid met betrekking tot het oprichten van sportstichtingen op zijn plaats

De behandelingen door zowel de rechtbanken als het gerechtshof laten echter wel zien dat een uiterst zorgvuldige implementatie te allen tijde van het grootste belang blijft. Leidend blijven de feitelijke situatie en alle omstandigheden, zoals de statuten van de stichting, het aantal en de soort gebruikers, de gehanteerde voorwaarden en vergoedingen et cetera.

Recentelijk is er discussie ontstaan over de vraag of het Sportbesluit niet moet worden afgeschaft en een vrijstelling moet worden ingevoerd.

Deze vrijstelling zou dan moeten ingaan op 1 januari 2015. Goed nieuws is dat een eventuele vrijstelling niet voor 1 januari 2016 zal worden ingevoerd, zodat er nog alle ruimte is om bij de aanleg van (kunst)grasvelden btw-voordelen te realiseren!



Stuur of twitter dit artikel door!
Scan of ga naar:

www.Fieldmanager.nl/artikel.asp?id=17-5107



De auteur, Ronald Brouwer (rbrouwer@caraad.com), is werkzaam als belastingadviseur bij Caraad Belastingadviseurs. Brouwer werkte eerder bij Deloitte en heeft recent met collega's Sander Reibestein en Lennert Ketner in Utrecht een volwaardige vestiging van Caraad Belastingadviseurs geopend. Caraad zelf is vijf jaar geleden opgericht in Groningen door een aantal voormalige medewerkers van Deloitte.