

A.van Beerendonk

Van: Gemeente
Verzonden: dinsdag 29 december 2015 10:49
Aan: A.van Beerendonk
Onderwerp: FW: Indirect Tax Alert: A-G Hof van Justitie gaat in op btw-aspecten leerlingenvervoer

Hoi Andre,

Deze is voor de digitale leeszaal.
Met vriendelijke groet,

DIV

Van: Koogje-Houdijk, Hanny (NL - Rotterdam) [mailto:HKoogjeHoudijk@deloitte.nl] **Namens** Wiersma, Reinder (NL - Rotterdam)
Verzonden: maandag 28 december 2015 15:34
Aan: Peters, Rob (NL - Eindhoven) <RobPeters@deloitte.nl>; Wiersma, Reinder (NL - Rotterdam) <ReWiersma@deloitte.nl>
Onderwerp: Indirect Tax Alert: A-G Hof van Justitie gaat in op btw-aspecten leerlingenvervoer

Deloitte.

The Netherlands | Indirect Tax | 28 december 2015



Indirect Tax Alert

A-G Hof van Justitie gaat in op btw-aspecten leerlingenvervoer

Op 23 december jl. heeft de advocaat-generaal (hierna: A-G) van het Europese Hof van Justitie haar conclusie uitgebracht in de zaak van het verzorgen van leerlingenvervoer. Hoewel dit nog niet de uitspraak van het Hof van Justitie betreft, brengen wij u wel graag op de hoogte van de A-G en haar concrete advies aan het Hof van Justitie.

Situatieschets

Evenals andere Nederlandse gemeenten, organiseert de gemeente Borsele leerlingenvervoer voor in de gemeente woonachtige leerlingen om de toetsingscriteria te voldoen. Deze criteria zijn vastgelegd in een gemeentelijke verordening. Op basis van deze verordening betalen de ouders op basis van de voorwaarden een (geringe) eigen bijdrage, die deels afhankelijk kan zijn van het inkomen van de ouders. In de praktijk betaalt slechts een klein deel van de eigen bijdrage. Op jaarbasis heeft dit tot gevolg dat circa 3% van de kosten van het leerlingenvervoer wordt gedekt door eigen bijdragen.

Voor het leerlingenvervoer koopt de gemeente diensten in bij vervoersondernemingen. Deze diensten zijn belast met 6% btw.

De gemeente is van mening dat bij het verzorgen van leerlingenvervoer wordt gehandeld als btw-ondernemer. Dat heeft tot gevolg dat de gemeente aftrek van voorbelasting heeft, voor de btw op de ingekochte vervoersdiensten. Daar staat volgens de gemeente tegenover dat 6% btw wordt ontvangen eigen bijdragen.

De Belastingdienst is van mening dat de gemeente niet als btw-ondernemer handelt. Daar vanuit gaande hoeft de gemeente geen btw te betalen en te ontvangen eigen bijdragen. Aan de andere kant heeft de gemeente ook geen recht op aftrek van voorbelasting. Ook heeft zij geen recht op btw-compensatiefonds (BCF).

Oordeel Nederlandse rechters

In Nederland wordt al geruime tijd geprocedeerd over de btw-heffing met betrekking tot het leerlingenvervoer, waarbij er los van elkaar twee procedure van de gemeente Borsele heeft het Gerechtshof Den Haag in een eerder stadium geoordeeld dat de gemeente volledig als btw-ondernemer moet worden aangemerkt. In de andere procedure, die van een gemeente in het oosten van het land heeft het Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden geoordeeld dat de gemeente in het geheel niet als btw-ondernemer moet worden aangemerkt.

De Hoge Raad heeft zich uiteindelijk genoodzaakt gezien hierover in de zaak van de gemeente Borsele prejudiciële vragen te stellen aan het Hof van Justitie.

Conclusie A-G

In haar conclusie onderzoekt de A-G of het leerlingenvervoer kan worden aangemerkt als een economische activiteit voor de btw. Als dat het geval is, moet de gemeente niet als btw-ondernemer. Als er evenwel sprake is van een economische activiteit, moet nog worden onderzocht of de gemeente als "btw-ondernemer" handelt.

De A-G gaat uitgebreid in op de vraag of sprake is van een economische activiteit. Daarvoor is het in de eerste plaats noodzakelijk dat er op een duurzame wijze opbrengsten worden verkregen. Dat er diensten worden verricht staat volgens de A-G buiten kijf en hetzelve is een voorwaarde voor 'duurzaamheid'. Het feit dat de gemeente slechts geringe opbrengsten verkrijgt, die deels inkomensafhankelijk zijn, leidt volgens de A-G tot de conclusie dat er geen opbrengsten worden behaald.

Vervolgens stelt de A-G echter dat het om te kunnen spreken van een economische activiteit ook noodzakelijk is dat er wordt deelgenomen aan de markt. De A-G stelt dat hier geen sprake van is; de gemeente biedt geen prestaties aan op 'de algemene markt voor vervoersprestaties'. De gemeente wordt als eindverbruiker van de vervoersprestaties worden gezien. De ingekochte prestaties worden in het kader van openbare dienstverlening (openbaar vervoer) aan de ouders van leerlingen ter beschikking gesteld, waarbij in sommige gevallen een geringe eigen bijdrage wordt verkregen.

Hoewel de A-G hiermee tot de conclusie komt dat de gemeente in het geheel niet als btw-ondernemer handelt, maakt zij tot slot een kleine reserve. Het sluit niet uit dat in individuele gevallen sprake zou kunnen zijn van een economische activiteit, als daarvoor bij benadering een marktpr

om een onbeduidend aantal gevallen gaat, is de A-G van mening dat in zoverre dan tevens als overheid wordt gehandeld. Als het handelen een verstoring van de mededinging van enige betekenis, zou de gemeente in zoverre toch moeten worden aangemerkt als btw-ondernemer. Het verwijzende rechter (de Hoge Raad) om nader te onderzoeken of de mededinging in een niet onbeduidend aantal gevallen wordt verstoord.

Belang voor de praktijk

Het belang van de procedure is duidelijk: in de regel zal het voor gemeenten gunstig uitpakken als zij volledig als btw-ondernemer worden aangemerkt. Het belang van voorbelasting overstijgt namelijk de voldoening van btw over de ontvangen eigen bijdragen.

Veel gemeenten hebben over reeds verstreken tijdvakken bezwaren lopen tegen de btw-behandeling van het leerlingenvervoer. De concrete gevolgen voor deze lopende bezwaren. Pas op het moment dat het Hof van Justitie uitspraak doet, kan met meer zekerheid worden gezegd welke gevolgen zijn voor de lopende bezwaren. Voor de definitieve afwikkeling is het echter wachten op de Hoge Raad, die uitspraak zal doen over het antwoord op zijn prejudiciële vragen van het Hof van Justitie.

We zijn benieuwd of het Hof van Justitie op dezelfde lijn zit als de A-G. We houden u uiteraard op de hoogte van de verdere ontwikkelingen. Voor meer informatie kunt u contact opnemen met Rob Peters (robpeters@deloitte.nl/ +31 (0) 88 288 5831) of uw vaste Deloitte-adviseur. Ook kunt u contact opnemen met NLDeloitteLMBTax@deloitte.nl.

Deze en andere gerelateerde nieuwsberichten vindt u tevens op onze [website](#).

[Home](#) | [Beveiliging](#) | [Disclaimer & Copyright](#) | [Privacy](#)

Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee, and its network of member firms, the structure of Deloitte Touche Tohmatsu Limited and its member firms.

Deloitte provides audit, tax, consulting, and financial advisory services to public and private clients spanning multiple industries. With a globally diverse client base, delivering the insights they need to address their most complex business challenges. Deloitte has in the region of 200,000 professionals.

This communication contains general information only, and none of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, its member firms, or their related entities are providing any decision or taking any action that may affect your finances or your business, you should consult a qualified professional adviser. No entity in the network is providing any services to clients.

© 2015. For information, contact Deloitte Touche Tohmatsu Limited.

www.deloitte.nl



This e-mail message and its attachments are subject to the disclaimer published at the following website of Deloitte:

<http://www2.deloitte.com/nl/nl/legal/Disclaimer.html>

Deloitte Group Support Center B.V. is registered with the trade register in The Netherlands under number 24362837.

Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee (“DTTL”), its network of member firms, and their related entities. DTTL and each of its member firms are legally separate and independent entities. DTTL (also referred to as “Deloitte Global”) does not provide services to clients. Please see <http://www2.deloitte.com/nl/nl/pages/about-deloitte/articles/over-deloitte.html> for a more detailed description of DTTL and its member firms.