



NIEUWSBRIEF BTW - 6 september 2012

1. Vrijstelling registratierechten overdracht rechten btw-lease

De centrale diensten van de Algemene Administratie Patrimoniumdocumentatie hebben in een individuele beslissing bevestigd dat de overdracht van rechten van een onroerende btw leasing principieel vrijgesteld zijn van de het evenredig registratierecht van verhuring, op basis van artikel 159, 10° W. Reg.

Deze beslissing betekent een wijziging van het standpunt dat in het verleden werd ingenomen. In antwoord op een parlementaire vraag van februari 2000 had de Minister van Financiën aangegeven dat de btw-wetgeving de overdrachtshandeling op zich niet viseert waardoor de vrijstelling van artikel 159, 10° W.Reg. niet van toepassing zou zijn. Daarentegen werd in een latere circulaire voor btw verduidelijkt dat de overdracht van leasingrechten een dienst is die onderworpen is aan btw (circulaire nr. AOIF 10/2007 (E.T.109.976) van 12 april 2007). De facto betekent dit een dubbele belasting op de overdracht van leasingrechten.

Met het nieuwe standpunt wordt deze dubbele belasting nu weggewerkt.

Bron: niet gepubliceerde individuele beslissing

2. Verhoging btw-boetes

In navolging van de programmawet van 22 juni 2012 die de schalen van de niet-proportionele geldboeten heeft verdubbeld van '25 - 2.500 euro' naar '50 - 5.000 euro' (en niet 55.000 euro zoals oorspronkelijk in de tekst stond), werd de lijst van de niet-proportionele boeten zoals opgenomen in KB nr. 44 via Koninklijk Besluit aangepast. De inbreuken zijn voortaan gegroepeerd per categorie. Dit heeft tot doel het systeem te vereenvoudigen.

Daarbij wordt bepaald dat de vastgelegde boeten worden verdubbeld indien de overtreding wordt begaan om btw te ontduiken, met een maximum van 5.000,00 EUR per overtreding. Voor de bepaling van de hoogte van de boete bij recidive wordt rekening gehouden met dezelfde overtredingen in een tijdsspanne van 4 jaar.

Ook in het KB nr. 41 ter vaststelling van de proportionele btw-boeten werd een (beperkte) verhoging ingevoerd. Een overtreding waarvoor de btw-hoofdcontroleur een bericht stuurt



betreffende btw waarvan de opeisbaarheid blijkt uit btw-aangiften of bijzondere rekeningen wordt bestraft aan 15% waar dit voorheen 10% was.

De verhoogde boeten zijn van toepassing op overtredingen die worden begaan vanaf 1 juli 2012. De referentiedatum voor de toepassing van de nieuwe schalen is de datum waarop de inbreuk is gepleegd. In een bericht van 13 augustus heeft de FOD financiën bij wijze van tolerantie aanvaard dat de oude schalen nog steeds van toepassing zullen zijn op inbreuken m.b.t. declaratieve verplichtingen waarvan de indieningsdatum zich vóór 17 juli 2012 situeert. Hierover zal een meer gedetailleerde toelichting worden gepubliceerd.

Bron: Koninklijk besluit nr. 44 tot vaststelling van het bedrag van de niet-proportionele fiscale geldboeten op het stuk van de belasting over de toegevoegde waarde, BS 17 juli 2012.

Koninklijk besluit tot wijziging van het koninklijk besluit nr. 41 van 30 januari 1987 tot vaststelling van het bedrag van de proportionele fiscale geldboeten op het stuk van de belasting over de toegevoegde waarde, BS 17 juli 2012

Bericht FOD Financiën, 13 augustus 2012 (te raadplegen op: <http://minfin.fgov.be/portail2/nl/current/index.htm>)

3. Cassatie bevestigt: btw op “publicitaire” cateringkosten is volledig aftrekbaar

Reeds via het cassatiearrest van 11 maart 2010 (Cache Cache nv) had het Hof van Cassatie geoordeeld dat cateringkosten deel kunnen uitmaken van publiciteitskosten met de mogelijkheid om 100% van de btw in aftrek te brengen. In de praktijk weigert de btw-administratie, zich baserend op Europese rechtspraak, om de btw-aftrek voor cateringkosten te aanvaarden omdat zij van oordeel is dat de aftrekuitsluiting voor kosten van logies, spijzen en dranken in eerste instantie naar de “aard” van de kosten dient beoordeeld te worden en niet naar het al dan niet publicitaire doel (zie Beslissing nr. ET 120.663 van 2 december 2011 met verwijzing naar o.a. HvJ, 15 april 2010, zaken C-538/08 en C-33/09, X Holding BV).

In haar arrest van 15 juni 2012 herhaalt het hoogste Belgisch gerechtshof dat de btw over cateringkosten volledig in aftrek kan worden gebracht indien de kosten worden gemaakt in het kader van een publicitair evenement. De specifieke aftrekuitsluiting van artikel 45, § 3, 3° W.Btw geldt in dat geval niet. Deze expliciete bevestiging door het Hof van Cassatie noopt o.i. tot een aanpassing van het administratieve standpunt.

Bron: Cass. 15 juni 2012, F.11.0095.F



4. Individueel vermogensbeheer is niet vrijgesteld van btw

Het Europees Hof van Justitie heeft verduidelijkt dat diensten bestaande in het vermogensbeheer van een beleggingsportefeuille van individuele beleggers niet kwalificeren onder een btw-vrijstelling.

Volgens de Belgische en Europese bepalingen is beheer van een beleggingsportefeuille in principe enkel vrijgesteld van btw indien dit gebeurt voor een “gemeenschappelijk beleggingsfonds” (in België: instelling voor collectieve belegging). In casu werd opgeworpen dat een deel van de diensten bestaande in individueel vermogensbeheer, andere dan voor collectieve beleggingsinstellingen, toch vrijgesteld kunnen zijn maar dan als handelingen inzake waardepapieren.

Het Hof verwerpt deze stellingname. Het Hof oordeelt dat individueel vermogensbeheer te beschouwen is als een complexe handeling die niet valt onder de btw-vrijstelling inzake waardepapieren. Dit is conform het huidige standpunt van de Belgische administratie (zie o.a. Parl. Vraag nr. 16, 1 september 2003, Fournaux).

Hiermee zijn evenwel niet alle vragen opgelost. Het Hof doet in deze zaak uitspraak over vermogensbeheer voor individuele beleggers. In de praktijk bestaan er evenwel tal van gespecialiseerde vormen van portefeuillebeheer. We denken hier met name aan het beheer van portefeuilles van financiële instellingen, het beheer van bijzondere fondsen die niet de vorm hebben van een collectieve beleggingsinstelling,... Dergelijke specifieke beheersdiensten zijn verschillend van prestaties inzake individueel vermogensbeheer waar deze diensten worden uitgesplitst en/of uitbesteed aan verschillende service providers en waarbij de geleverde prestaties desgevallend sterk gelinkt zijn aan transacties met waardepapieren. Wellicht zal deze problematiek nog het voorwerp uitmaken van verdere discussie voor het Europees Hof.

Bron: HvJ C-44/11, Deutsche Bank AG

5. Verkoop aandelen vastgoedvennootschap is geen asset deal

In een recent arrest heeft het Hof van Justitie geoordeeld dat bemiddeling bij de verkoop van aandelen van een vastgoedvennootschap niet kan worden aanzien als een bemiddeling bij de verkoop van een onroerend goed.

Het Hof stelt allereerst dat de verkoop van de aandelen van een vastgoedvennootschap niet kan gekwalificeerd worden als een verkoop van het onderliggend onroerend goed. Voor btw



primeert m.a.w. de objectieve aard van de handeling, zijnde de verkoop van aandelen, boven de achterliggende bedoeling van de transactie, met name het verwerven van het onroerend goed.

Let wel, in deze uitspraak heeft het Hof geen positie ingenomen inzake eventueel misbruik, gezien dit niet het voorwerp was van de voorgelegde vraag (in België zie Rb. Brussel 24 mei 2006 waarin misbruik niet werd weerhouden).

Het Hof geeft daarnaast interessante verduidelijkingen over de invulling van het begrip "bemiddeling" inzake aandelen. Ook het louter zoeken van mogelijke kopers van de aandelen kan als btw-vrijgestelde bemiddeling kwalificeren. Bepaalde strikte interpretaties van de btw-administratie zullen o.i. op basis hiervan moeten aangepast worden.

Bron: HvJ C-259/11, DTZ Zadelhoff vof

6. In de pipeline

Wij wensen u tenslotte te wijzen op een aantal nog hangende btw-ontwikkelingen:

- We wachten nog steeds op de nieuwe btw-beslissing inzake bedrijfswagens en de regeling voor voordelen van alle aard in het algemeen. Deze beslissing dient een antwoord te bieden op de praktische moeilijkheden voor ondernemingen bij het bepalen van het privé- vs. het professioneel gebruik, al dan niet via het gebruik van forfaitaire methodes. Wellicht zal deze beslissing pas gepubliceerd worden na volgende begrotingscontrole (dus na de verkiezingen van 14/10).
- Hetzelfde geldt voor de nieuwe administratieve richtlijnen voor de onroerend goed sector en btw, met name inzake de toepassing van het verlaagd btw-tarief bij afbraak/heropbouw projecten en de problematiek van btw-aftrek voor infrastructuurwerken.
- Tenslotte zullen binnenkort de ontwerpteksten ter omzetting van de facturatie-richtlijn worden gepubliceerd. Deze teksten zullen in principe een belangrijke wijziging inhouden m.b.t. de opeisbaarheid van de btw. De datum van de factuur zal niet langer relevant zijn voor het bepalen van de opeisbaarheid van de BTW; dit zal worden gelinkt aan het tijdstip van de levering/dienst of het tijdstip van de betaling. Deze wijziging zal ook een belangrijke impact hebben op het tijdstip van het ontstaan van het recht op aftrek van de btw gezien dit niet meer aan de datum van de factuur zal worden gelinkt.



Tiberghien
ADVOCATEN | AVOCATS | LAWYERS

Hierover volgt meer in latere nieuwsbrieven.

Voor verdere info kan u terecht bij:

Joaquim Heirman
joaquim.heirman@tiberghien.com

Stijn Vastmans
stijn.vastmans@tiberghien.com