

Checklist btw-ondernemerschap leden Raad van Toezicht

De gevolgen van de recente uitspraak over de btw-plicht van de commissaris zijn nog niet duidelijk. Via onze vragenlijst, bieden wij een handreiking voor uw situatie.

Graag informeren wij u nader de uitspraak van het Hof van Justitie waarin is geoordeeld dat een lid van de Raad van Commissarissen (RvC) voor zijn/haar werkzaamheden geen btw-ondernemer is. Dit is een belangrijke uitspraak voor de Nederlandse praktijk omdat sinds 2013, met de intrekking van het toen geldende besluit, commissarissen in de regel worden aangemerkt als btw-ondernemer. De zaak heeft daarom naar verwachting een grote impact op de btw-positie van commissarissen, maar de precieze gevolgen voor de Nederlandse praktijk zijn nog niet helemaal duidelijk. Ook leden van de Raad van Toezicht (RvT) zullen op grond van deze uitspraak veel minder snel als ondernemer voor de btw kwalificeren.

Veelal zullen zorginstellingen de btw die is berekend door het RT-lid maar beperkt in aftrek kunnen brengen. Deze uitspraak kan mogelijk een financieel voordeel opleveren voor deze instellingen en elimineert eventuele btw-risico's voor het RvT-lid. Daarnaast voorkomt het administratieve werkzaamheden die vaak vanuit het efficiëntie-oogpunt bij de instelling zijn gelegd door bijvoorbeeld namens de RvT-leden te factureren (zogenoemde 'selfbilling').

Als de leden van de RvT in een volledig vergelijkbare positie verkeren als het lid van de RvC in de uitspraak, dan zullen de leden sowieso geen ondernemer meer zijn. Als de feiten afwijken, dan kan dit genuanceerder liggen. Als bijvoorbeeld de vergoeding wel afhankelijk is van de inzet van de leden (betaling per uur of per vergadering), is het de vraag of de uitspraak ook van toepassing is.

Wij verwachten dat het ministerie van Financiën of de Belastingdienst spoedig met beleid zal komen hoe met deze uitspraak moet worden omgegaan. Tot die tijd geven wij, middels de hierna opgenomen vragenlijst, een handreiking om de impact van deze zaak in uw geval zelf te bepalen (in geval van een RvT geldt mutatis mutandis hetzelfde als voor de RvC).

- ▶ Kunt u aan de Raad van Commissarissen toegekende bevoegdheden individueel en op persoonlijke titel uitoefenen? *U handelt dan niet onder mandaat of namens de Raad van Commissarissen.*
- ▶ Kunt u persoonlijk aansprakelijk worden gesteld voor schade toegebracht aan derden bij de uitoefening van uw commissariaat?
- ▶ Wordt uw commissariaatsvergoeding gebaseerd op daadwerkelijke deelname aan vergaderingen of gewerkte uren? *Als uw vergoeding onafhankelijk is van aanwezigheid/prestatie vul dan 'nee' in.*
- ▶ Kan taakverwaarlozing een vermindering van uw commissariaatsvergoeding tot gevolg hebben? *Ontslag als gevolg van taakverwaarlozing is voor deze vraag niet relevant.*
- ▶ Doet u investeringen ten behoeve van uw commissariaat? *U kunt bijvoorbeeld denken aan de aankoop van een computer of andere middelen om uw functie te kunnen uitoefenen.*

Heeft u bovenstaande vragen allen met 'nee' beantwoord dan verkeert u in een vergelijkbare positie als het RvC-lid uit de uitspraak van het Hof van Justitie. Dit betekent dat u geen ondernemer (meer) bent voor de btw. U dient zich dan af te melden als ondernemer voor de btw bij de Belastingdienst waarna u geen btw aangiftes meer hoeft in te dienen. Mocht reeds een btw-aangifte door de Belastingdienst zijn klaargezet in uw ondernemersportaal, dan dient deze alsnog te worden ingediend. Wij adviseren in dat geval een nihil aangifte in te dienen. Let op: indien u om andere reden ook btw-ondernemer bent (zoals bijvoorbeeld als zonnepaneelhouder of als zelfstandig beroepsbeoefenaar) dan kunt u zich niet afmelden als ondernemer. U geeft dan geen btw meer aan over de inkomsten die u als commissaris ontvangt.

Als u één of meerdere vragen met 'ja' heeft ingevuld, dan wijkt uw situatie af van de aan het Hof van Justitie voorgelegde situatie. In dit geval bestaat er nog geen volledige zekerheid over het ontbreken van ondernemerschap voor de btw. Wij adviseren u in dat geval contact op te nemen met ondergetekende of uw adviseur om uw verdere mogelijkheden te bespreken.

Mocht u ontheffing hebben van administratieve verplichtingen dan hoeft u op dit moment nog geen actie te ondernemen.

Opting-in regeling voor de loonheffingen?

Op basis van de zogenoemde opting-in regeling kunnen een toezichthouder en de instelling samen kiezen voor toepassing van de loonheffingen. Dat staat verder helemaal los van de btw-kwalificatie en deze nieuwe uitspraak. Voor de loonheffingen verandert er dus helemaal niets.

Meer weten?

Wilt u weten wat de btw gevolgen zijn voor uw organisatie? Neem dan contact op met Matthijs van Ooij, btw specialist (matthijs.van.ooij@bdo.nl) of Nika Stegeman), partner zorg, (nika.stegeman@bdo.nl, 0613095011) beiden verbonden aan de BDO Branchegroep Zorg.

BDO is kennispartner van FIZI