

Raadsmededeling - Openbaar

Nummer : 19-2019
Datum : 13 februari 2019
B&W datum :
Beh. Ambtenaar : J. Storm / E. Hillen
Portefeuillehouder : T.M.M. Kok
Onderwerp : BTW scholen

Aanleiding:

De Hoge Raad heeft een definitief vonnis geveld over onze zaak. Vervolgens hebben we met de fiscus alles verrekend over de afgelopen 15 jaar. Dit is in december 2018 afgerond.

Inhoud Mededeling:

De procedure kent een lange geschiedenis van wel bijna 15 jaar. De Hoge Raad heeft maar liefst drie keer geoordeeld over deze zaak. Daarnaast hebben het Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden, het Gerechtshof 's-Hertogenbosch, het Gerechtshof Amsterdam en Rechtbank Gelderland een oordeel gegeven. En dat is dan alleen nog maar in de zaak van de gemeente Aalten, er is daarnaast nog veel meer jurisprudentie.

Nog even kort de feiten.

De gemeente heeft twee nieuwe schoolgebouwen gebouwd en tegen een geringe vergoeding verkocht en geleverd aan een beheerstichting. Deze stichting verhuurt de gebouwen aan de schoolbesturen. De gemeente voldoet btw over de geringe verkoopprijs en wil de btw op de bouwkosten verrekenen c.q. terugvragen op de btw-aangifte hetgeen de Belastingdienst bestrijdt.

Het Gerechtshof Arnhem oordeelt in zijn uitspraak van 15 januari 2013 dat sprake is van misbruik van recht. De Hoge Raad oordeelt in zijn arrest van 25 april 2014, dat het Gerechtshof het oordeel voor wat betreft misbruik van recht onvoldoende heeft onderbouwd. De Hoge Raad verwijst de zaak voor verdere behandeling naar het Gerechtshof 's-Hertogenbosch die in zijn uitspraak van 19 juni 2015 oordeelt dat geen sprake is van misbruik van recht!

De staatssecretaris heeft cassatie aangetekend tegen deze uitspraak. De Hoge Raad oordeelt in zijn arrest van 6 januari 2017 dat het verwijzingshof 's-Hertogenbosch de stelling van de inspecteur dat de verkoop van nieuwbouwscholen door de gemeente Aalten aan een stichting als misbruik van recht kwalificeert, onvoldoende heeft onderzocht. De zaak wordt verwezen naar Hof Amsterdam voor verdere behandeling.

Het Gerechtshof Amsterdam oordeelt in zijn uitspraak van 10 oktober 2017, dat sprake is van misbruik van recht. Volgens het Gerechtshof is sprake van een kunstmatige vergoeding die via een kunstmatig kasrondeje wordt gecreëerd. Voorts sluiten de in de koopovereenkomst opgenomen bedingen en contractvoorwaarden zoals het boetebeding, de aanbiedingsplicht, de koopoptie en de ontbindende voorwaarden niet overeen met normale (markt)voorwaarden en dienen als kunstmatig te worden aangemerkt. Tenslotte zijn de rechtshandelingen inzake de verhuur van de sporthal gekunsteld en heeft de stichting geen economische realiteit.

De Hoge Raad laat in zijn arrest van 6 juli 2018 de uitspraak van het Gerechtshof in stand. Zeer vreemd is dat de Hoge Raad geen nadere motivatie geeft. Ze schrijven letterlijk dat dit hun tijd scheelt en ze zo meer aandacht kunnen besteden aan belangrijke zaken. Dit mag conform artikel 81. Einde oefening en we konden aan de slag met de aanslagen van de fiscus. In december 2018 is alles afgewikkeld en dit moeten we dus verwerken in onze jaarrekening. De voorziening wordt opgeheven.

Hoera, we hebben verloren??

Want het kan wellicht vreemd overkomen, maar we hebben een bedrag van in totaal ruim € 2 miljoen over. Hoe kan dit?

In de loop van de jaren is alle terugontvangen BTW in de voorziening gestort. Over het achteraf te hoog gebleken bedrag is de rente toegerekend. Uit de uitspraak van juli afgelopen jaar blijkt dat we naast de overdrachtsbelasting ook de betaalde BTW over de verkoop van de scholen terug krijgen. En een groot voordeel is de renteberekening. Omdat het over zo'n grote periode gaat, tikt dat aardig aan door jaar over jaar. Temeer omdat de rente ook gaat over die overdrachtsbelasting. Toentertijd was er geen duidelijkheid of we dit bedrag ooit zouden terugkrijgen. Zekerheidshalve hebben we dit dus als risico meegenomen. Ook daar wordt dan 15 jaar rente over rente bij geplust. Ook het in 2014 gewonnen verbouwmodel (Klimop Lintelo en Triangel Hoog) is in de aanslag van de belasting dienst verrekend. Al met al blijkt nu dat onze opgenomen voorziening te hoog is geweest.

Dit verschil wordt naast de te veel in de voorziening gestorte rente van circa € 900.000 dus veroorzaakt door € 685.000 overdrachtsbelasting, € 169.000 aan terug ontvangen BTW en € 255.000 door het gewonnen verbouwmodel.

Afgesproken is dat een eventueel voordeel ten gunste van onderwijs komt. Na aftrek van de door de gemeente gemaakte kosten en toegevoegde rente komt dit neer op een € 1 miljoen ten gunste van de reserve huisvesting onderwijs (IHP). Het resterende bedrag komt ten gunste van de algemene reserve. Dit is ook zo met de Stichting TWAO afgesproken.

Overzicht voorziening BTW Onderwijs

1 januari 2018	€ 3,8 miljoen
Betaling belastingdienst	€ 1,8 miljoen
Storting algemene reserve	€ 1,0 miljoen
Storting reserve huisvesting onderwijs	€ 1,0 miljoen
31 december 2018	Saldo nihil en voorziening opgeheven.

De volgende stukken zijn voor u bijgevoegd:

Nvt.