

Nieuwsbrief BTW-verhoging op de podiumkunsten Nr. 1

1 Inleiding

1.1 Dit is de eerste nieuwsbrief van advocatenkantoor De Brauw Blackstone Westbroek N.V. ("**De Brauw**") die is opgesteld ten behoeve van de leden van de Vereniging Vrije Theater Producenten ("**VVTP**"), de Vereniging van Schouwburg- en Concertgebouwdirecties ("**VSCD**"), de Vereniging Van Evenementen Makers ("**VVEM**") en de Vereniging Nederlandse Poppodia en - Festivals ("**VNPF**") (de verenigingen worden hierna aangeduid als de "**belangenverenigingen**") over de acties tegen de BTW-verhoging op de podiumkunsten van 6% naar 19%. Deze nieuwsbrief is mede tot stand gekomen in overleg met Dr D. (Dick) Molenaar van All Arts Belastingadviseurs. Deze nieuwsbrief is bestemd voor alle belastingplichtigen binnen de culturele sector en strekt ertoe een eenvormig plan van aanpak te presenteren.

1.2 De belangrijkste punten die in deze nieuwsbrief aan de orde komen zijn:

- politieke ontwikkelingen inzake het BTW-dossier;
- voorbereidingen van een procedure namens de belangenverenigingen, en;
- instructie individuele bezwaarprocedures door de belastingplichtigen (modelbezwaarschrift).

1.3 Bij belangrijke nieuwe ontwikkelingen wordt er telkens opnieuw een nieuwsbrief uitgebracht.

2 Vertrouwelijkheid

2.1 Deze nieuwsbrief is uitsluitend bedoeld voor belastingplichtigen binnen de podiumkunstensector die geraakt worden door de BTW-verhoging. Deze nieuwsbrief dient vertrouwelijk te worden behandeld. Wij verzoeken u dan ook deze nieuwsbrief niet te publiceren en deze nieuwsbrief niet te verstrekken aan partijen die buiten de doelgroep vallen.

3 De politieke ontwikkelingen inzake het BTW-dossier

3.1 Bij de parlementaire behandeling van het Belastingplan 2011 was de verhoging van het BTW-tarief op de podiumkunsten, dat deel van dit belastingplan uitmaakte, verreweg het belangrijkste discussiepunt. Sinds het Belastingplan 2011 is aangenomen, is er weinig publiciteit over de BTW-verhoging geweest. Achter de schermen wordt echter, zoals de meesten van u hebben vernomen, hard gewerkt om te proberen de BTW-verhoging alsnog ongedaan te maken en het onderwerp hoog op de politieke agenda te houden.

- 3.2** Sinds 1 januari 2011 geldt voor het verlenen van toegang tot podiumkunsten een wettelijk BTW-tarief van 19%. Bij ministeriële regeling heeft staatssecretaris Weekers van Financiën besloten dat voorstellingen tot 1 juli 2011 waarvan de kaarten na 1 januari 2011 zijn verkocht nog worden belast tegen een BTW-tarief van 6%.
- 3.3** Omdat er in de maand januari 2011 door een aantal partijen al kaarten voor voorstellingen vanaf 1 juli 2011 zijn verkocht, moeten deze partijen voor deze voorstellingen (die plaatsvinden na 1 juli 2011), 19% BTW afdragen. Dit betekent dat de belastingplichtigen die maandaangifte doen dus in februari 2011 de eerste afdrachten tegen het tarief van 19% moeten doen.
- 3.4** In het voorjaar van 2011 zal minister De Jager van Financiën een “startbrief” aan de Tweede Kamer sturen inzake de fiscale agenda 2011-2015. Het doel van deze brief zal zijn om de fiscale voornemens van het kabinet Rutte kenbaar te maken aan de Tweede Kamer. In deze startbrief zal naar alle waarschijnlijkheid aandacht worden besteed aan de vraag of er in Nederland een verlaagd BTW-tarief gehandhaafd moet blijven of dat er een uniform tarief zal worden ingevoerd. Ook vanuit Europa is in het recentelijk gepubliceerde “Groenboek over de toekomst van de BTW”¹ de vraag aan de orde gesteld in hoeverre een laag BTW-tarief nog relevantie heeft.
- 3.5** Een mogelijke uitkomst van de discussie kan derhalve zijn dat er een uniform BTW-tarief zal worden ingevoerd. Daarnaast bestaat de mogelijkheid dat de wetgever besluit (naar aanleiding van de bezwaren uit de sector) dat ook culturele evenementen en voorzieningen die nu nog tegen 6% worden belast onder het BTW-tarief van 19% zullen worden gebracht.
- 3.6** Vertegenwoordigers van de verenigingen zullen de komende tijd nauwlettend de ontwikkelingen in politiek Den Haag blijven volgen en zullen actief informatie blijven verzamelen. Belangrijke ontwikkelingen zullen zo snel mogelijk aan de achterban worden gecommuniceerd.

4 Juridische procedure namens belangenvereniging

- 4.1** De Brauw heeft in opdracht van de belangenverenigingen samen met SEO Economisch Onderzoek een notitie geschreven aan de Eerste Kamer waarin in de eerste plaats uiteen is gezet waarom de BTW-verhoging, die tot concurrentievervalsing leidt, in strijd is met de BTW-richtlijn en in de tweede plaats dat de invoeringstermijn van de BTW-verhoging te kort is, hetgeen in strijd is met het rechtszekerheidsbeginsel.²

¹ COM(2010)695 d.d. 1 december 2010.

² De notitie kan (onder andere) worden geraadpleegd via:

- 4.2** In samenspraak met de belangenverenigingen en enkele leden uit de achterban wordt er op dit moment door De Brauw een procedure voorbereid waarin zal worden getracht de wetswijziging, waarbij het BTW-tarief op de podiumkunsten is verhoogd van 6% naar 19%, door de rechter onverbindend te laten verklaren wegens strijd met de BTW-richtlijn.
- 4.3** De grondslag voor deze procedure is kort gezegd dat concurrerende goederen en diensten uit het oogpunt van fiscale neutraliteit niet ongelijk mogen worden behandeld. Het verlenen van toegang tot podiumkunsten concurreert met het verlenen van toegang tot andere vrijetijdsactiviteiten, zoals bioscopen. Voor een uitgebreide toelichting op de grondslag van de procedure verwijzen wij naar de notitie (zie voetnoot 2).
- 5** **Het maken van bezwaar tegen de afdracht van 19% BTW in plaats van 6%**
- 5.1** Met het instellen van bezwaar en beroep moet zorgvuldig worden omgegaan. Wij verzoeken iedereen het onderstaande zorgvuldig door te lezen.
- 5.2** Vooropgesteld moet worden dat alle ondernemers die na 1 januari 2011 kaarten voor voorstellingen na 1 juli 2011 hebben verkocht bezwaar moeten maken tegen de afdracht van 19% BTW, indien zij de mogelijkheid tot terugvordering willen openhouden. Indien er geen bezwaar wordt gemaakt, dan is het in principe niet meer mogelijk het verschil tussen 6% en 19% achteraf terug te vorderen als later komt vast te staan dat de wetswijziging waarbij het BTW-tarief van 6% naar 19% wordt verhoogd in strijd is met de BTW-richtlijn (het beginsel van formele rechtskracht).
- 5.3** Het bovenstaande brengt met zich mee dat er over de belastingaangifte over ieder tijdvak *opnieuw* bezwaar moet worden gemaakt. Indien er tegen de aangifte over januari 2011 respectievelijk het eerste kwartaal 2011 bezwaar is gemaakt, moet er tegen de BTW-aangifte over februari 2011 respectievelijk het tweede kwartaal 2011 dus opnieuw bezwaar worden gemaakt, enz.

Instructie ten aanzien van het maken van bezwaar (modelbezwaarschrift)

De termijn

- 5.4** De termijn voor het maken van bezwaar start de dag na die van de voldoening of de inhouding onderscheidenlijk de afdracht en bedraagt zes weken (art 22j AWR). Een bezwaarschrift is tijdig ingediend indien het voor het einde van de termijn is ontvangen. Bij verzending per post is een bezwaarschrift tijdig ingediend indien het voor het einde van de termijn ter post is bezorgd, mits het niet later dan een week na afloop van de termijn is ontvangen.

- 5.5** De ondernemer is verplicht de omzetbelasting binnen één maand na het einde van het tijdvak te voldoen overeenkomstig de aangifte. De aangifte over de maand januari 2011, moet in de maand februari 2011 zijn ingediend en de verschuldigde omzetbelasting dient ook in februari 2011 te zijn voldaan. Indien de aangifte bijvoorbeeld op 21 februari 2011 wordt ingediend en de omzetbelasting op woensdag 23 februari 2011 wordt voldaan, dan begint de bezwaartermijn te lopen op donderdag 24 februari 2011 en is woensdag 6 april 2011 de laatste dag van de zeswekentermijn. Indien de bezwaartermijn op een zaterdag, zondag of algemeen erkende feestdag verloopt, dan is de eerste dag daarna die niet een zaterdag, zondag of algemeen erkende feestdag is, de laatste dag om bezwaar te maken (art. 1 Algemene Termijnenwet).

Vermelding van het BTW-tarief op toegangskarten

- 5.6** Ten aanzien van het vermelden van het BTW tarief op toegangskarten e.d. geldt het volgende. In de prijs voor karten die aan particulieren worden uitgereikt is het BTW-tarief reeds inbegrepen. Er hoeft geen BTW-percentage op de toegangskarten te worden vermeld. Indien er wel een BTW-percentage op de karten wordt vermeld, of indien er aan een particulier een factuur wordt uitgereikt, dan heeft dit tot gevolg dat het daarop vermelde BTW-percentage daadwerkelijk moet worden afgedragen en is dit definitief verschuldigd (dat wil zeggen zonder dat de mogelijkheid bestaat van vermindering naar aanleiding van de indiening van een bezwaarschrift) ongeacht of dit het juiste percentage is of niet (art. 37 Wet OB 1968). Het advies luidt dan ook om zo mogelijk het BTW-percentage niet te vermelden.
- 5.7** Indien transacties worden aangegaan met ondernemers geldt dat er een factuur *moet* worden uitgereikt waarop het verschuldigde BTW-percentage staat vermeld. Zoals hierboven vermeld geldt dat het op de factuur vermelde BTW-percentage moet worden afgedragen ongeacht of dit juist is of niet. In beginsel zal deze op de factuur vermelde BTW door de ondernemer die de dienst afneemt geheel kunnen worden verrekend, en is er geen belang voor het aantekenen van bezwaar. Indien deze ondernemer de omzetbelasting echter niet geheel kan verrekenen, kan een dergelijk belang wel aanwezig zijn. In dat geval wordt u aangeraden voor de fiscaaltechnische aspecten van de factuur contact op te nemen met uw eigen belastingadviseur.

Opmerkingen bij het invullen van het modelbezwaarschrift

- 5.8** In de eerste alinea moet worden opgenomen namens wie de ondertekenaar van het bezwaarschrift het bezwaarschrift indient. De volledige (statutaire) naam van de rechtspersoon moet worden vermeld.
- 5.9** Bij het bezwaar dient een specificatie overgelegd te worden waarbij onderscheid wordt gemaakt tussen de voorstellingen die met 6%

omzetbelasting zijn belast en voorstellingen die (vooralsnog) met 19% omzetbelasting zijn belast. Het bezwaar tegen de aangifte ziet namelijk slechts op voorstellingen die plaatsvinden na 1 juli 2011, ofwel die tegen 19% omzetbelasting zijn aangegeven.

- 5.10** Ten aanzien van het toewijzen van de bezwaarkostenvergoeding geldt dat de belastingdienst hier bepaalde vereisten voor hanteert.³
- 5.11** Wij verzoeken iedereen die bezwaar maakt tegen het BTW-tarief van 19% een kopie van het bezwaarschrift te sturen aan de belangenvereniging(en) waarbij men is aangesloten. Indien men niet bij een van de verenigingen is aangesloten, verzoeken wij u een kopie van uw bezwaarschrift te sturen aan de VVTP. Het is wenselijk dat de belangenverenigingen ervan op de hoogte zijn wie van hun leden er bezwaar hebben aangetekend.

Opmerking ten aanzien van het verzoeken van een voorlopige voorziening

- 5.12** De Brauw en de belangenverenigingen raden op dit moment af om naast het maken van bezwaar ook voorlopige voorzieningen bij de belastingrechter te verzoeken.⁴ Indien er vóór het instellen van de procedure namens de belangenvereniging ongunstige precedents ontstaan, heeft dat belangrijke negatieve consequenties voor de politieke interesse voor het onderwerp, hetgeen de kans op verlengde toepassing van het lage BTW-tarief aanzienlijk verkleint. Indien partijen toch voornemens zijn voorlopige voorzieningen te verzoeken dan raden wij dringend aan contact op te nemen met De Brauw of met de belangenvereniging voor nader overleg.

6 Slotopmerkingen/nadere communicatie

- 6.1** De communicatie namens de belangenverenigingen naar buiten toe (pers en politiek) over de onderwerpen in deze nieuwsbrief zal in eerste instantie plaatsvinden via Erwin van Lambaart (voorzitter VVTP/Managing director Joop van den Ende Theaterproducties B.V.) en Ruud Hermans (De Brauw), in samenspraak met de belangenverenigingen. Het is van belang dat de sector als geheel samenwerkt om te proberen om de BTW-verhoging tegen te gaan. Deze samenwerking vindt in eerste instantie plaats vanuit de belangenverenigingen. De initiatieven worden in overleg ontplooid en onderling afgestemd. Indien u zelf initiatieven wilt nemen, of suggesties heeft, dan verzoeken wij u om eerst contact op te nemen met Erwin van Lambaart of met Ruud Hermans om eventuele acties af te stemmen.

³ http://download.belastingdienst.nl/belastingdienst/docs/kostenvergoeding_al5111t3pl.pdf

⁴ Bij een voorlopige voorziening wordt een voorlopige uitspraak op korte termijn ontlokt bij de belastingrechter.

- 6.2** Voor nadere vragen naar aanleiding van deze nieuwsbrief kunt u terecht bij de onderstaande personen. Wij verzoeken u nogmaals een kopie van het bezwaarschrift naar de belangenvereniging te verzenden waarbij u bent aangesloten.

VVTP

Inge van der Werf
Brediusweg 55
1401 AC Bussum
T: 070-3638130
www.vvtp.com

VVEM

Hans Ligtermoet
Postbus 83
3850 AB Ermelo
T: 0341 559 000
www.vvem

VNPF

Berend Schans
Funenpark 1
1018 AK Amsterdam
T: 020 421 5005
www.vnpf.nl

VSCD

Hans Onno van den Berg
Funenpark 1
1018 AK Amsterdam
T: 020 664 7211
www.vscd.nl

De Brauw Blackstone Westbroek N.V.

Claude Debussylaan 80
Postbus 75084
1070 AB Amsterdam
Behandelend advocaten:
- Mr drs. R.M. (Ruud) Hermans
T: 020 577 1863
ruud.hermans@debrauw.com
- Mr A.J. (Arwen) Josemans
T: 020 577 1361
arwen.josemans@debrauw.com