

## **Toelichting bezwaargronden privégebruik auto vanaf 1 juli 2011**

### *Twee systemen in één jaar niet mogelijk*

Voor werknemers kan het standpunt worden ingenomen dat er niet twee correctiesystemen mogelijk zijn in één jaar. Voor de eerste helft van 2011 geldt het Bua (Besluit uitsluiting aftrek omzetbelasting 1968). Voor de tweede helft de nieuwe fictieve dienstregels. Naar onze mening kan niet halverwege het jaar van het Bua worden overgegaan op een ander systeem. Het Bua voorziet namelijk in een aftrekbeperking die aan het einde van een boekjaar moet worden berekend. Het Bua moet dan ook het gehele jaar worden toegepast. Omdat bij de Bua-correctie een beroep kan worden gedaan op de uitspraak van de rechtbank Haarlem, bedraagt – net als over de eerste helft 2011 – de correctie over de tweede helft van 2011 nihil danwel  $14\% \times$  de cataloguswaarde.

### *Fictieve heffing voor lease-auto niet mogelijk*

De staatssecretaris gaat ervan uit dat de nieuwe fictieve-dienstregels ook gelden voor lease-auto's. Naar onze mening is deze stelling niet houdbaar. Bij een lease-auto is namelijk sprake van een verhuurdienst. Een dienst kan niet volledig zakelijk worden geëtiketteerd als de auto ook voor privédoeleinden wordt gebruikt. Daarom zou de BTW over de leasetermijnen en overige kosten slechts in aftrek kunnen worden gebracht voor zover de lease-auto wordt gebruikt voor zakelijke doeleinden. De correctie vindt dus al plaats aan de 'voorzijde', zodat een correctie op een later tijdstip niet aan de orde is.

### *Fictieve heffing voor margeauto niet mogelijk*

Op de aanschaf van een margeauto wordt geen BTW in rekening gebracht. De ondernemer kan dus geen BTW in aftrek brengen over de aankoop. De fictieve dienstregels zijn alleen mogelijk als bij de aanschaf van de auto BTW-aftrek mogelijk was. Aangezien bij een margeauto (of een andere auto waarbij op de aanschaf geen BTW in aftrek kon worden gebracht) geen BTW-aftrek mogelijk was, wordt niet toegekomen aan de fictieve BTW-heffing.

### *Normale waarde niet mogelijk*

Volgens de staatssecretaris is BTW verschuldigd over de normale waarde als de werknemer/ondernemer een te lage eigen bijdrage betaalt. Heffing over een normale waarde is op basis van de Europese BTW-richtlijn slechts mogelijk om belastingfraude en belastingontwijking te voorkomen. Naar onze mening is van belastingfraude of ontwijking geen sprake, zodat de Nederlandse regels in strijd zijn met Europees recht. Bovendien kan in veel gevallen niet gesproken worden van misbruik of zelfs van een te lage vergoeding. Vaak is de eigen bijdrage van de werknemers al jarenlang de gebruikelijke gang van zaken. Als deze eigen bijdrage lager blijkt dan de normale waarde, is geen sprake van misbruik. Deze autoregeling bestond immers al jaren en is niet ingevoerd om de nieuwe BTW-regels te frustreren.

### *Normale waarde niet met terugwerkende kracht mogelijk*

Hoe de normale waarde moet worden bepaald is nog steeds niet bekend. We kunnen

daarom het standpunt innemen dat totdat hierover duidelijkheid bestaat, het heffen over een normale waarde niet mogelijk is. De wetgever kan namelijk geen wetgeving invoeren met terugwerkende kracht, zonder voorafgaande en (vooral) concrete aankondiging daarvan.

*(Sluitende) km-administratie kan niet verplicht worden gesteld*

De Hoge Raad heeft uitgemaakt dat de Belastingdienst het privégebruik moet stellen en bewijzen. Ook heeft de Hoge Raad aangegeven dat statistische gegevens kunnen worden gebruikt bij het vaststellen van het privégebruik. De eventuele eis van de staatssecretaris of de Belastingdienst dat een (sluitende) km-administratie moet worden bijgehouden zou daarom te ver gaan. Er kan naar onze mening, als dit voordeliger uitkomt, een beroep worden gedaan op de statistische gegevens uit bijvoorbeeld het zogenoemde 'Coffeng-rapport' of het rapport van Ecorys.

*Woon-werkverkeer soms zakelijk*

De discussie wanneer sprake is van woon-werkverkeer voor de BTW zal in Nederland weer losbarsten. Voor bepaalde beroepen moet dag en nacht een auto ter beschikking worden gesteld. Deze ondernemers/werknemers rijden met die auto ook van hun woning naar hun werk. Op basis van Europese jurisprudentie wordt dit vervoer onder voorwaarden niet aangemerkt als privégebruik. Ook de discussie over het woon-werkverkeer van een dga of een ondernemer die (veel) aan huis werkt is lastig. Per geval zal moeten worden beoordeeld of het woon-werkverkeer niet toch als zakelijk kan worden beschouwd.

*Werkelijke kosten lager dan BTW-heffing privégebruik*

Als blijkt dat op basis van de nieuwe regels over een hoger bedrag BTW verschuldigd is dan in dat jaar aan autokosten is gemaakt, dient naar onze mening de BTW-heffing gemaximeerd te worden. Tot 1 juli 2011 kenden we deze regel al voor ondernemers. Met ingang van 1 juli 2011 is deze mogelijkheid ingetrokken. Naar onze mening is dat niet terecht.