



VAT alert Belgium

AGB's en de notie
winstoogmerk:
nieuwe
administratieve
verduidelijking

A wealth of tax information
within your fingers' reach
Discover Deloitte's apps



Belgium app



Global tax
app

In een nog te publiceren administratieve beslissing (nr. ET 129.288 van 19 januari 2016) geeft de btw-administratie bijkomende verduidelijking omtrent de beoordeling van het begrip "winstoogmerk" in hoofde van autonome gemeentebedrijven (AGB's) die activiteiten verrichten die in aanmerking komen voor een btw-vrijstelling in de zin van artikel 44 BTW-Wetboek. Deze bijkomende verduidelijking komt er na een nieuw onderzoek van de btw-administratie en moet de nodige zekerheid

verschaffen aan AGB's onder andere bij eventuele controles. Hierna volgt een overzicht van de belangrijkste punten en verduidelijkingen opgenomen in de administratieve beslissing.

Uitgangspunt: een AGB is een btw-plichtige met recht op aftrek

Het uitgangspunt is en blijft dat AGB's moeten worden aangemerkt als gewone btw-plichtigen en bijgevolg niet vallen onder de regels van toepassing op openbare besturen zoals bedoeld in artikel 6 BTW-Wetboek. Voor de regels van toepassing op openbare besturen verwijzen we naar onze [VAT alert van 20 januari 2016](#). Dit impliceert dat AGB's over de prijs die ze ontvangen voor geleverde goederen en diensten in principe btw moeten aanrekenen en beschikken over een recht op aftrek van de btw geheven over de kosten die werden gemaakt voor het verrichten van deze belaste handelingen.

Btw-vrijstellingen van toepassing op instellingen zonder winsttoogmerk

Voormeld uitgangspunt geldt evenwel niet voor de levering van goederen en diensten die vrijgesteld zijn van btw op basis van artikel 44 BTW-Wetboek. In dergelijk geval kan het AGB geen btw aanrekenen en kan het evenmin btw in aftrek nemen met betrekking tot deze handelingen. Relevant in het kader van AGB's zijn de btw-vrijstellingen bedoeld in artikel 44, §2, 3°, 6° en 7° BTW-Wetboek die onder andere de exploitatie van sportinfrastructuur, bibliotheken en musea beogen. De toepassing van voormelde btw-vrijstellingen bij AGB's is evenwel onderhevig aan 2 cumulatieve voorwaarden, nl. enerzijds moet het AGB kwalificeren als "een instelling die geen winsttoogmerk heeft" en anderzijds moet het AGB "de ontvangsten van de vrijgestelde activiteit uitsluitend gebruiken tot dekking van de kosten ervan".

Huidige standpunten inzake winsttoogmerk

De beslissing herhaalt dat een AGB geen winsttoogmerk heeft indien, rekening houdend met alle activiteiten van het AGB, het AGB niet tot doel heeft winst te maken met het oog op de verdeling daarvan.

Een eerste aanwijzing hiertoe kan worden gevonden in de statuten van het AGB. Aanvankelijk werd dan ook aanvaard dat een AGB winsttoogmerk heeft wanneer de statuten dit als zodanig vermelden en tevens statutair werd bepaald dat eventueel gemaakte winsten zullen worden uitgekeerd aan de gemeente.

In 2014 werd in een antwoord op een parlementaire vraag (Parl. Vr. nr. 842 WARZEE-CAVERENNE van 02.04.2014, Vr. en Antw. Kamer, 2013-2014, nr. 53/161, 95) verduidelijkt dat naast voormelde statutaire bepalingen er eveneens een daadwerkelijke uitkering van winst door het AGB aan de gemeente vereist is wil het AGB kwalificeren als een instelling met winsttoogmerk. De btw-administratie kan bijgevolg onderzoeken of de statutaire bepalingen niet louter theoretisch zijn in welk geval de btw-vrijstelling alsnog van toepassing is.

Eind vorig jaar werd in een antwoord op een parlementaire vraag (Parl. Vr. nr. 481 DISPA van 16.07.2015, Vr. en Antw. Kamer, 2015-2016, nr. 52, 284) gesteld dat dit het geval zal zijn wanneer systematisch tekorten voorkomen in hoofde van het AGB omdat de aan de bezoekers aangerekende prijzen niet volstaan tot dekking van de exploitatiekosten van het AGB. Hierbij moet het operationeel resultaat van de

globale activiteit van het AGB in aanmerking worden genomen. Het antwoord op de parlementaire vraag stelde hierbij dat:

- gelet op de nauwe band tussen het AGB en de gemeente, werkingssubsidies of algemene werkingstoelagen die door de gemeente aan het AGB worden ter beschikking gesteld niet kunnen worden aangemerkt als een ontvangst van het AGB. Bijgevolg kunnen werkingssubsidies of algemene werkingstoelagen niet in mindering worden gebracht van de kosten voor het bepalen van het boekhoudkundig resultaat;
- door de gemeente aan het AGB toegekende subsidies die rechtstreeks verband houden met de prijs (prijssubsidies) en die behoren tot de maatstaf van heffing van de btw wel kunnen worden gevoegd bij de overige ontvangsten uit een bepaalde activiteit om te bepalen of de statutaire bepalingen inzake winstoogmerk en het doel winsten uit te keren al dan niet theoretisch zijn.

Rechtszekerheid voor het verleden

De te publiceren beslissing heeft de verdienste te verduidelijken dat bij de beoordeling van de al dan niet theoretische aard van het winstoogmerk niet kan worden teruggekomen op beslissingen van de Dienst Voorafgaande Beslissingen die in het verleden zijn genomen en die stellen dat werkingssubsidies toch in aanmerking kunnen worden genomen voor de beoordeling van het winstoogmerk. De AGB's die een dergelijke beslissing hebben bekomen behouden hun juridische zekerheid omtrent de ingenomen standpunten "*onder de voorwaarden van die individuele beslissing en mits de omstandigheden overeenstemmen met deze van de aanvraag maar slechts, voor zover het geval, voor de geldigheidsduur van die individuele beslissing.*" Alhoewel niet uitdrukkelijk vermeld, geldt dit omwille van de beginselen van behoorlijk bestuur eveneens voor beslissingen die werden afgeleverd door lokale btw-controles en de centrale btw-administratie.

Richtlijnen voor de toekomst

Volgens de beslissing zal een AGB om te bepalen of haar winstoogmerk al dan niet theoretisch van aard is voortaan moeten vertrekken van het boekhoudkundig resultaat (met inbegrip van afschrijvingen, aanleggen van provisies, ...) van de globale activiteit van het AGB waarbij voor het bepalen van de opbrengsten rekening mag worden gehouden met de prijssubsidies. Deze prijssubsidies kunnen volgens de beslissing in de loop van het boekjaar maar enkel voor de toekomst (niet voor het verleden) worden vastgesteld of aangepast. Vervolgens moet het boekhoudkundig resultaat van het AGB nog gecorrigeerd worden teneinde abstractie te maken van ontvangen werkingssubsidies en uitzonderlijke opbrengsten- (bv. de inkomsten uit onroerende en financiële transacties) en kostenposten.

Indien op basis van voormelde oefening komt vast te staan dat er geen systematische tekorten voorkomen in het AGB en het mogelijk is om winsten uit te keren zou moeten kunnen worden besloten dat het AGB beschikt over winstoogmerk en bijgevolg over recht op aftrek.

Te ondernemen acties

AGB's die activiteiten verrichten die in aanmerking komen voor de btw-vrijstellingen bedoeld in artikel 44, §2, 3°, 6° en 7° WBTW doen er goed aan:

- na te gaan of de beslissingen die in het verleden werden verkregen en die werkingssubsidies toelieten conform de gemaakte afspraken werden geïmplementeerd zodat het verleden niet in vraag kan worden gesteld;
- naar de toekomst toe na te gaan of op basis van de richtlijnen vermeld in de beslissing het winsttoogmerk al dan niet theoretisch van aard is, desgevallend de passende maatregelen te nemen (opstart nieuwe winstgevendende activiteiten binnen het AGB, invoering van prijssubsidies) en de genomen maatregelen bij te sturen wanneer nodig. Op deze manier kan de in het verleden uitgeoefende aftrek ook naar de toekomst toe veilig gesteld worden.

Contacts

If you have any questions concerning the items in this alert, please contact your usual tax consultant at our Deloitte office in Belgium or:

- Kris Eeckhout, keekhout@deloitte.com, + 32 9 393 75 39
- Joris Rasschaert, jrasschaert@deloitte.com, + 32 3 800 86 21

For general inquiries, please contact:

bedeloittetax@deloitte.com, + 32 2 600 60 00

Be sure to visit us at our website: <http://www.deloitte.com/be/tax>



Deloitte Belgium

Berkenlaan 8A, 8B, 8C
1831 Diegem
Belgium

Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee ("DTTL"), its network of member firms, and their related entities. DTTL and each of its member firms are legally separate and independent entities. DTTL (also referred to as "Deloitte Global") does not provide services to clients. Please see www.deloitte.com/about for a more detailed description of DTTL and its member firms.

Deloitte provides audit, tax, consulting, and financial advisory services to public and private clients spanning multiple industries. With a globally connected network of member firms in more than 150 countries and territories, Deloitte brings world-class capabilities and high-quality service to clients, delivering the insights they need to address their most complex business challenges. Deloitte's more than 200,000 professionals are committed to becoming the standard of excellence.

This communication contains general information only, and none of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, its member firms, or their related entities (collectively, the "Deloitte Network") is, by means of this communication, rendering professional advice or services. No entity in the Deloitte network shall be responsible for any loss whatsoever sustained by any person who relies on this communication.

[Subscribe](#) | [Unsubscribe](#)

© 2016. For information, contact Deloitte Belgium.