



# BTW op privégebruik auto: bezwaar maken

25 januari 2012

**De BTW-heffing op het privégebruik van een auto van de zaak kent over 2011 twee regelingen: tot 1 juli was de BTW heffing gekoppeld aan de bijtelling privégebruik auto voor de loon- en inkomstenbelasting, vanaf juli 2011 is de ondernemer de BTW verschuldigd over de werkelijke kosten van het privégebruik van de auto van de zaak. Die heffing kan onder voorwaarden forfaitair worden vastgesteld op 2,7% van de cataloguswaarde, en soms, als er op de aanschaf van de auto geen BTW-aftrek zat, op 1,5% van de cataloguswaarde. Het is zeer de vraag of er wel twee verschillende systemen naast elkaar in één jaar kunnen worden toegepast. Reden genoeg om bezwaar te maken tegen de BTW-heffing over 2011 op het privégebruik van de auto van de zaak.**

## *Bezwaar tegen de BTW-heffing over de periode 1 januari tot en met 30 juni 2011*

Het bezwaar tegen de BTW-heffing over deze periode kan gemotiveerd worden met een verwijzing naar de uitspraak van Rechtbank Haarlem van 1 juni 2011. Deze uitspraak vormt de aanleiding voor de invoering van het nieuwe systeem van BTW-heffing op privégebruik auto per 1 juli 2011. Rechtbank Haarlem heeft beslist dat het verschil in BTW-correctie op milieuvriendelijke en milieuonvriendelijke personenauto's in strijd is met het gelijkheidsbeginsel. Zie ook de special in BelastingBelangen juni 2011: [BTW op privégebruik auto](#). Met deze uitspraak in de hand kan goed verdedigd worden dat de BTW-correctie op auto's met 25% of 20% bijtelling beperkt moet blijven tot het bedrag van de 14% bijtelling over de cataloguswaarde. Een reductie tot het bedrag van 0% bijtelling lijkt minder goed verdedigbaar, omdat in Nederland nog slechts een beperkt aantal elektrische auto's rijdt die bezwaarlijk als referentiegroep voor het gelijkheidsbeginsel kunnen gelden. Financiën is tegen de uitspraak van Rechtbank Haarlem in beroep gegaan, maar de staatssecretaris is niet gerust op een goede afloop: hij heeft per direct – per 1 juli 2011 – reparatiewetgeving ingevoerd. Stel uw rechten op een positieve afloop van deze procedure veilig! Als u de BTW-correctie over het privégebruik auto over het eerste halfjaar van 2011 volgens de gangbare regels toepast, kunt u bezwaar maken tegen uw eigen BTW-aangifte.

## *Bezwaar tegen de BTW-heffing over de periode 1 juli tot en met 31 december 2011*

Het bezwaar tegen de BTW-heffing over deze periode kan gemotiveerd worden met de volgende bezwaargronden:

### *- Er kunnen geen twee verschillende BTW-systemen in één jaar worden toegepast*

Voor de BTW-heffing op het privégebruik auto's van werknemers kan het standpunt verdedigd worden dat twee systemen voor de correctie van de BTW-aftrek op autokosten in één kalenderjaar niet mogelijk is. Voor het eerste halfjaar van 2011 vindt die correctie plaats op basis van het BUA (het Besluit uitsluiting aftrek omzetbelasting 1968), voor het tweede halfjaar op basis van regels voor een fictieve dienstverlening. Dat is niet mogelijk: het BUA regelt een aftrekbeperking van de BTW-voorbijbelasting die aan het einde van een boekjaar moet worden toegepast. Het BUA zou – zo gezien – ook toegepast moeten worden over het tweede halfjaar van 2011.

*- Een BTW-heffing over een fictieve dienst is voor de leaseauto niet mogelijk*

Bij een leaseauto is sprake van een verhuurdienst. Die dienst kan niet volledig als zakelijk worden aangemerkt als de auto ook voor privédoeleinden wordt gebruikt. De BTW op de leasetermijnen en alle overige autokosten kan slechts als voorbelasting in aftrek worden gebracht voor zover de leaseauto zakelijk wordt gebruikt. De BTW-correctie dient derhalve plaats te vinden op de primaire dienst, de verhuur (lease) van de auto, en niet op een fictieve dienst: het gratis ter beschikking stellen van de auto voor privégebruik aan werknemers.

*- Een BTW-heffing over een fictieve dienst is voor margeauto niet mogelijk*

Bij de aanschaf van een margeauto bestaat geen recht op BTW-aftrek: er wordt geen BTW in rekening gebracht, de ondernemer die de auto koopt kan geen BTW in aftrek brengen. De regels voor een fictieve dienst kunnen uitsluitend toegepast worden als bij de aanschaf van de auto BTW-aftrek mogelijk was. Dat is bij margeauto's (of een andere auto's waarbij op de aanschaf geen btw in aftrek kan worden gebracht) niet het geval, en daarom wordt niet toegekomen aan de fictieve btw-heffing.

*- Een normale waarde van het privégebruik als basis voor de BTW-heffing is niet mogelijk*

Volgens de nieuwe regeling is BTW verschuldigd over de normale waarde van het privégebruik van de auto indien de automobilist een te lage (niet kostendekkende) eigen bijdrage betaalt. Heffing over een normale waarde is op basis van de Europese BTW-richtlijn slechts mogelijk om belastingfraude en belastingontwijking te voorkomen. Daarvan is in casu geen sprake: de Nederlandse regels zijn in strijd met het Europees recht.

Daarbij komt dat zo'n te lage eigen bijdrage vaak al jarenlang wordt toegepast. Er kan dan onmogelijk sprake zijn van misbruik: deze regeling bestond al jaren en is niet ingevoerd om de nieuwe BTW-regels te frustreren.

*- Het hanteren van een normale waarde voor het privégebruik auto met terugwerkende kracht is niet mogelijk*

Het vaststellen van de normale waarde van het privégebruik van de auto is onduidelijk en kwetsief. Gegeven die onzekerheid kan goed verdedigd worden dat een BTW-heffing over een normale waarde niet mogelijk is. De wetgever kan en mag geen nieuwe wetgeving invoeren met terugwerkende kracht, zonder een voorafgaande en concrete mededeling daaromtrent.

*- Het voeren van een kilometeradministratie kan niet verplicht worden gesteld*

De Hoge Raad heeft beslist dat de Belastingdienst het privégebruik van de auto voor de BTW-heffing moet bewijzen. Daarbij kunnen – volgens de Hoge Raad – statistische gegevens worden gebruikt voor het vaststellen van het privégebruik. De nieuwe regeling voor de BTW-heffing is gebaseerd op de eis dat de automobilist een (sluitende) kilometeradministratie moet voeren. Die eis gaat te ver. De automobilist kan voor het aantonen of weerleggen van het privégebruik van de auto van de zaak een beroep doen op statistische gegevens uit bijvoorbeeld het 'Coffeng-rapport' of het rapport van Ecorys.

*- Het woon-werkverkeer is soms zakelijk*

Voor bepaalde beroepen moet dag en nacht een auto ter beschikking staan, om de werkzaamheden naar behoren te kunnen uitvoeren. Deze ondernemers/werknemers rijden met die auto ook van hun woning naar hun werk, en vice versa. Dit reizen wordt op basis van Europese jurisprudentie (onder voorwaarden) niet aangemerkt als privégebruik.

**Commentaar**

*De Belastingdienst verwacht een ware tsunami aan bezwaarschriften tegen de BTW-heffing op het privégebruik auto. Volgens geruchten gaat het om 5 tot 600.000 bezwaarschriften. Zorg dat u er bij bent: stel uw rechten op een positieve beslissing veilig door tijdig bezwaar te maken tegen de BTW-heffing.*