

Belangwekkende uitspraak van de Hoge Raad voor de bouwsector op de BES

Op 1 december 2023 heeft de Hoge Raad een belangwekkende uitspraak gedaan over onder meer het recht op aftrek van de Algemene Bestedingsbelasting ('ABB') in de bouwsector op de BES eilanden. Het oordeel van de Hoge Raad in dit verband en de implicaties voor de bouwsector op de BES eilanden worden kort in deze newsflash besproken. Waar in deze newsflash wordt verwezen naar de ABB tarieven geldende op Bonaire, gelden voor Saba en St. Eustatius de aldaar geldende ABB tarieven zijnde 6% voor leveringen en 4% voor diensten.

De casus

Belanghebbende is een bouwbedrijf dat uitsluitend is opgericht voor de bouw van één resort op Bonaire. Voor deze bouw heeft belanghebbende gebruik gemaakt van diverse onderaannemers voor diverse bouwhandelingen. Op hun facturen aan belanghebbende hebben deze onderaannemers abusievelijk 6%, het ABB tarief voor diensten, in rekening gebracht in plaats van 8%, zijnde het ABB tarief voor leveringen van goederen.

In geschil is onder meer of belanghebbende gerechtigd is tot aftrek van de ABB welke zij heeft betaald aan deze onderaannemers voor de verleende bouwdiensten indien het dienstentarief van 6% in rekening is gebracht in plaats van het leveringentarief van 8%.

Aftrek van ABB

Aan de producent kent de ABB een recht van aftrek toe voor onder meer de ABB welke hij betaalt ter zake van door andere producenten aan hem verrichte leveringen van goederen. Voorwaarde hierbij is dat de ABB in rekening wordt gebracht op een op de voorgeschreven wijze opgemaakte factuur. De ABB betaald voor verleende diensten is in beginsel niet aftrekbaar.

Voor de bouwsector geldt een bijzondere regeling om cumulatie van ABB te voorkomen. De ABB op diensten of gecombineerde leveringen/diensten zijn in de bouwsector aftrekbaar indien het gaat om 'feitelijke bouwhandelingen'. De onderaannemers worden in dat geval op grond van een besluit van de Staatssecretaris van Financiën (Besluit van 23 september 2011, nr. DV2011/430M) aangemerkt als producent. De Staatssecretaris heeft daarbij als voorwaarde gesteld dat een op voorgeschreven wijze opgemaakt factuur wordt uitgereikt door de onderaannemer, met het leveringentarief van 8%.

De belastingdienst heeft voor facturen (voor feitelijke bouwhandelingen) met een ABB tarief van 6% geen aftrek van ABB toegelaten. De belastingplichtige vond dat hij toch recht had op aftrek van ABB en heeft deze kwestie aan de Hoge Raad voorgelegd.



Oordeel Hoge Raad

De Hoge Raad heeft geoordeeld dat onder een 'op een voorgeschreven wijze opgemaakte factuur' moet worden verstaan een factuur waaruit duidelijk blijkt dat de daarop vermelde prestaties onder de werking van het Besluit van de Staatssecretaris van Financiën vallen. Dit betekent dat er geen aanwijzingen zijn van fraude of misbruik. De aannemer (belanghebbende in dit geval) heeft dan recht op een aftrek van de in rekening gebrachte ABB.

Het weigeren van de aftrek van ABB enkel op grond van het feit dat het op de factuur vermelde bedrag aan ABB tegen een onjuist tarief is berekend, miskent dat het doel van het Besluit van de Staatssecretaris van Financiën is om cumulatie van ABB te voorkomen volgens de Hoge Raad.




Gevolgen voor de bouwsector


De ABB is een complexe belasting. Dit geldt ook voor de bouwsector. Het Besluit van de Staatssecretaris van Financiën brengt soelaas, maar maakt de ABB niet minder complex. Deze uitspraak toont begrip hiervoor.

Op basis van deze uitspraak van de Hoge Raad kunnen onderaannemers en aannemers van het aftrekrecht voor de ABB gebruik maken voor verrichte feitelijke bouwhandelingen, mits er geen aanwijzingen zijn voor fraude of misbruik, ongeacht welk ABB tarief op de factuur in rekening is gebracht. Voorwaarde daarbij blijft dat het moet gaan om feitelijke bouwhandelingen en dat de facturen duidelijk weergeven dat de verleende prestaties feitelijke bouwhandelingen zijn.

Contact

Als u meer wil weten of vragen of opmerkingen heeft met betrekking tot de inhoud van dit document, neem dan contact op met:

 Kaya Gobernador Nicolaas
Debrot 36, Kralendijk, Bonaire

 +599 717 4790
+599 717 5090

 Grant Thornton Bonaire

 Grant Thornton Bonaire

 www.grantthornton-bq.com

Belangwekkende uitspraak van de Hoge Raad voor de bouwsector op de BES - Pg. 2



© 2023 Grant Thornton. All rights reserved. Grant Thornton in Aruba, Bonaire, Curaçao and St. Maarten are members firm of Grant Thornton International Limited (GTIL). GTIL and the member firms are not a worldwide partnership. GTIL and each member firm is a separate legal entity. Services are delivered by the member firms. GTIL does not provide services to clients. GTIL and its member firms are not agents of, and do not obligate, one another and are not liable for one another's acts or omissions. For more information, please visit our website www.grantthornton-bq.com.

This publication has been prepared for general guidance on matters of interest only, and does not constitute professional advice. You should not act upon the information contained in this publication without obtaining specific professional advice. No representation or warranty (express or implied) is given as to the accuracy or completeness of the information contained in this publication, and, to the extent permitted by law, Grant Thornton Aruba does not accept or assume any liability, responsibility or duty of care for any consequences of you or anyone else acting, or refraining to act, in reliance on the information contained in this publication or any decision based on it.