

## Is BTW bij detachering van personeel een extra last?

Tussen onderwijsinstellingen wordt op grote schaal personeel gedetacheerd. Detachering van personeel is in beginsel belast met 19% BTW. Omdat op grond van de Nederlandse Wet op de omzetbelasting 1968 het verstrekken van onderwijs door daartoe bestemde inrichtingen is vrijgesteld van omzetbelasting, hebben veel onderwijsinstellingen nooit BTW berekend indien personeel werd gedetacheerd. De Belastingdienst heeft de laatste jaren in het kader van een landelijke actie verschillende controles ingesteld bij scholen, met name in het voortgezet en hoger onderwijs. Deze controles hebben in een aantal gevallen geleid tot het opleggen van naheffingsaanslagen omzetbelasting.

Aangezien onderwijsinstellingen bijna alleen van BTW vrijgestelde prestaties verrichten hebben zij niet of nauwelijks recht op aftrek van voorbelasting. Voor de uitlenende instelling betekent de detachering weliswaar belaste omzet, maar indien het gedetacheerde personeel in loondienst is bij de uitlenende instelling, levert dit maar weinig aftrek van voorbelasting op. De BTW die ter zake van de detachering aan een onderwijsinstelling moet worden berekend vormt dan ook een kostprijsverhogend element.

Het besef dat over de vergoeding voor detachering van personeel omzetbelasting is verschuldigd, brengt in de praktijk veel onrust. Dit jaar is door leden van de Tweede Kamer de vraag gesteld waarom de onderwijsvrijstelling niet van toepassing is op de detachering van docenten. De staatssecretaris heeft op 27 april 2006 geantwoord dat de onderwijsvrijstelling een objectieve vrijstelling is voor de diensten en leveringen die nauw samenhangen met het verstrekken van onderwijs. De staatssecretaris geeft aan, onder verwijzing naar jurisprudentie, dat het detacheren van docenten aan een andere onderwijsinstelling niet samenhangt met het onderwijs dat door de uitlenende instelling wordt verstrekt aan leerlingen. Hieruit volgt dat het detacheren van docenten door onderwijsinstellingen niet kan worden gezien als het verstrekken van onderwijs. De detacherende partij zal daarom op de factuur 19% BTW moeten berekenen over de vergoeding.

De staatssecretaris heeft nu wel aangegeven dat over de detachering van onderwijspersoneel BTW is verschuldigd, zeker is dit echter nog niet. De Hoge Raad heeft namelijk onlangs aan het Europese Hof van Justitie gevraagd of de detachering van personeel in de onderwijssector is aan te merken als onderwijs in de zin van de onderwijsvrijstelling, dan wel als diensten die hiermee nauw samenhangen. De mogelijkheid bestaat dat het Hof van Justitie beslist dat detachering van personeel vrijgesteld van BTW moet plaatsvinden, bijvoorbeeld omdat berekening van 19% BTW de kosten verhoogt en daarmee de mogelijkheid tot het volgen van onderwijs wordt belemmerd. Het Hof van Justitie heeft echter nog geen antwoord gegeven op deze vraag. Dit betekent dat de detachering van personeel vooralsnog belast met 19% BTW moet plaatsvinden.

Omdat de mogelijkheid bestaat dat door een oordeel van het Hof van Justitie de uitleg en de interpretatie van de bestaande wet wijzigt, en de detachering van personeel alsnog vrijgesteld van omzetbelasting kan plaatsvinden, is het voor onderwijsinstellingen van belang dat actie wordt ondernomen ter behoud van rechten. De onderwijsinstelling zal dan ter zake van de detachering wel BTW moeten berekenen en deze BTW op haar aangifte moeten voldoen. Tegen deze betaling op aangifte kan vervolgens bezwaar worden gemaakt bij de Belastingdienst. In dit bezwaarschrift kan onder verwijzing naar de vragen die de Hoge Raad aan het Hof van Justitie heeft gesteld, worden verzocht om het bezwaar aan te houden tot het Hof van Justitie zich heeft uitgesproken. Tenzij andere afspraken worden gemaakt met de belastingdienst, zal dit bezwaar tegen elke betaling op aangifte moeten worden ingediend, totdat duidelijkheid bestaat.

Om te voorkomen dat er hogere lasten zullen ontstaan door de omzetbelasting kunnen de instellingen er ook voor kiezen de docenten in dienst nemen in plaats van ze in te huren. Op deze wijze hoeft geen omzetbelasting te worden betaald over de diensten die de docenten verrichten.

Een alternatief zou ook kunnen zijn docenten niet in te huren, maar een opdracht te verstrekken voor het verrichten van onderwijs. Dit zijn echter wezenlijk andere contracten en het is dan ook afhankelijk van de feitelijke situatie of deze mogelijkheid een oplossing kan bieden.

mr. Hendy J.M. van Hoof  
Ernst & Young Belastingadviseurs  
Adviesgroep omzetbelasting  
030-259 2166

mr. Caroline D.M. Swinkels  
Ernst & Young Belastingadviseurs  
Adviesgroep omzetbelasting  
030-259 2145