



Ministerie van Financiën

> Retouradres Postbus 20201 2500 EE Den Haag

Directie Juridische Zaken

Korte Voorhout 7
2511 CW Den Haag
Postbus 20201
2500 EE Den Haag
www.rijksoverheid.nl

Inlichtingen

Datum 22 januari 2020
Betreft Beslissing op Wob-verzoek inzake vastgelegde
informatie m.b.t. post b.3 van Tabel I bij Wet OB

Ons kenmerk
2020-0000001343
Uw brief (kenmerk)

Geachte

Met uw brief van 29 november 2019, ontvangen op 2 december 2019, heeft u bij het ministerie van Financiën een Wob-verzoek ingediend als bedoeld in artikel 3, eerste lid, van de Wet openbaarheid van bestuur (hierna: Wob). Uw verzoek heeft – kort gezegd – betrekking op documenten inzake post b.3 van Tabel I bij de Wet OB.

Op 9 december 2019 is de ontvangst van uw Wob-verzoek per brief bevestigd. Met deze brief is tevens de beslistermijn met vier weken verdaagd.

Wettelijk kader

Uitgangspunt van de Wob is dat, in het belang van een goede en democratische bestuursvoering, voor degene die om informatie verzoekt een recht op openbaarmaking van de informatie bestaat. De Wob ziet op openbaarmaking van gegevens die in documenten zijn vastgelegd, voor zover deze documenten nog niet openbaar zijn. Indien deze documenten er niet zijn, verplicht de Wob niet tot het aanmaken van dergelijke documenten. Voorts kan het bestuursorgaan besluiten om op grond van de uitzonderingsgronden genoemd in de artikelen 10 en 11 van de Wob of op grond van een geheimhoudingsplicht documenten (gedeeltelijk) niet openbaar te maken.

Uw verzoek

U geeft aan dat uw verzoek zich richt op de openbaarmaking van documenten die zien op:

"de toepassing van het verlaagde BTW- tarief op grond post b.3 van Tabel I bij de Wet OB voor het geven van gelegenheid tot baden door (exploitanten van) sauna-inrichtingen die daarnaast ook andere diensten verrichten waarbij zich de volgende situaties kunnen voordoen: (a) de diensten zijn bijkomend en delen in de toepassing van het verlaagde tarief, (b) de diensten zijn zodanig zelfstandig dat zij afzonderlijk moeten worden behandeld, en (c) de andere diensten overheersen de dienst van het gelegenheid geven tot baden in die mate dat sprake is van een onsplitsbaar geheel van prestaties dat niet onder de post valt."



Directie Juridische Zaken

Inventarisatie en beoordeling van uw verzoek

Er zijn in totaal 2 documenten op het ministerie van Financiën aangetroffen die betrekking hebben op uw verzoek. Het gaat hierbij om de volgende twee documenten:

Ons kenmerk
2020-0000001343

1. Uit het verslag van het Landelijk Vaktechnisch overleg OB, 27 februari 2014; en
2. Tarief advies Kennisgroep Omzetbelasting Algemeen, 11 augustus 2017.

Beide documenten maak ik gedeeltelijk openbaar. Een aantal passages maak ik niet openbaar met een beroep op de uitzonderingsgronden van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder e en artikel 11, eerste lid van de Wob.

De eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer

In het kader van de bescherming van de persoonlijke levenssfeer worden alle tot de persoon te herleiden gegevens niet openbaar gemaakt. In beide documenten staan persoonsgegevens, zoals namen, e-mailadressen en telefoonnummers van betrokkenen.

Ten aanzien van bovenstaande persoonsgegevens ben ik van oordeel dat het belang dat de persoonlijke levenssfeer moet worden geëerbiedigd zwaarder moet wegen dan het belang van openbaarheid. In dat licht worden alle persoonsgegevens, op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder e, van de Wob, niet openbaar gemaakt. Waar deze uitzonderingsgrond van toepassing is, is aangegeven in de documenten.

Intern beraad

Artikel 11, eerste lid, van de Wob bepaalt dat in geval van een verzoek om informatie uit documenten, opgesteld ten behoeve van intern beraad, geen informatie wordt verstrekt over daarin opgenomen persoonlijke beleidsopvattingen. Om te waarborgen dat ambtenaren en hen die van buiten bij het intern beraad zijn betrokken onderling op openhartige en functionele wijze met elkaar kunnen (blijven) communiceren over het te voeren beleid, staat artikel 11, eerste lid, van de Wob toe dat er geen informatie wordt verstrekt over persoonlijke beleidsopvattingen die zijn geuit in het kader van intern beraad. Staatsrechtelijk zijn slechts de standpunten die het bestuursorgaan voor zijn rekening wil nemen relevant.

Één passage in document 1 wordt niet openbaar gemaakt met een beroep op artikel 11, eerste lid van de Wob. Deze passage bevat de bespreking van de vergadering en de hierin gegeven persoonlijke beleidsopvattingen van de deelnemers. De uiteindelijke conclusie wordt wel openbaar gemaakt.

In document 2 worden meerdere passages op grond van artikel 11, eerste lid, van de Wob niet openbaar gemaakt. Deze passages bevatten de bespreking, de afweging en de persoonlijke beleidsopvattingen van de deelnemers van de kennisgroep. Voor zover er ook feitelijke informatie in deze passages staat, is deze informatie zodanig verweven met de persoonlijke beleidsopvattingen dat die daar niet los van kunnen worden gezien. De conclusie van de bespreking wordt ook hier wel openbaar gemaakt.



Op grond van artikel 11, tweede lid, van de Wob kan ik besluiten informatie te geven over persoonlijke beleidsopvattingen, indien ik dat in het belang acht van een goede en democratische bestuursvoering. Gelet op de aard en de inhoud van de informatie acht ik in het onderhavige geval een dergelijk belang niet aanwezig. Ik zie dan ook geen aanleiding om met toepassing van artikel 11, tweede lid, van de Wob in niet tot personen herleidbare vorm informatie te verstrekken over deze persoonlijke beleidsopvattingen.

Directie Juridische Zaken

Ons kenmerk
2020-0000001343

Besluit

Gezien het bovenstaande wijs ik uw verzoek (gedeeltelijk) toe.¹

Hoogachtend,
DE MINISTER VAN FINANCIËN,
namens deze,

mr. J. Wiëten
plv. hoofddirecteur Fiscale en Juridische Zaken

¹ Deze brief is een besluit in de zin van de Algemene wet bestuursrecht. Op grond van die wet kunt u tegen dit besluit binnen zes weken na de dag waarop dit besluit is bekendgemaakt een bezwaarschrift indienen. Het bezwaarschrift moet worden gericht aan de minister van Financiën, ter attentie van de directie Juridische Zaken, Postbus 20201, 2500 EE Den Haag. Het bezwaarschrift dient te worden ondertekend en dient ten minste het volgende te bevatten:

- a. naam en adres van de indiener;
- b. de dagtekening;
- c. een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar zich richt;
- d. een opgave van de redenen waarom u zich met het besluit niet kunt verenigen.

Uit het verslag van het Landelijk Vaktechnisch Overleg OB van 27 februari 2014

2014.1.2.1. Gaysauna's (10, 2e)

In het project toezicht prostitutiebranche komt onder andere ook de behandeling van gaysauna's aan de orde. In de afgelopen jaren is er meermaals geprocedeerd over de tariefstoepassing betreffende het verlenen van toegang.

In Nederland is een beperkt aantal gaysauna's actief welke goede onderlinge contacten hebben en elkaar goed informeren over ingenomen standpunten en behandeling door de Belastingdienst. Verschillen in de behandeling worden snel gesignaleerd en men wil in overleg met de Belastingdienst komen tot een eenduidige behandeling.

Het is in dat kader van belang dat we eenduidige standpunten innemen ten aanzien van het van toepassing zijnde tarief op het verlenen van toegang tot een gaysauna.

Achtergrond

Ten aanzien van het toegang verlenen tot een gaysauna wordt soms verdedigd dat sprake is van een prestatie welke onder de werking van Tabel I, post b3 valt waardoor (althans op een deel van de prestaties) het lage BTW-tarief van toepassing is. 4

Uit de Toelichting op de tabel (Besluit van 27 oktober 2011 – BLKB2011/26M) volgt wanneer het lage BTW-tarief van toepassing is.

3.2 Sauna-inrichtingen De diensten door exploitanten van sauna's kunnen onder de post worden gerangschikt voor het verschaffen van gelegenheid tot het nemen van saunabaden. Als door exploitanten van sauna's ook andere diensten worden verricht kunnen zich de volgende situaties voordoen: – de diensten zoals de verhuur van een badjas zijn bijkomend en delen in de toepassing van het verlaagde tarief voor het baden; – de diensten zijn zodanig zelfstandig dat zij afzonderlijk beoordeeld moeten worden. Zo zal het door de exploitant van de sauna-inrichting tegen vergoeding gelegenheid geven om gebruik te maken van een zonnebank zijn belast naar het algemene tarief; – de andere diensten overheersen de dienst van het gelegenheid geven tot baden in die mate dat sprake is van een onsplitsbaar geheel van prestaties dat niet onder de post valt. Zo valt een schoonheidsbehandelingkuur waarbij een saunabad, naast de diverse massages, huidbehandelingen en dergelijke, slechts één van de onderdelen is, niet onder de post.

Voor het antwoord op de vraag welk tarief van toepassing is moet beoordeeld worden wat de hoofdprestatie is. Betaalt de bezoeker de entreprijs voor sauna en/of zwembad of betaalt deze de entreprijs voor het gelegenheid hebben tot het ontmoeten van gelijkgezinden en het hebben van seks?

Bij de op seksueel vermaak gerichte sauna's (gay of hetero) is de hoofdprestatie het tegen vergoeding gelegenheid geven tot (seksueel) vermaak. Dit heeft tot gevolg dat deze prestaties niet onder de werking van het lage tarief van Tabel I, post b3 kunnen vallen. Het gericht zijn op het gelegenheid geven tot seksueel vermaak wordt ondersteund door het tevens verstrekken van condooms, glijmiddel, de aanwezigheid van cabines voorzien van afwasbare zeiltjes, het vertonen van pornofilms, aanwezigheid van een "sling" enz.). Eventuele overige prestaties/diensten zijn geen doel op zich maar zijn een middel om de hoofddienst zo aantrekkelijk mogelijk te maken.

Let op: of sprake is van sex tegen betaling (rechtstreekse overeenkomst met de prostituee/prostituant) tussen bezoekers van de sauna annex badinrichting is in deze beoordeling niet van belang.

Bij de hierboven bedoelde gaysauna's gaat het om inrichtingen waar de nadruk ligt op het gelegenheid geven tot seks met andere bezoekers. De sauna is daar feitelijk ook op ingericht. In dergelijke situaties moet mijns inziens geconcludeerd worden dat sprake is van een andersoortige prestatie dan het gelegenheid verschaffen tot het nemen van saunabaden.

De Hoge Raad heeft kortgeleden beslist dat het geven van gelegenheid tot (seksueel) vermaak de hoofddienst van de saunaclub vormde. De andere saunaprestaties zijn bijkomende diensten. Er is sprake van één ondeelbare prestatie waarop het algemeen tarief van toepassing is. Zie het arrest HR 31 januari 2014, nr. 12/01314 (ECLI:NL:HR:2014:145). Conclusie dat sprake is van het tegen vergoeding verlenen van toegang tot een pand waarin gelegenheid wordt gegeven tot (seksueel) vermaak; de in het complex aanwezige sauna- annex badinrichting alsmede de eetgelegenheid worden als bijkomende diensten gekwalificeerd; op de gehele entrecprijs is het hoge BTW-tarief van toepassing.

Vraag:

Deelt de vergadering de mening dat bij de op seksueel vermaak gerichte sauna's het lage BTW-tarief van Tabel I, post b3 geen toepassing vindt, maar dat sprake is van één hoofddienst, het tegen vergoeding gelegenheid geven tot (seksueel) vermaak welke prestatie tegen het algemeen BTW-tarief belast dient te worden?

Relevante jurisprudentie

De vraag welk tarief van toepassing is kwam reeds eerder aan de orde in:

Hoge Raad, nr. 23 579, 19 november 1986, BNB 1987/21;

Hoge Raad, nr. 29 367, 26 januari 1994, BNB 1994/152; 5

Rechtbank Breda, 23 juli 2010, AWB 09/2400 (ECLI:NL:RBBRE:2010:BN2843);

Gerechtshof 's-Hertogenbosch kenmerk 10/00778 (LJN:BV9818,

Gerechtshof 's-Hertogenbosch, 10/00778). Dit is de uitspraak welke geresulteerd heeft in het bovenvermelde arrest van de HR van 31 januari jongstleden.

Rechtbank Breda 15-12-2011 AWB 10-3128, (Sauna J)

Behandeling tijdens vergadering:

11, 1

Beslissing: De gay-sauna's verrichten één prestatie, namelijk het gelegenheid geven tot seksueel vermaak. Op deze prestatie is het algemene btw-tarief van toepassing.



Belastingdienst

VERTROUWELIJK

Vaco omzetbelasting 10, 2e

Tarief advies Kennisgroep Omzetbelasting Algemeen

Belastingdienst

Directie Vaktechniek

Kennisgroep Omzetbelasting
Algemeen

Contactpersoon

10, 2e

Adviesnummer
17-209-0013

Datum vaststelling
11 augustus 2017

Vastgesteld door

10, 2e

Kopie aan
Lavaco's omzetbelasting
Bijlagen

17-209-0013 Tarief Cryosauna

Casus

Belastingplichtige Y biedt tegen vergoeding de mogelijkheid gebruik te maken van een cryosauna. Een cryosauna is een gelegenheid waar, in tegenstelling tot de traditionele sauna, het lichaam gedurende korte tijd wordt blootgesteld aan extreme koude: de temperaturen zijn meestal onder de -100°C , tot maximaal -180°C . Uit studie en onderzoek is gebleken dat koude het immuunsysteem versterkt. Een sessie in de cryosauna duurt 2 tot 3 minuten. De cryo sauna heeft niet tot doel het lichaam te reinigen.

Er zijn cryosauna's waar de gebruiker met het hoofd buiten de cabine blijft en cryosauna's waarin het hele lichaam aan de kou wordt blootgesteld (wholebody cryosauna).

Y beschikt enkel over wholebody cryosauna's.

Tijdens de sessie is altijd een medewerker van Y aanwezig die aanwijzingen geeft en toezicht houdt op de toestand van de gebruiker van de cryosauna.

Vraag

Is het gelegenheid geven om gebruik te maken van een cryosauna een dienst als bedoeld in post b-3 van Tabel I bij de Wet op de omzetbelasting 1968 (hierna tabelpost b-3)?

Antwoord

Nee, het gelegenheid geven om gebruik te maken van een cryosauna is geen dienst als bedoeld in tabelpost b-3 en is dus belast naar het algemene tarief (nu 21%).

VERTROUWELIJK

Pagina 1 van 3

Beschouwing

11, 1

11, 1