

| | |
|--------------|------------------|
| Kenmerk | W06.11.0500/III |
| Datum advies | 14 december 2011 |
| Vindplaats | Staatscourant |

Volledige tekst

Ontwerpbesluit tot wijziging van enige fiscale uitvoeringsbesluiten, met nota van toelichting.

Bij Kabinetsmissive van 25 november 2011, no.11.002835, heeft Uwe Majesteit, op voordracht van de Staatssecretaris van Financiën, bij de Afdeling advisering van de Raad van State ter overweging aanhangig gemaakt het ontwerpbesluit tot wijziging van enige fiscale uitvoeringsbesluiten, met nota van toelichting.

In het ontwerpbesluit is een aantal wijzigingen opgenomen ten behoeve van de jaarlijkse aanpassing van de uitvoeringsbesluiten op het terrein van de directe belastingen, de indirecte belastingen, het formele belastingrecht, de inkomensafhankelijke regelingen en de voorkoming van dubbele belasting. De wijzigingen vloeien voor een belangrijk deel voort uit wijzigingen in formele wetgeving bij het Belastingplan 2012, Overige fiscale maatregelen 2012 en de Wet uitwerking autobrief. Voorts betreft het een aantal zelfstandige wijzigingen, veelal van technische aard. De Afdeling advisering van de Raad van State onderschrijft de strekking van het ontwerpbesluit, maar maakt een tweetal opmerkingen met betrekking tot de grens van 150 kilometer in de 30%-regeling en de BTW-heffing bij fondswervende activiteiten. Zij is van oordeel dat in verband daarmee enige aanpassing van het ontwerpbesluit wenselijk is.

1. Grens 150 kilometer in de 30%-regeling

In het ontwerpbesluit wordt voor de 30%-regeling voor ingekomen en uitgezonden werknemers (*zie noot 1*), naast enkele inhoudelijke criteria, als criterium gesteld dat de ingekomen werknemer in de periode voorafgaand aan de tewerkstelling in Nederland op een afstand van meer dan 150 kilometer van de grens van Nederland woonde. (*zie noot 2*) Een motivering voor de introductie van dit criterium wordt in de nota van toelichting niet gegeven. De Afdeling meent dat de introductie ervan op gespannen voet staat met het Europese recht, meer in het bijzonder dat sprake is van indirecte discriminatie. Blijkens de memorie van toelichting bij het Belastingplan 2012 heeft het criterium van 150 kilometer als belangrijkste reden dat verondersteld kan worden dat werknemers die binnen deze grens wonen, kunnen forenzen en derhalve slechts marginaal extraterritoriale kosten zullen hebben. (*zie noot 3*) Verder is aangevoerd dat hiermee onbedoeld gebruik van de 30%-regeling aangepakt kan worden. (*zie noot 4*)

De Afdeling kan zich voorstellen dat onbedoeld gebruik van de 30%-regeling met name in de grensstreek plaatsvindt en dat de wetgever daaraan paal en perk wil stellen. De Afdeling is er echter niet van overtuigd dat het criterium van 150 kilometer geschikt en proportioneel is. Binnen die afstand van 150 kilometer kunnen zich inderdaad situaties voordoen die voldoen aan de veronderstelling dat de betrokken werknemer die binnen deze grens woont, kan forenzen en derhalve slechts marginaal extraterritoriale kosten zal hebben. (*zie noot 5*) Ook

kunnen zich in die situatie gevallen van onbedoeld gebruik voordoen. Er zijn echter ook situaties die hiermee op geen enkele wijze te vergelijken zijn en die zich niet onderscheiden van situaties waarin de werknemer wel in aanmerking komt voor de 30%-regeling. (zie noot 6)

De Afdeling adviseert in de nota van toelichting nader in te gaan op de rechtvaardiging van de maatregel en op de proportionaliteit ervan en zo nodig het 150-kilometercriterium te vervangen.

2. BTW-heffing fondswervende activiteiten

In de artikelsgewijze toelichting wordt aangegeven dat de Europese Commissie (hierna: de Commissie) van mening is dat de in het beleidsbesluit van 13 juni 2007 opgenomen goedkeuring op het gebied van fondswerving in strijd is met BTW-richtlijn 2006 (hierna: de richtlijn). (zie noot 7) Om een inbreukprocedure te voorkomen wordt thans bijlage B bij het Uitvoeringsbesluit omzetbelasting 1968 aangepast en zal vervolgens de goedkeuring in het beleidsbesluit worden ingetrokken.

De Afdeling mist een passage in de nota van toelichting waarin wordt aangegeven op welke punten de Commissie het beleidsbesluit in strijd acht met de richtlijn en op welke wijze de thans voorgestelde aanpassing van bijlage B aan de bezwaren van de Commissie tegemoet komt. Die passage is des te meer van belang omdat in de nota van toelichting wordt opgemerkt dat met de voorgestelde aanpassing de huidige praktijk behouden blijft. De Afdeling merkt over dit laatste op dat het louter in een andere regeling vormgeven van de goedkeuring - in het Uitvoeringsbesluit omzetbelasting 1968 in de plaats van in een beleidsbesluit - niet een strijdigheid van de goedkeuring met de richtlijn kan wegnemen.

De Afdeling adviseert in de nota van toelichting op het vorenstaande in te gaan.

3. Voor redactionele kanttekeningen verwijst de Afdeling naar de bij het advies behorende bijlage.

De Afdeling advisering van de Raad van State geeft U in overweging in dezen een besluit te nemen, nadat met het vorenstaande rekening zal zijn gehouden.

De vice-president van de Raad van State

Bijlage bij het advies van de Afdeling advisering van de Raad van State betreffende no.W06.11.0500/III met redactionele kanttekeningen die de Afdeling in overweging geeft.

- De in artikel I, onderdeel D, eerste en tweede lid, opgenomen wijzigingen van artikel 22 van het Uitvoeringsbesluit inkomstenbelasting 2001 zoveel mogelijk laten overeenstemmen met het voorgestelde artikel 2, eerste respectievelijk derde lid, van het ontwerpbesluit tot vaststelling van het Uitvoeringsbesluit Wet op de internationale bijstandsverlening bij de heffing van belastingen, waarover de Afdeling op 12 december 2011 heeft geadviseerd (zaaknummer W06.11.0485/III).

- In het in artikel XIX, onderdeel B, derde lid, opgenomen artikel 2a, vierde lid (nieuw), van het Uitvoeringsbesluit Algemene wet inkomensafhankelijke regelingen "worden regels gesteld" vervangen door: worden, zo nodig met terugwerkende kracht, regels gesteld.

Nader rapport (reactie op het advies) van 21 december 2011

Naar aanleiding van het advies merk ik het volgende op.

1. Grens 150 kilometer in de 30%-regeling

In de Memorie van toelichting bij het Belastingplan 2012 zijn een aantal wijzigingen in de 30%-regeling aangekondigd en toegelicht. Eén van deze wijzigingen betreft de introductie van het 150 kilometercriterium. De Afdeling meent dat de introductie van het 150 kilometercriterium op gespannen voet staat met het Europese recht, meer in het bijzonder dat sprake is van indirecte discriminatie. Het kabinet is van mening dat van strijdigheid met Europees recht geen sprake is. Werknemers die voorafgaand aan de tewerkstelling binnen 150 kilometer van de grens wonen, zullen in de regel in beperktere mate worden geconfronteerd met extraterritoriale kosten verbonden aan het gaan werken in Nederland. Dit bijvoorbeeld doordat zij niet hoeven te verhuizen maar kunnen gaan forenzen. Om die reden pakt het 30%-forfait voor de bepaling van de hoogte van de onbelaste vergoeding voor extraterritoriale kosten voor deze groep werknemers veelal te ruim uit. Met het 150 kilometercriterium wordt voorkomen dat deze groep recht heeft op het 30%-forfait. Dit laat echter onverlet dat indien deze werknemers wel (hoge) extraterritoriale kosten hebben als gevolg van het gaan werken in Nederland, deze kosten vrij van loonbelasting kunnen worden vergoed door de werkgever. Daarmee is het 150 kilometercriterium naar de mening van het kabinet een proportionele maatregel. De Nota van toelichting is aangepast om het bovenstaande te verduidelijken.

2. BTW-heffing fondswervende activiteiten

In het advies, onder 2, heeft de Raad van State opgemerkt dat zij een passage in de nota van toelichting mist waarin wordt aangegeven op welke punten de Europese Commissie het beleidsbesluit (*zie noot 8*) in strijd acht met de BTW-richtlijn 2006 en op welke wijze de thans voorgestelde aanpassing van bijlage B bij het Uitvoeringsbesluit omzetbelasting 1968 aan de bezwaren van de Europese Commissie tegemoet komt. Naar aanleiding van deze opmerking is de Nota van toelichting aangepast.

3. Redactionele kanttekeningen

Als eerste kanttekening geeft de Raad in overweging om de in artikel I, onderdeel D, eerste en tweede lid, opgenomen wijzigingen van artikel 22 van het Uitvoeringsbesluit inkomstenbelasting 2001 zoveel mogelijk over een te laten stemmen met het voorgestelde artikel 2, eerste respectievelijk derde lid, van het ontwerpbesluit tot vaststelling van het Uitvoeringsbesluit internationale bijstandsverlening bij de heffing van belastingen. Aan deze kanttekening is reeds uitvoering gegeven door het voorgestelde artikel 2, eerste respectievelijk derde lid, van het laatstgenoemde besluit in overeenstemming te brengen met de in artikel I, onderdeel D, eerste en tweede lid, opgenomen wijzigingen van artikel 22 van het Uitvoeringsbesluit inkomstenbelasting 2001.

Wat betreft de kanttekening om het in artikel XIX, onderdeel B, derde lid, opgenomen artikel 2a, vierde lid, van het Uitvoeringsbesluit Algemene wet inkomensafhankelijke regelingen aan te passen, merk ik op dat de voorgestelde aanpassing is overgenomen.

Tevens is van de gelegenheid gebruik gemaakt om in de bepalingen inzake de 30%-regeling op een tweetal punten een nadere aanpassing door te voeren. Ten eerste is de definitie van wetenschapper aangepast. Als gevolg van deze aanpassing wordt in artikel 10eb, derde lid, van het UBLB 1965 en in artikel 9a, derde lid, van het UBLB 1965 zoals dat luidde op 31 december 2010 een wetenschapper gedefinieerd als een werknemer die in het kader van wetenschappelijk onderzoek of wetenschappelijk onderwijs in Nederland wordt tewerkgesteld bij een instelling als bedoeld in artikel 3.18b, onderdelen a of b, van het Voorschrift Vreemdelingen 2000. Ten tweede is in artikel 10ea, eerste lid, onderdeel a, onder 1°, van het UBLB 1965 en in artikel 9, eerste lid, onderdeel a, van het UBLB 1965 zoals dat

luidde op 31 december 2010 toegevoegd dat het bij de grondslag voor de 30%-regeling moet gaan om loon dat is genoten tijdens de looptijd van de bewijsregel.

Hiernaast is de wijziging van artikel 12 van de Uitvoeringsbesluit motorrijtuigenbelasting 1994 aangepast in verband met de wijziging van de vrijstelling van motorrijtuigenbelasting voor oldtimers ingevolge het amendement Van Vliet (*zie noot 9*) bij de Wet uitwerking autobrief.

Voorts is het besluit ten opzichte van het aan de Afdeling advisering van de Raad van State aangeboden ontwerp aangevuld met een wijziging van het Besluit gegevensverstrekking Wet waardering onroerende zaken teneinde de gegevensverstrekking aan de gemeenten in het kader van de uitvoering van de Wet WOZ te verbeteren.

Ten slotte is van de gelegenheid gebruik gemaakt om nog enige redactionele wijzigingen aan te brengen.

Ik moge U, hierbij het gewijzigde ontwerpbesluit en de gewijzigde Nota van toelichting doen toekomen en U verzoeken overeenkomstig dit ontwerp te besluiten.

De Staatssecretaris van Financiën

(1) Voor bepaalde werknemers die vanuit het buitenland worden geworven (of naar het buitenland worden uitgezonden) geldt, onder voorwaarden, een vrijstelling van de vergoeding voor kosten van verblijf buiten het land van herkomst (extraterritoriale kosten) tot 30% van het loon (artikel 31a, tweede lid, onderdeel e, van de Wet op de loonbelasting 1964).

(2) Artikelen II, onderdeel D, en III, onderdeel A, van het ontwerpbesluit.

(3) Kamerstukken II 2011/12, 33 003, nr. 3, blz. 40, punt 3.

(4) Het onbedoelde gebruik in de grensstreek ziet erop dat bij werknemers die binnen de zone van 150 kilometer buiten Nederlands grondgebied wonen, kan worden gesteld dat zij vergelijkbaar zijn met binnen Nederland op vergelijkbare afstand van het werk wonende werknemers (Kamerstukken II 2011/12, 33 003, nr. 10, blz. 73).

(5) Bijvoorbeeld bij wonen in Luik of Lanaken en werken in Maastricht.

(6) De situatie waarin de woonplaats in het buitenland op bijvoorbeeld 30 kilometer of 140 kilometer van de Nederlandse grens ligt (geen recht op de 30%-regeling) en de afstand tot de plaats van tewerkstelling in Nederland nog 140 kilometer respectievelijk 30 kilometer bedraagt (totale afstand in beide situaties 170 kilometer), onderscheidt zich niet van de situatie waarin de woonplaats in het buitenland op 160 kilometer van de Nederlandse grens ligt (wel recht op de 30%-regeling) en de afstand tot de plaats van tewerkstelling in Nederland nog 10 kilometer bedraagt (totale afstand eveneens 170 kilometer).

(7) Artikelsgewijze toelichting op artikel X, onderdeel C.

(8) Besluit Staatssecretaris van Financiën van 13 juni 2007, nr. CPP2007/1077M.

(9) Kamerstukken II 2011/12, 33 007, nr. 10.

[Gehele tekst ontwerpregeling met toelichting \(pdf, 521 kB\)](#)