

2002/04182
Hof Den Bosch

Uitv besl OB 12

Carrousel fraude niet aannemelijk gemaakt

Toelichting staatssecretaris van 23 juli 2009 nr. DGB 2009-4000 n.a.v. uitspraak Hof Den Bosch van 19 juni 2009, nr. 2002/04182, jaren 1997 t/m 1999

X bv handelt in computeronderdelen en is ondernemer voor de omzetbelasting. Zij importeert haar handel voor een groot deel uit Taiwan en Hongkong en exporteert naar landen zowel binnen als buiten de EU. De verkoop naar Spaanse afnemers is de helft van de totale omzet die in de desbetreffende jaren gemiddeld € 25 miljoen bedroeg. X bv heeft met betrekking tot de Spaanse afnemers steeds voorafgaande aan de eerste levering aan de Belastingdienst verzocht om verificatie van de opgegeven btw-nummers. De Belastingdienst heeft steeds meegedeeld dat die gegevens overeenstemmen met de gegevens van de Spaanse belastingdienst.

Naar aanleiding van een boekenonderzoek stelt de inspecteur zich op het standpunt dat X bv niet aan de hand van boeken en bescheiden heeft aangetoond recht te hebben op toepassing van het tarief van nihil.

Hof

Inzake de voorafgaande schermutselingen over de juiste tenaamstelling beslist het hof in het voordeel van de inspecteur. In een uitvoerig betoog wordt ten slotte geconcludeerd dat X bv recht heeft op het tarief van nihil.

Vervolgens is de vraag aan de orde of X bv recht heeft op aftrek van voorbelasting, hetgeen de inspecteur ontkent omdat X moest weten dat zij deel uitmaakte van een organisatie die zich bezighield met carousel fraude. Ook hier vangt de inspecteur bot bij het hof. Aan de hand van de feiten wordt geoordeeld dat X bv niet wist of moest weten dat haar leveranciers niet aan hun fiscale verplichtingen voldeden. Het beroep is gegrond, de naheffingsaanslag wordt vernietigd.

De staatssecretaris laat weten dat hij afziet van het instellen van beroep in cassatie. Ter toelichting merkt hij het volgende op.

Het is aan X bv om aan te tonen dat leveringen hebben plaatsgevonden aan Spaanse afnemers. Het is aan de inspecteur om de hoogte van de naheffingsaanslag te onderbouwen, ook in het geval het hof de inspecteur verzoekt om met specifieke gegevens rekening te houden. Het hof geeft met dit laatste geen blijk van een onjuiste verdeling van de bewijslast.

Het hof is van oordeel dat X bv met de overgelegde gegevens genoegzaam heeft aangetoond dat de goederen aan de Spaanse afnemers zijn geleverd.

De overgelegde bescheiden bevatten naar het oordeel van het hof geen gebreken, althans geen gebreken die leiden tot onvoldoende bewijskracht. Vaststaat dat X bv de BTW-nummers van de afnemers heeft geverifieerd en van de Belastingdienst een bevestigende reactie heeft ontvangen. Er is geleverd aan de rechtspersonen met wie is gecontracteerd. Het hof is van oordeel dat X bv voldoende bewijs heeft geleverd. X bv heeft derhalve aangetoond dat de goederen naar Spanje zijn verzonden of vervoerd en dat de goederen het grondgebied van de lidstaat van levering ingevolge deze verzending of dit vervoer fysiek hebben verlaten (zie HvJ EG 27 september 2007, zaak C-409/04 (Teleos), BNB 2008/11^{c*}, punt 42, zie ook punt 70). 's Hof's oordeel is sterk verweven met waarderingen van feitelijke aard. Van het instellen van beroep in cassatie is geen succes te verwachten. Het hof acht niet aannemelijk dat X bv bij fraude in Spanje is betrokken, noch dat X bv een schakel vormt in BTW-fraude. Het hof acht X bv kennelijk te goeder trouw.

Op het punt van de schadevergoeding overweegt het hof dat de inspecteur zich ter nadere zitting akkoord heeft verklaard met het bedrag. Deze vaststelling is in cassatie niet met vrucht te bestrijden.