



Datum van inontvangstneming : 21/12/2021

## Geanonimiseerde versie

Vertaling

C-669/21 - 1

Zaak C-669/21

### Verzoek om een prejudiciële beslissing

#### Datum van indiening:

9 november 2021

#### Verwijzende rechter:

Tribunal Judicial da Comarca do Porto — Juízo Central Cível da Póvoa de Varzim [rechter in eerste aanleg Porto – centrale sector civielrecht Póvoa de Varzim (Portugal)]

#### Datum van de verwijzingsbeslissing:

21 oktober 2021

#### Verzoekster:

Gencoal S.A.

#### Verweersters:

Conceito Norte — Consultadoria de Gestão, Lda.

BT

---

**Tribunal Judicial da Comarca do Porto**

**Juízo Central Cível da Póvoa de Varzim — Juiz 5**

**[rechter in eerste aanleg Porto (Portugal)]**

**centrale sector civielrecht Póvoa de Varzim — rechtbank nr. 5]**

[*omissis*] [gegevens van de verwijzende rechter]

#### Prejudiciële verwijzing:

Verzoekster, Gencoal S.A., heeft een vordering ingesteld tegen Conceito Norte - Consultoria de Gestão Lda., een onderneming die boekhoudkundige diensten aanbiedt, en BT, een erkend accountant, strekkende tot hoofdelijke veroordeling van hen tot betaling van een schadevergoeding van 110 665,47 EUR, vermeerderd met rente vanaf de datum van betekening van de vordering, omdat die onderneming/accountant een verzoek om teruggaaf van belasting over de toegevoegde waarde (hierna: „btw”) voor het jaar 2017 niet tijdig – namelijk pas in december 2018, terwijl de uiterste datum 30 september 2017 was – hadden ingediend bij de Spaanse belastingdienst.

Verweerders hebben in hun verweerschrift betoogd dat de bepalingen van artikel 15, lid 1, van richtlijn 2008/9/EG van de Raad van 12 februari 2008 en die van artikel 8, lid 5, van Decreto-Lei (wetsbesluit) nr. 186/2009 van 12 augustus 2009, krachtens welke het verzoek om teruggaaf uiterlijk op 30 september van het kalenderjaar volgend op het teruggaaf[tijdvak] bij de lidstaat dient te worden ingediend, in strijd zijn met het Unierecht inzake btw dat is neergelegd in richtlijn 2006/112/EG van 28 november 2006, die in de plaats is getreden van de zesde btw-richtlijn, aangezien die bepalingen voor btw-belastingplichtigen die niet gevestigd zijn in de lidstaat van teruggaaf voorzien in een beperktere regeling (negen maanden) [voor belastingteruggaaf] dan voor belastingplichtigen die wel in de lidstaat zijn gevestigd (vier jaar).

Uit het dossier blijkt het volgende:

1. De industriële activiteit van verzoekster bestaat in de conservering van visserij- en aquacultuurproducten in olie en andere sauzen. In het kader daarvan koopt verzoekster vis in bij Spaanse bedrijven. Ook neemt zij opslagdiensten af van bedrijven met vestiging in Spanje.
2. In de periode van 1 januari tot 31 december 2017 heeft verzoekster op Spaans grondgebied handelsgoederen ingekocht en dienstencontracten afgesloten voor een bedrag van 1.103.067,25 EUR. Ze betaalde hierover 110.665,47 EUR aan btw.
3. Het verzoek om teruggaaf van die btw werd op 31 december 2018 ingediend via de website van de Portugese belastingdienst, die het verzoek doorstuurde naar de Spaanse belastingdienst.
4. De Spaanse belastingdienst heeft het teruggaafverzoek afgewezen, en ter motivering daarvan aangevoerd dat de termijn voor indiening van het verzoek begint te lopen op de dag volgend op de laatste dag van elk kalenderkwartaal of van elk kalenderjaar en afloopt op 30 september van het jaar volgend op het kalenderjaar waarin de btw betaald werd, zoals is bepaald in artikel 31, lid 4, van Real Decreto 1624/1992 por el que se aprueba el Reglamento del IVA (koninklijk besluit 1624/1992 houdende goedkeuring van de btw-regeling) van 29 december 1992.

In deze zaak rijst de vraag of artikel 31, leden 1<sup>1</sup> en 4<sup>2</sup>, van Real Decreto 1624/1992 por el que se aprueba el Reglamento del IVA (koninklijk besluit 1624/1992 houdende goedkeuring van de btw-regeling) van 29 december 1992, en artikel 15, lid 1, van richtlijn 2008/9/EG van 12 februari 2008, door, in het eerste geval, te bepalen dat de termijn voor de indiening van een verzoek om btw-teruggaaf door ondernemers of vrije beroepsbeoefenaren die niet op het grondgebied waar de belasting wordt geheven, maar wel binnen de Gemeenschap [Europese Unie] zijn gevestigd, aanvangt op de dag volgend op de laatste dag van elk kalenderkwartaal of van elk kalenderjaar en afloopt op 30 september van het jaar volgend op het kalenderjaar waarin de betrokken belasting is geheven<sup>3</sup>, en, in het tweede geval, te bepalen dat het teruggaafverzoek uiterlijk op 30 september van het kalenderjaar volgend op het teruggaaf tijdvak bij de lidstaat van vestiging moet worden ingediend, **inbreuk maken op het beginsel van fiscale neutraliteit** (met gevolgen voor de **neutraliteit in het kader van de mededinging en het beginsel van gelijke behandeling vanuit het oogpunt van het discriminatieverbod**) dat voortvloeit uit het gemeenschappelijk btw-stelsel, zoals volgt uit de overwegingen 4, 5 en 7 en de artikelen 167, 170, 171 en 178 van richtlijn 2006/112/EG van de Raad van 28 november 2006, zoals gewijzigd bij richtlijn 2008/8/EG van de Raad van 12 februari 2008, alsmede op het grondrecht dat is neergelegd in artikel 41, lid 1, van het Handvest van de grondrechten van de Europese Unie.

Deze kwestie is van bijzonder belang, aangezien artikel 31, lid 4, van Real Decreto 1624/1992 een discriminerende behandeling mogelijk maakt van ondernemers en beroepsbeoefenaren die niet op het Spaanse grondgebied zijn gevestigd, ten opzichte van ondernemers en beroepsbeoefenaren die wel op het Spaanse grondgebied zijn gevestigd, aangezien laatstgenoemden in aanmerking komen voor de regeling van de artikelen 99, lid 3<sup>4</sup>, en 100<sup>5</sup> van Ley (wet) 37/1992 van 28 december 1992, waarin is bepaald dat het recht op aftrek door btw-

<sup>1</sup> „Handelaren of beroepsbeoefenaren die niet gevestigd zijn op het grondgebied waar de belasting wordt geheven maar wel gevestigd zijn in de Gemeenschap [...] kunnen verzoeken om teruggaaf van de [btw]-bedragen als bedoeld in artikel 119 van de belastingwet [...]”.

<sup>2</sup> „De termijn voor indiening van het teruggaafverzoek vangt aan op de dag volgend op de laatste dag van elk kalenderkwartaal of van elk kalenderjaar en loopt af op 30 september van het jaar volgend op het kalenderjaar waarin de betrokken belasting is geheven.”

<sup>3</sup> Eveneens binnen in het kader van teruggaaf aan niet op het nationale grondgebied gevestigde belastingplichtigen, bepaalt artikel 8, lid 5, van Decreto-Ley nr. 186/2009 van 12 augustus: „Het verzoek om teruggaaf moet bij de lidstaat van vestiging worden ingediend uiterlijk op 30 september van het kalenderjaar volgend op het kalenderjaar waarin de belastingschuld is ontstaan”.

<sup>4</sup> „Het recht op aftrek kan slechts worden uitgeoefend in de aangifte betreffende het belastingtijdvak waarin degene die de aangifte heeft ingediend de aftrekbare btw heeft betaald, of in aangiften betreffende latere tijdvakken, zolang er geen vier jaar zijn verstreken na de datum waarop dit recht is ontstaan.”

<sup>5</sup> „Het recht op aftrek vervalt indien de rechthebbende dit recht niet heeft uitgeoefend binnen de termijnen en voor de bedragen die zijn vastgesteld in artikel 99 van deze wet.”

plichtigen kan worden uitgeoefend in de aangifte betreffende het belastingtijdvak waarin de persoon die de aangifte heeft ingediend de aftrekbare btw heeft betaald, of in aangiften betreffende latere tijdvakken, zolang er geen vier jaar zijn verstreken na de datum waarop dat recht is ontstaan; het recht vervalt indien het niet binnen die termijn wordt uitgeoefend.

De rechtbank geeft, overeenkomstig artikel 267 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, de volgende beslissing:

a) Het Hof van Justitie van de Europese Unie wordt verzocht om een prejudiciële beslissing over de gestelde vraag.

b) [*omissis*] [procedurele aspecten van nationaal recht] De procedure wordt geschorst totdat het Hof uitspraak heeft gedaan over de prejudiciële vraag.

[*omissis*] [procedurele aspecten van nationaal recht]

[*omissis*] [procedurele aspecten van nationaal recht]

\*\*\*

[*omissis*] [toelichting bij de opneming van niet-vertaalde bepalingen van Spaans nationaal recht]

[*omissis*] [procedurele aspecten van nationaal recht]

[*omissis*]

Póvoa de Varzim, 21 oktober 2021

[*omissis*] [procedurele aspecten van nationaal recht]

De rechtbank

[*omissis*] [naam]